

Лекция 1
**ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА ГРАЖДАНСКОГО
ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

План

- 1. Понятие и стадии гражданского процесса.**
- 2. Понятие, предмет и система гражданского процессуального права.**
- 3. Соотношение гражданского процессуального права с иными отраслями права. Источники гражданского процессуального права.**
- 4. Предмет и метод науки гражданского процессуального права.**

1. Понятие и стадии гражданского процесса

Гражданский процесс представляет собой одну из разновидностей юридических процессов. Поскольку гражданский процесс опосредует судебную деятельность, то его характеризует высокая степень юридической урегулированности и сложности. Система процессуальных норм вбирает в себя множество положений, отражающих культуру и традиции судопроизводства. Исторически сложившиеся правила судопроизводства, обеспечивающие гарантии законности, объективности и независимости судебной власти, не имеют особой специфики и, как правило, закрепляются с помощью одинаковых юридических терминов и конструкций в различных правовых системах, отличаясь преемственностью в процессе развития.

Судебная реформа, которая осуществляется в России с начала 90-х годов XX века, изменила место и положение суда в правовой системе страны. В настоящее время в соответствии со ст. 10 Конституции РФ государственная власть в России осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Каждый из органов государственной власти самостоятелен, в связи с чем в силу своего статуса суды уравнивают законодательную и исполнительную власть, в том числе путем проверки соответствия их актов Конституции РФ. По Конституции РФ выделяется три ветви единой судебной власти: суды общей юрисдикции, арбитражные суды и Конституционный Суд РФ. Кроме того, в соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» сложилась двухуровневая система судебной власти: суды федеральные (общей юрисдикции, кроме мировых, арбитражные, Конституционный) и субъектов РФ (конституционные (уставные), а также мировые судьи). Каждый из судов выполняет полномочия органа судебной власти в соответствии с установленным процессуальным регламентом и по подведомственным делам.

Понятие гражданского процесса. Основное число споров, возникающих из гражданского оборота, разрешается в порядке гражданского процесса. Выделяется два вида судебной деятельности судов общей юрисдикции: гражданский и уголовный процессы. Термин «гражданский» в наименовании гражданского процесса достаточно условен. При осуществлении правосудия по гражданским делам рассматриваются дела, возникающие как из собственно гражданских отношений, так и из иных — семейных, земельных, трудовых, административных, финансовых, бюджетных и др.

Гражданский процесс представляет собой вид юридической деятельности, который регулируется гражданским процессуальным правом. Поэтому под гражданским процессом понимается система юридических действий суда общей юрисдикции и других заинтересованных субъектов, урегулированных нормами гражданского процессуального права, складывающихся при

разрешении гражданских (в широком смысле) дел. Из данного определения вытекают следующие признаки гражданского процесса:

- 1) одним из его субъектов обязательно является суд;
- 2) действия, которые совершаются судом и участниками процесса, — суть юридические, гражданские процессуальные действия;
- 3) предметом, объектом гражданского процесса являются гражданские дела в широком смысле.

Российский гражданский процесс относится по своей модели к континентальному типу гражданского процесса. Его характеризуют активность суда, наличие у него ряда полномочий, с помощью которых суд может влиять на ход процесса и доказательственную деятельность сторон. Например, на суде лежит обязанность определить предмет доказывания по делу и круг доказательств, которые должна представить каждая из сторон. В основе гражданского процесса лежат принципы диспозитивности, состязательности и равноправия сторон.

В ст. 118 Конституции РФ говорится об осуществлении судебной власти посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Гражданский процесс представляет собой правовую форму осуществления гражданского и административного судопроизводства, осуществляемого по делам, подведомственным судам общей юрисдикции.

Стадии гражданского процесса. Гражданский процесс представляет собой не просто массу, совокупность юридических действий, а их определенную систему. Процессуальные действия группируются на определенные стадии развития в зависимости от их содержания. Под стадией гражданского процесса понимается совокупность процессуальных действий по конкретному делу, объединенных ближайшей процессуальной целью (Ю. К. Осипов).

Выделяется пять стадий гражданского процесса:

1) **производство в суде первой инстанции** — это основная и обязательная стадия гражданского процесса, где происходит разбирательство дела по существу. В этой стадии истец предъявляет иск к ответчику, происходит возбуждение дела, его подготовка к судебному разбирательству и само рассмотрение дела, в результате которого судом по общему правилу выносится решение;

2) **производство в суде второй (кассационной или апелляционной) инстанции.** Кассационное производство возникает на основе кассационных и частных жалоб, принесенных на не вступившие в законную силу судебные решения и определения судов первой инстанции. Апелляционное производство возбуждается подачей апелляционной жалобы лицами, участвующими в деле, в районный суд на решения мировых судей, не вступившие в законную силу.

В кассационной инстанции происходит вторичное разбирательство дела по существу на основе ранее представленных доказательств. Представление и исследование новых доказательств в кассационной инстанции в отличие от апелляционной инстанции обставлены рядом условий. Рассмотрение дела судом кассационной инстанции происходит в более простой процессуальной форме, чем в первой инстанции. Апелляционное производство осуществляется по правилам, установленным для рассмотрения дел в судах первой инстанции;

3) **производство в суде надзорной инстанции.** Здесь происходит пересмотр в порядке судебного надзора решений, определений, вступивших в законную силу. Установлен сложный порядок возбуждения надзорного производства. Порядок разбирательства дел в порядке надзора носит также упрощенный характер;

4) **пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, вступивших в законную силу.** Это особая форма пересмотра вступивших в законную силу судебных актов, связанная с установлением фактов,

которые не были и не могли быть ранее известны участникам процесса и суду;

5) **исполнительное производство.** Здесь происходит принудительное исполнение судебных и иных актов по гражданским делам. После принятия Федерального закона «Об исполнительном производстве» сфера принудительного исполнения выделена из судебной и организационно отнесена к исполнительной власти. Однако за судом в сфере принудительного исполнения сохраняется ряд существенных полномочий, обеспечивающих предварительный либо последующий судебный контроль за правовыми актами и действиями судебного пристава-исполнителя, а также разрешение споров, возникающих в данной сфере юридической деятельности. Поэтому в части, обеспечивающей реализацию судебных полномочий, исполнительное производство остается стадией гражданского процесса.

Каждая стадия гражданского процесса подразделяется на три больших самостоятельных этапа:

- 1) возбуждение гражданского дела;
- 2) подготовка гражданского дела к судебному разбирательству;
- 3) разбирательство дела по существу с вынесением по нему судебного решения либо определения пресекающего характера (например, о прекращении производства по делу).

Возбуждение дела, его подготовка к рассмотрению и само разбирательство имеют место не только в суде первой инстанции, но и в суде кассационной, надзорной инстанции, суде, рассматривающем дело по вновь открывшимся обстоятельствам. Лишь содержание деятельности по возбуждению дела, его подготовке и разбирательству различно и имеет специфику в каждой из стадий гражданского процесса.

В исполнительном производстве также имеют место его возбуждение и определенные подготовительные действия. Однако в связи с особенностями исполнительного производства в нем отсутствуют разбирательство дела и вынесение решения в том виде, как это имеет место в остальных стадиях гражданского процесса. Главным и основным субъектом исполнительного производства является судебный пристав-исполнитель, что подчеркивает специфику данной сферы юридической деятельности.

Обязательной стадией гражданского процесса является производство в суде первой инстанции. Остальные стадии гражданского процесса носят факультативный характер, поскольку судебное решение может никем из лиц, участвующих в деле, не обжаловаться, должник вправе добровольно исполнить возложенную на него по судебному решению обязанность либо взыскатель вправе отказаться от возбуждения исполнительного производства.

Виды судопроизводств в гражданском процессе. В зависимости от характера спорных материальных правоотношений, являющихся предметом судебного разбирательства, в гражданском процессе различают три вида судопроизводства:

1) **исковое производство.** В порядке искового судопроизводства рассматривается основное количество подведомственных судам гражданских дел: возникающих из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений, в основном цивилистического характера. Исковое производство возбуждается путем предъявления иска в суде истцом к ответчику для разрешения спора о праве. Это дела о расторжении брака, защите права собственности, из различных обязательственных отношений и др.

Следует иметь в виду, что исковое производство стало постепенно дифференцироваться. Так, заочное производство (гл. 22 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее ГПК) допускает в рамках искового

производства более быстрое разрешение дел в случае неявки в судебное заседание ответчика;

2) производство по делам, возникающим из публичных правоотношений.

В порядке данного судопроизводства рассматриваются споры, возникающие в сфере реализации публичного права.

Перечень дел из публичных правоотношений дан в ст. 245 ГПК. Это дела по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов; по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих; по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ; иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, имеет свои особенности (возбуждается не иском, а заявлением, отличается субъектами, полномочиями суда» распределением обязанности по доказыванию и др.);

3) особое производство. В порядке особого производства разрешаются дела, в которых отсутствует спор о праве, а ставится вопрос об установлении юридического факта, определении правового состояния физических лиц либо имущества. Перечень дел особого производства указан в ст. 262 ГПК. К особому производству относятся дела:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- об усыновлении (удочерении) ребенка;
- о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от **14** до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
- о признании движимой вещи бесхозной и признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь;
- о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызванное производство);
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;
- о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- по заявлениям о совершенных нотариальных действиях **или** об отказе в их совершении;
- по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела. Особое производство возбуждается подачей заявления, имеются особенности по субъектному составу (отсутствие в ряде категорий дел ответчика, привлечение заинтересованных лиц и т. д.).

Выделение трех видов судопроизводств не означает, что в гражданском процессе существуют три, замкнутых и не совпадающих по содержанию порядка рассмотрения подведомственных судам дел. В целом порядок рассмотрения гражданских дел един и регулируется общими правилами судопроизводства. Эти общие правила дифференцируются в зависимости от материально-правовых

особенностей конкретных категорий дел не только в пределах видов судопроизводств, но и, например, в пределах искового производства (особенности рассмотрения семейных и иных категорий гражданских дел, особенности рассмотрения дела в случае неявки без уважительных причин ответчика).

Наряду с видами судопроизводств, в которых разбирательство дела происходит по существу, в гражданском процессе имеется **приказное производство** (гл. 11 ГПК), в рамках которого рассмотрение дела практически не осуществляется, а судья санкционирует путем выдачи судебного приказа взыскание денежных средств или передачу движимого имущества на основании относительно бесспорных письменных доказательств. Приказное производство является одной из форм ускорения разрешения бесспорных дел в гражданском обороте, выступая в качестве своеобразного института гражданского судопроизводства.

Кроме того, ГПК содержит производства, в рамках которых осуществляются контроль и содействие государственных судов за третейским разбирательством, а также в отношении решений иностранных судов и арбитражей. Речь идет о следующих производствах:

признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей) — гл. 45 ГПК;

производство по делам об оспаривании решений третейских судов — гл. 46 ГПК;

производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов - гл. 47 ГПК.

2. Понятие, предмет и система гражданского процессуального права

Гражданское процессуальное право занимает особое место в системе права. Так, нормы материального права (например, гражданского, семейного) в основном регламентируют отношения, складывающиеся между субъектами права в гражданском обороте. В отличие от **них** нормы гражданского процессуального права направлены на регулирование одного из видов государственной деятельности, поскольку осуществление судебной власти является одной из функций государства. Гражданское процессуальное право входит в систему процессуальных отраслей права наряду с уголовно-процессуальным, арбитражным процессуальным, административно-процессуальным, конституционно-процессуальным. Социальное назначение гражданского процессуального права заключается в том, что посредством гражданского процесса происходит принудительная реализация норм материального права и осуществляется в правовой форме разрешение конфликтов.

Таким образом, **гражданское процессуальное право представляет собой систему юридических норм, регулирующих деятельность суда и других заинтересованных субъектов, возникающую при осуществлении правосудия по гражданским делам.** Иначе говоря, гражданское процессуальное право регулирует порядок осуществления гражданского процесса, выступающего в качестве основного элемента предмета данной отрасли права. Российское гражданское процессуальное право относится не к частному, а к публичному праву, поскольку правосудие в Российской Федерации осуществляется от имени государства, а также по ряду других причин.

Предмет гражданского процессуального права — это юридические процессуальные действия суда и заинтересованных лиц при осуществлении правосудия по гражданским делам, т. е. гражданский процесс. В связи с пониманием деятельности суда как формы осуществления судебной власти утратила

практическое значение дискуссия о так называемом широком предмете гражданского процессуального права, поскольку деятельность иных органов гражданской юрисдикции (нотариусов, арбитражей и третейских судов) правосудием не является и поэтому в предмет гражданского процессуального права как отрасли права включаться не может.

Метод гражданского процессуального права сочетает в себе элементы императивного (властных предписаний) характера с диспозитивным (дозволительным) началом. Одновременное сочетание в гражданском процессуальном методе правового регулирования императивных и диспозитивных начал объясняется характером процессуального права. С одной стороны, гражданский процесс есть властная деятельность суда по применению норм материального и процессуального права, что предполагает и властное начало в механизме гражданского процессуального регулирования. С другой стороны, гражданский процесс есть форма принудительного осуществления субъективных прав, которые строятся на равенстве, диспозитивности **их** субъектов. Поскольку взаимоотношения субъектов данных сфер деятельности строятся на автономии, равенстве и диспозитивности, соответственно **их** процессуальное положение в определенной степени также строится на этих началах. Поэтому черты материально-правовых методов, например гражданско-правового, проникают в гражданско-процессуальный метод регулирования, включают в него начала диспозитивности (В. Ф. Яковлев).

Императивные начала метода гражданского процессуального права проявляются в основном в следующем:

- процессуальные нормы обеспечивают главенствующее положение суда как органа власти;
- в качестве основных юридических фактов выступают властные процессуальные действия суда;

- гражданское процессуальное право обеспечивает суду право контроля за отдельными действиями сторон;

- гражданский процесс основывается на строго определенном процессуальном порядке осуществления правосудия — гражданской процессуальной форме.

Диспозитивные начала метода гражданского процессуального права проявляются в основном в следующем:

- равенство сторон в тех возможностях, которые предоставлены им для защиты своих прав и интересов;

- свобода пользования этими правами. Субъекты гражданского процессуального права вправе осуществлять либо не осуществлять свои права;

- система гарантий прав субъектов гражданского процесса. Гражданские процессуальное право защищает интересы истца в смысле процессуальных гарантий так же, как и интересы ответчика.

Система гражданского процессуального права. Гражданское процессуальное право состоит из двух частей: общей и особенной. Общая часть гражданского процессуального права - это система норм и правовых институтов, имеющих целью регулирование наиболее общих черт процессуальных отношений, всех стадий гражданского процесса.

Общая часть включает в себя следующие институты:

- 1) общие положения, в том числе нормы-задачи и нормы-принципы;
- 2) правосубъектность, определяющая круг субъектов гражданского процессуального права, гражданскую процессуальную право- и дееспособность;
- 3) подведомственность и подсудность;
- 4) процессуальные сроки;
- 5) доказательства;

- 6) судебные расходы;
- 7) судебные штрафы;
- 8) судебные извещения и вызовы.

Особенная часть гражданского процессуального права включает в себя нормы, объединяемые в специальные институты. Специальные институты регулируют определенные виды процессуальных отношений. **Таких** специальных институтов пять — сообразно количеству **стадий** гражданского процесса — производство в **суде** первой инстанции, производство в суде апелляционной или кассационной инстанции, производство в суде надзорной инстанции, пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, исполнительное производство.

3. Соотношение гражданского процессуального права с иными отраслями права. Источники гражданского процессуального права

Соотношение гражданского процессуального права с иными отраслями права. Гражданское процессуальное право взаимосвязано с различными отраслями права. Связь гражданского процессуального и конституционного права проявляется в том, что основные принципы организации и деятельности органов судебной власти устанавливаются в Конституции РФ.

Гражданское процессуальное право связано с уголовно-процессуальным правом. Эти отрасли, входящие в единую семью процессуального права, объединяет то, что они регулируют осуществление правосудия. Отсюда и ряд общих, межотраслевых принципов процессуальных отраслей права. Главными субъектами как в уголовном, так и в гражданском процессе являются суды различных инстанций. Некоторые институты процессуальных отраслей права (например, подведомственность и доказательства) имеют межотраслевой характер. При этом главным различительным признаком выступает предмет судебной деятельности (уголовное преступление либо гражданско-правовой спор).

Связи тесного характера существуют между гражданским процессуальным и арбитражным процессуальным правом в силу значительного сходства их основных принципов и институтов.

Наиболее тесная связь существует у гражданского процессуального права с материально-правовыми отраслями права гражданского цикла: гражданским, трудовым, семейным и др. Данные отрасли права оказывают непосредственное воздействие на содержание норм гражданского процессуального права. Так, гражданская процессуальная право- и дееспособность определяются право- и дееспособностью в материальном праве. Существующие в гражданском праве требования к форме сделок определяют содержание принципа допустимости средств доказывания в гражданском процессуальном праве и т. д.

Гражданское процессуальное право является интегрирующей отраслью права, изучение которой завершает изучение отраслей материального права гражданского цикла. В силу их тесной взаимосвязи знание гражданского процесса невозможно без предшествующего фундаментального изучения материального права. Кроме того, гражданское процессуальное право — историческая основа других процессуальных отраслей. Арбитражный процесс, третейское разбирательство, конституционное правосудие строятся на тех же началах, что и гражданский процесс, восприняв генетически из него основные принципы и институты. Близки по своей юридической природе к гражданскому судопроизводству также нотариальное и исполнительное производства, которые имеют многие общие принципы и начала.

Источники гражданского процессуального права. Источники гражданского процессуального права — это правовые акты, содержащие нормы данной отрасли

права. Источники гражданского процессуального права разнообразны и делятся на два основных вида: законы и подзаконные нормативные акты.

Конституция и законы как источники гражданского процессуального права:

1) Конституция РФ закрепляет основные положения о судебной власти, принципах ее функционирования. Конституция является непосредственным источником правоприменения в судебной практике.

Основополагающими являются Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и другие федеральные конституционные законы, принимаемые в развитие и на основании Конституции РФ;

2) ГПК, введенный в действие с 1 февраля 2003 г., состоит из семи разделов и содержит 446 статей: раздел I — общие положения, раздел II — производство в суде первой инстанции, раздел III — производство в суде второй инстанции, раздел IV — пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений, раздел V — производство по делам с участием иностранных лиц, раздел VI — производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, раздел VII — производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

ГПК является основным источником норм гражданского процессуального права, поскольку содержит в себе нормы, определяющие задачи и принципы гражданского процесса, положения общей части статического характера, а также развернутые процессуальные регламенты, отражающие динамику деятельности суда и других участников судопроизводства ;

3) иные федеральные законы, содержащие процессуальные нормы, например: «О государственной пошлине», «О международном коммерческом арбитраже», «О третейских судах в Российской Федерации», Арбитражный процессуальный кодекс РФ (далее — АПК), Семейный кодекс РФ (далее — СК), Гражданский кодекс РФ (далее — ГК), Налоговый кодекс (далее — НК) и др.;

4) международные соглашения и договоры по вопросам гражданского процесса. Согласно ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются составной частью ее правовой системы. Согласно ст. 1 ГПК, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора. Так, существенно воздействие на правовую систему России Конвенции о защите прав человека и основных свобод. Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам и др.

- **Подзаконные акты** как источники гражданского процессуального права. Их роль крайне незначительна, поскольку согласно ст. 1 ГПК источником законодательства о гражданском судопроизводстве является только закон. Подзаконные акты могут приниматься в отдельных случаях, когда необходимость их принятия связана с прямым указанием в ГПК. Например, согласно ч. 2 ст. 97 ГПК порядок выплаты денежных сумм, причитающихся свидетелям и переводчикам, и размеры этих денежных сумм устанавливаются Правительством РФ (постановлением Правительства РФ утверждена Инструкция о порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд).

Источником права в современных условиях становится **судебная практика**, выраженная в форме постановлений Конституционного Суда РФ, Пленума Верховного Суда РФ, так и решений Верховного Суда РФ по конкретным делам. В условиях построения государственного устройства на принципах разделения

властей судебная практика не только выступает в качестве предварительной ступени к последующему нормативному регулированию, но и сама становится непосредственным источником такого регулирования.

Таким образом, основным источником гражданского процессуального права является федеральный закон, роль подзаконных актов крайне невелика. Следует также иметь в виду, что в соответствии со ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство отнесено к исключительной компетенции Российской Федерации. Субъекты РФ не могут принимать законодательных актов по вопросам гражданского процесса, что объясняется необходимостью обеспечить единство судебной системы и судебной защиты на всей территории государства.

4. Предмет и метод науки гражданского процессуального права

Наука гражданского процессуального права представляет собой самостоятельную отрасль юридической науки, которая занимается изучением гражданского процессуального права.

Предмет науки гражданского процессуального права складывается из следующих элементов:

- 1) одноименная отрасль права — гражданское процессуальное право;
- 2) судебная практика по реализации норм гражданского процессуального права;
- 3) социальная практика, связанная с действием гражданского процессуального права, осуществлением судебной власти в сфере гражданской юрисдикции. Главным в предмете науки гражданского процессуального права в настоящее время является изучение механизма осуществления судебной власти в сфере гражданской юрисдикции.

На предмет науки гражданского процессуального права влияет ее метод. **Метод науки гражданского процессуального права** — это общенаучный метод познания — метод диалектики Гегеля. Наряду с ним применяется исторический метод — рассмотрение вопросов в их развитии и становлении, а также метод сравнительного анализа при проведении сопоставительных исследований российского и зарубежного гражданского процесса.

Наука гражданского процессуального права изучает, кроме того, судебную и социальную практику, связанную с функционированием суда; эффективность действия норм гражданского процессуального права; иностранное законодательство. Поэтому предмет науки гражданского процессуального права — это гражданское процессуальное право в его неразрывной связи с другими общественными явлениями, в его историческом развитии и практическом применении.

Традиционно наукой гражданского процессуального права изучаются иные формы защиты гражданских прав и деятельности органов гражданской юрисдикции: арбитражных судов, третейских судов, нотариата, исполнительное производство, а теперь и конституционное судопроизводство.

Система науки гражданского процессуального права — круг вопросов, изучением которых занимается наука. Система науки строится применительно к изучаемой системе гражданского процессуального права с включением в нее других составных частей предмета науки.

Система науки гражданского процессуального права включает:

- 1) общую часть (предмет, метод, система науки, история ее развития, задачи, предмет и принципы гражданского процессуального права, иные вопросы общей части права как отрасли);
- 2) особенную часть (работы по исследованию специальных институтов гражданского процессуального права. Таких специальных институтов пять

сообразно количеству стадий гражданского процесса);

3) деятельность иных органов гражданской юрисдикции по защите гражданских (в широком смысле) прав — арбитражных судов, коммерческих арбитражей и третейских судов, а также исполнительное и нотариальное производства;

4) иностранный гражданский процесс.

Лекция 2
**ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО
ПРАВА**

План

- 1. Понятие принципов гражданского процессуального права.**
- 2. Система принципов гражданского процессуального права.**

1. Понятие принципов гражданского процессуального права

В каждой отрасли права выделяются основополагающие начала, характеризующие и определяющие начала правового регулирования и правореализационной деятельности. Такие начала, обьективированные и отраженные в содержании норм отрасли, получили название принципов права. Сложно дать какое-либо однозначное и исчерпывающее определение принципов гражданского процессуального права, так как оно всегда будет грешить неполнотой. Следует остановиться на наиболее общих и важнейших чертах понятия принципов гражданского процессуального права, которые выработаны в науке гражданского процесса:

1) принципы являются историческими категориями, выработанными на протяжении длительного развития гражданского процесса. В этом смысле они — элементы человеческой культуры, ценности идеологического порядка, такие, как разделение властей, правовое государство, гражданское общество, равенство, независимость и диспозитивность субъектов гражданского общества;

2) принципы — это такие идеи, которые закреплены в нормах гражданского процессуального права, имеют нормативный характер. При этом способ нормативного закрепления принципов гражданского процессуального права в нормативной ткани может быть двояким. Во-первых, есть принципы, которые непосредственно формулируются в нормах права в виде конкретных нормативных предписаний (например, независимость судей, национальный язык судопроизводства). Это так называемые нормы-принципы. Во-вторых, понятия ряда принципов выводятся из содержания целого ряда норм гражданского процессуального права (например, принципы диспозитивности, состязательности);

3) принципы гражданского процессуального права воплощают в себе юридические особенности данной отрасли права, дополнительно индивидуализируют гражданское процессуальное право как отрасль права.

Таким образом, **принципы гражданского процессуального права** — это закрепленные в нормах гражданского процессуального права положения, касающиеся отправления правосудия по гражданским делам и отражающие особенности данной отрасли права.

Значение принципов гражданского процессуального права заключается в следующем:

1) они позволяют суду обеспечить правильное понимание гражданского процессуального законодательства и верно его применять в соответствии с действительным смыслом;

2) они являются ориентиром в нормотворческой деятельности при совершенствовании гражданского процессуального законодательства.

**2. Система принципов гражданского процессуального
права**

Принципы состоят между собой в определенной взаимосвязи, обусловленной различными факторами объективного порядка. Система принципов — это

совокупность всех принципов гражданского процессуального права в их взаимосвязи и взаимной обусловленности.

Принципы классифицируются по различным основаниям. По сфере действия принципы делятся на:

1) общеправовые — действующие во всех без исключения отраслях права (например, принцип законности);

2) межотраслевые — закрепленные в нормах нескольких отраслей права, как правило, близких по характеру. Сюда относятся практически все принципы судостроительного характера, закрепленные как в ГПК, так и в Уголовно-процессуальном кодексе РФ (далее — УПК), АПК, Федеральном конституционном законе «О Конституционном Суде Российской Федерации» (например, гласность судебного разбирательства, состязательность, равноправие сторон, диспозитивность);

3) отраслевые — закрепленные в нормах только одной конкретной отрасли права. В настоящее время практически все принципы судостроительного характера являются по сути межотраслевыми, в то время как принципы судостроительного характера имеют специфику применительно к различным органам судебной власти;

4) принципы отдельных институтов права, например принципы института подведомственности (разрешения споров о праве и иных дел преимущественно государственными органами), доказательственного права (допустимости средств доказывания, относимости доказательств), исполнительного производства (реальности исполнения исполнительных документов).

По нормативному выражению, т. е. по характеру нормативного источника, в котором они выражены, принципы классифицируются на:

1) международные принципы правосудия — закрепленные в международно-правовых актах, например Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (справедливости, публичности судебного процесса, независимости и беспристрастности суда, законности и др.). Практически все международные принципы правосудия одновременно отражены и в национальном процессуальном законодательстве РФ, в связи с чем они имеют нормативные источники как в международных договорах и соглашениях, так и в ГПК, других процессуальных законах;

2) конституционные принципы — это наиболее важные принципы межотраслевого характера, имеющие особое политико-правовое значение. Ввиду значения судебной власти эти важнейшие начала ее функционирования непосредственно закреплены прямо в Конституции РФ:

осуществление правосудия только судом (ст. 118); независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120); несменяемость судей (ст. 121); гласность судебного разбирательства (ст. 123); состязательность и равноправие сторон (ст. 19, 123). Принципы, закрепленные в ГПК, в основном регулируют содержание судебной деятельности.

Содержание отдельных принципов гражданского процессуального права.

Принцип юридической истины — это такое правило, согласно которому суд разрешает гражданские дела в пределах представленных ему доказательств. Иногда его называют принципом формальной истины, имея в виду, что суд не должен стремиться выяснить подлинные взаимоотношения сторон. Суд не вмешивается в процесс доказывания, а лишь определяет, какие факты и какая сторона должна доказать, т. е. распределяет между ними обязанности по доказыванию (ст. 12, 56, 57 ГПК и др.). Принцип юридической истины взаимосвязан с принципом состязательности и определяет, что суд вправе отказать в удовлетворении иска (например, за недоказанностью), а сам не будет принимать мер к установлению обстоятельств дела.

Из принципа юридической истины вытекают следующие требования:

- 1) суд исследует обстоятельства дела в пределах доказательств, представленных сторонами;
- 2) суд не собирает по своей инициативе доказательств;
- 3) при уклонения стороны от участия в экспертизе (ст. 79 ГПК) суд вправе признать соответствующий факт установленным либо опровергнутым.

Судебная реформа меняет функции суда в процессе, превращая его больше в арбитра, чем в заинтересованного в установлении истины участника судебного процесса.

Принцип доступности судебной защиты прав и интересов — это такое правило, в соответствии с которым всякое заинтересованное лицо вправе обратиться в порядке, предусмотренном законом, в суд за защитой прав и интересов и отстаивать их в судебном процессе. **При** этом отказ от права на обращение в суд недопустим и недействителен. Данный принцип сформулирован в ст. 46, 48 Конституции РФ, ст. 3, 4 ГПК и других нормах гражданского процессуального законодательства.

Основными элементами данного принципа являются следующие:

- 1) возможность каждого лица обратиться за судебной защитой в соответствующий компетентный суд. При этом в качестве наиболее общих условий возникновения права на обращение в суд выступают процессуальная правоспособность и подведомственность. Отказ в возбуждении дела в суде возможен только в случаях, предусмотренных законом (ст. 134 ГПК);
- 2) наличие у сторон и иных лиц, участвующих в деле, широких процессуальных прав и возложение на суд обязанности оказывать им содействие в их осуществлении;
- 3) наличие исчерпывающего перечня оснований для возвращения искового заявления, оставления его без движения, приостановления производства по делу, прекращения производства по делу либо оставления заявления без рассмотрения. Доступность судебной защиты связана с широкой возможностью апелляционного или кассационного обжалования судебного решения, с участием сторон в реальном исполнении судебного решения на стадии исполнительного производства.

В современных условиях следует иметь в виду международные стандарты доступа к правосудию, которые отражены в резолюциях и рекомендациях Совета Европы, ряде других международно-правовых документов.

Принцип диспозитивности — это такое правило, согласно которому заинтересованные в исходе дела лица вправе самостоятельно распоряжаться принадлежащими им субъективными материальными правами и процессуальными средствами их защиты. Содержание принципа диспозитивности выводится из целого ряда норм гражданского процессуального права (ст. 4, 39, 173, 320, 336 ГПК

и др.).

Принцип диспозитивности является двигательным началом гражданского процесса (М. А. Гурвич). Он связывает движение и развитие дела по стадиям гражданского процесса, судьбу предмета спора с усмотрением самих заинтересованных лиц — истца и ответчика.

В содержание принципа диспозитивности входят следующие основные элементы:

- 1) возбуждение гражданского дела в суде;
- 2) определение характера и объема исковых требований и возражений, возможность их изменения;
- 3) распоряжение материальными правами и процессуальными средствами их защиты, в частности отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения;
- 4) возбуждение апелляционного или кассационного производства, постановка вопроса о пересмотре дела в надзорном порядке и по вновь открывшимся обстоятельствам;
- 5) требование принудительного исполнения судебного акта по гражданскому делу.

Принцип состязательности — это правило, по которому заинтересованные в исходе дела лица вправе отстаивать свою правоту в споре путем представления доказательств, участия в исследовании доказательств, представленных другими лицами, путем высказывания своего мнения по всем вопросам, подлежащим рассмотрению в судебном заседании. Состязательность является конституционным принципом гражданского судопроизводства (ст. 123 Конституции РФ).

Существо данного принципа состоит в том, что стороны состязаются перед судом, убеждая его при помощи различных доказательств в своей правоте. Состязательность подразумевает возложение бремени доказывания на сами стороны и снятие по общему правилу с суда обязанности по сбору доказательств. Состязательное начало процесса отражает его действующую модель и определяет мотивацию поведения сторон в суде.

Состязательность предполагает следующее:

- 1) зависимость действий суда от требований истца и возражений ответчика, разрешение судом дела в объеме заявленных сторонами требований;
- 2) свободное распоряжение гражданскими правами, составляющими частную сферу лица;
- 3) возможность свободного использования средств доказывания;
- 4) возможность участвовать в рассмотрении дела лично либо через представителя;
- 5) обязанность стороны доказать факты, лежащие в обосновании ее требований и возражений.

Принцип процессуального равноправия сторон — это такое правило, в соответствии с которым законом обеспечивается равенство возможностей для заинтересованных лиц при обращении в суд, а также при использовании процессуальных средств защиты своих интересов в суде. Данный принцип закреплен в Конституции РФ (ст. 123) и ряде норм гражданского процессуального права (ст. 12, ч. 3 ст. 38 ГПК).

Содержание данного принципа состоит в следующем:

- 1) равенство сторон при обращении в суд: истец подает иск, а ответчик вправе предъявить встречный иск, истец возбуждает дело, но копия искового заявления предоставляется ответчику и т. д.;
- 2) равенство возможностей защиты прав в суде: истец может отказаться от

иска, а ответчик от встречного иска. Ответчик может признать иск, стороны могут заключить мировое соглашение, договор об изменении подведомственности, подсудности. Стороны также имеют равные права по апелляционному или кассационному обжалованию, по заявлению ходатайств перед судом и т. д.;

3) равенство возможностей участия сторон в доказательственной деятельности.

В настоящее время существенное значение имеет обеспечение не только юридического, но и фактического равенства сторон.

Принцип судейского руководства — это такое правило, в соответствии с которым суд обеспечивает руководство ходом судебного заседания, соблюдение порядка, содействует сторонам в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. Принцип судейского руководства охватывает • собой основные функциональные обязанности суда в гражданском процессе (Е. В. Васьковский) и наиболее соответствует состязательной модели процесса, поскольку принцип процессуальной активности суда отражает следственное начало в гражданском процессе.

Принцип судейского руководства включает в себя следующие полномочия:

1) суд руководит ходом процесса, следит за соблюдением гражданского процессуального регламента;

2) суд обеспечивает порядок в судебном заседании, выполнение обязанностей перед судом;

3) суд содействует сторонам в истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно, указывает на неисследованность фактических обстоятельств, обосновываемых ими, и предлагает представить в их обоснование доказательства;

4) суд разъясняет сторонам и другим участникам процесса их процессуальные права и обязанности, предупреждает о последствиях их ненадлежащего осуществления, а также отказа от их совершения.

ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

План

1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений и их виды.
2. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений.
3. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность.

1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений и их виды

Из гражданских процессуальных правоотношений складывается гражданский процесс. На протяжении многих лет в науке гражданского процессуального права вопрос о процессуальных правоотношениях является дискуссионным.

Для того чтобы дать определение гражданских процессуальных правоотношений, необходимо раскрыть их черты:

1) гражданские процессуальные правоотношения возникают на основе норм гражданского процессуального права и носят правовой характер. Действия, не дозволенные законом, не могут порождать правовых последствий;

2) гражданские процессуальные отношения — это волевые отношения, так как они возникают по инициативе определенных субъектов (подача иска, вызов свидетеля и т. д.);

3) обязательным участником гражданских процессуальных правоотношений является суд. Непосредственно между лицами, участвующими в деле, процессуальные правоотношения не возникают;

4) гражданские процессуальные правоотношения — это властные отношения. Между их субъектами нет равенства, так как суд — орган государства, следовательно, это отношения власти (со стороны суда) и подчинения (со стороны другого участника правоотношения, который противостоит суду — истец, ответчик, свидетель и проч.). Именно данное положение отражает императивный характер гражданского процессуального метода правового регулирования;

5) гражданские процессуальные правоотношения характеризуются взаимностью и множественностью прав и обязанностей их субъектов (праву истца подать иск корреспондируется обязанность суда по принятию иска или отказу в принятии, подготовке дела к рассмотрению и проч.). Каждое процессуальное действие влечет за собой последствия и влияет на процессуальное положение иных субъектов гражданских процессуальных правоотношений;

6) процессуальные правоотношения возникают только в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела и носят правоприменительный характер. Гражданские процессуальные правоотношения выступают в качестве средства реализации норм ГПК;

7) процессуальные правоотношения обеспечены гражданско-процессуальными, гражданско-правовыми, административно-правовыми (штраф), уголовно-правовыми (ст. 307, 308, 315 Уголовного кодекса РФ (далее — УК) санкциями;

8) гражданские процессуальные правоотношения носят системный характер (наличие стадий гражданского судопроизводства, последовательность совершения процессуальных действий и проч.).

Гражданские процессуальные правоотношения — это урегулированные гражданским процессуальным правом правоотношения, складывающиеся между судом и другими субъектами по поводу рассмотрения и разрешения гражданского дела. При рассмотрении конкретного дела возникает система гражданских процессуальных правоотношений.

Основания возникновения гражданских процессуальных правоотношений:

1) наличие соответствующей процессуальной нормы, на основе которой возникает процессуальное правоотношение;

2) наличие процессуальной правосубъектности, включающей правоспособность и дееспособность;

3) наличие юридического факта — действия или события. Это может быть единичное процессуальное действие участника процесса, предусмотренное законом (подача иска, заявление встречного иска), осуществляемое в установленной форме и в определенный срок. Однако чаще всего для возникновения гражданских процессуальных правоотношений требуется наличие юридического состава (действия лица — подача иска и действия суда — принятие иска и возбуждение гражданского дела).

События являются поводом для совершения процессуальных действий, которые влияют на возникновение, изменение и прекращение процессуальных правоотношений. Например, смерть стороны в процессе сама по себе не приводит к изменению правоотношений, для этого требуется совершение определенных действий: вступление в процесс правопреемника, прекращение производства по делу судом и проч.

Гражданские процессуальные правоотношения продолжают существовать при временных остановках процесса (приостановление, отложение), при перемене субъектного состава (правопреемство).

Объектом гражданских процессуальных правоотношений является тот спор, который суд должен разрешить. Но поскольку в процессе складывается масса элементарных правоотношений «суд—истец», «суд—свидетель» и проч., то в каждом конкретном правоотношении объектом выступает тот результат, который достигается. Так, в отношении «суд—эксперт» объектом являются сведения, полученные в результате проведения экспертизы.

Содержание гражданских процессуальных правоотношений складывается из прав и обязанностей субъектов, процессуальных действий по реализации этих прав и обязанностей.

О субъектах гражданских процессуальных правоотношений подробнее речь пойдет ниже.

Виды гражданских процессуальных правоотношений выделяются в зависимости от положения обязательного субъекта правоотношения — суда. В частности, различают:

1) отношения между судом первой инстанции и каждым лицом, участвующим в рассмотрении дела;

2) отношения между судом второй инстанции (апелляция или кассация) и заинтересованными лицами;

3) отношения между судом, осуществляющим надзорный пересмотр судебных актов, и заинтересованными лицами;

4) отношения между судом, осуществляющим пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, и заинтересованными лицами;

5) отношения между вышестоящими и нижестоящими судебными органами.

В науке существует и другое подразделение гражданских процессуальных правоотношений:

1) главное правоотношение, которое складывается между судом и стороной (**в** исковом производстве), судом и заявителем (**в** особом производстве);

2) дополнительное, существующее между судом и третьим лицом, судом и прокурором, судом и субъектами, выступающими в защиту чужих интересов в

порядке ст. 46, 47 ГПК;

3) служебно-вспомогательное, складывающееся между судом и свидетелем, судом и другими лицами, содействующими правосудию (эксперты, переводчики и проч.)¹.

2. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений — это участники складывающихся в суде процессуальных отношений по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

Понятие «субъект» шире, чем понятие «участник гражданских процессуальных правоотношений».

Все субъекты правоотношений в той или иной степени влияют на ход процесса. В зависимости от выполняемой роли они могут быть подразделены на три группы: 1) суды; 2) лица, участвующие в деле; 3) лица, содействующие правосудию. Некоторые авторы выделяют также лиц, присутствующих в зале судебных заседаний.

Суд как субъект гражданских процессуальных правоотношений занимает особое положение:

1) он необходимый участник гражданских процессуальных правоотношений, без которого невозможно разбирательство дела;

2) его права и обязанности взаимосвязаны и взаимозависимы (обязанности следить за порядком в зале корреспондируются право наложения штрафа на нарушителя, удаления присутствующих из зала судебного заседания и проч.);

3) он не имеет материально-правовой заинтересованности в исходе дела, так как не является субъектом спорного правоотношения;

4) он имеет процессуальную заинтересованность в исходе дела (быстрое и правильное рассмотрение и разрешение дела), т. е. процессуальный интерес суда не лежит на чьей-то стороне. Его процессуальный интерес предопределен задачами гражданского судопроизводства и функцией по отправлению правосудия.

Понятие «суд» охватывает суды первой, второй (апелляционной, кассационной) и надзорной инстанций.

Лица, участвующие в деле, перечислены в ст. 34 ГПК. Это стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46 и 47 ГПК, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений. Перечень лиц, участвующих в деле, неоднороден. Так, правовой интерес сторон и прокурора различен в процессе. Именно поэтому всех лиц, участвующих в деле, принято подразделять на две группы по характеру их заинтересованности в исходе дела.

Однако существуют и общие черты, объединяющие всех лиц, участвующих в деле:

1) их действия направлены на возникновение, изменение, прекращение гражданских процессуальных правоотношений;

2) на них распространяется законная сила судебного решения;

3) они действуют от своего имени в защиту своих или чужих интересов;

4) они заинтересованы (в разной степени) в исходе дела.

Лиц, участвующих в деле, можно разделить на две группы.

Первую группу образуют стороны, заявители и заинтересованные лица, а также третьи лица. Все они:

— являются участниками спорных материально-правовых отношений (стороны) или имеют иной интерес (третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, заявители, заинтересованные лица);

— имеют материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела;

— в процессе защищают свои права и интересы. Вторую группу лиц, участвующих в деле, образуют прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, защищающие права, свободы и законные интересы других лиц. Все перечисленные лица:

— не являются участниками спорных материально-правовых отношений;

— имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела;

— в процессе защищают права и интересы других лиц.

Права и обязанности лиц, участвующих в деле, подразделяются на общие (ст. 35 ГПК) и специальные (ст. 39 ГПК).

Лица, содействующие осуществлению правосудия, — это свидетели, переводчики, эксперты, представители сторон. Долгое время в науке гражданского процессуального права идет спор о месте судебного представителя в системе субъектов гражданских процессуальных правоотношений. По мнению одних, представителя следует отнести к лицам, участвующим в деле, по мнению других — к лицам, содействующим осуществлению правосудия. Однако в силу закона представитель является лицом, содействующим правосудию.

Лица, содействующие правосудию:

1) не имеют материально-правовой заинтересованности в исходе процесса;

2) не защищают свои либо чужие права и интересы;

3) как правило, привлекаются к процессу по волеизъявлению (инициативе) суда или лиц, участвующих в деле.

3. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность

Условием возникновения гражданских процессуальных правоотношений является гражданская процессуальная правоспособность — возможность иметь гражданские процессуальные права и обязанности.

ГПК не содержит дефинитивной нормы, определяющей понятие процессуальной правоспособности, устанавливая в общей форме, что гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству РФ правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов (ст. 36 ГПК).

Гражданская процессуальная правоспособность граждан возникает с момента рождения и прекращается со смертью, существует независимо от их психического состояния. Все граждане обладают гражданской процессуальной правоспособностью в равной мере, она не может быть ограничена.

Предприятия, учреждения, организации обладают гражданской процессуальной правоспособностью в том случае, если они пользуются правами юридического лица, — с момента регистрации устава и до ликвидации юридического лица.

Гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве. И если правоспособность в материальном праве возникает не с рождения лица, а связана с достижением определенного возраста (брачная или трудовая правоспособность), то и гражданская процессуальная правоспособность возникает с того же возраста.

Гражданская процессуальная дееспособность — способность своими

действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю (ч. 1 ст. 37 ГПК).

Полная гражданская процессуальная дееспособность граждан по общему правилу возникает с 18 лет. Возникновение гражданской процессуальной дееспособности юридических лиц совпадает с возникновением гражданской процессуальной правоспособности.

Гражданская процессуальная дееспособность физических лиц подразделяется на виды. **Виды** дееспособности граждан:

1) полная дееспособность. В полном объеме дееспособность по общему правилу наступает при достижении совершеннолетия.

Однако в некоторых случаях полная гражданская процессуальная дееспособность может возникнуть и ранее, а именно:

— при вступлении в брак несовершеннолетнего, которому снижен брачный возраст. Согласно ст. 21 ГК приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме в случае расторжения брака до достижения 18 лет. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определенного судом;

— при эмансипации несовершеннолетнего. В соответствии со ст. 27 ГК совершеннолетний с 16 лет может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью. Объявление производится решением органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей или судом — при отсутствии согласия родителей;

2) недееспособность. К недееспособным гражданам относятся две категории лиц:

— лица до **14** лет;

— лица, признанные судом недееспособными. Основанием для признания гражданина недееспособным является наличие психического расстройства, в результате которого лицо не понимает значения своих действий **или не** может ими руководить.

Права, свободы и законные интересы граждан, признанных недееспособными, защищают в процессе **их** законные представители — родители, усыновители, опекуны или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом (ч. 5 ст. 37 ГПК);

3) ограниченная дееспособность. Ограничение дееспособности возможно по решению суда. Основанием для признания лиц ограниченно дееспособными является злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами, что ставит семью в тяжелое материальное положение.

Лица, признанные ограниченно дееспособными, могут вести свои дела в суде сами, за исключением случаев, предусмотренных ст. 16 ГК (по распоряжению заработком и иными видами доходов и другие споры имущественного характера);

4) частичная дееспособность. Частично дееспособными являются несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет:

— по общему правилу права и интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет в суде защищают попечители с обязательным привлечением несовершеннолетнего к процессу;

— по специальному правилу (в случаях, предусмотренных федеральным законом) по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе

лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних (**ч. 4** ст. 37 ГПК).

Отраслевое законодательство может содержать указание об участии в рассмотрении дел в суде несовершеннолетних, начиная с определенного возраста. Так, согласно ст. 56 СК несовершеннолетний по достижении 14 лет вправе самостоятельно обращаться в суд за защитой нарушенного права, в том числе при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию либо при злоупотреблении родительскими правами.

В соответствии со ст. 62 СК несовершеннолетние родители имеют право признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, требовать по достижении ими 14 лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Лекция 4 ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

План

1. Понятие и виды подведомственности.
2. Общие критерии и правила определения подведомственности.

1. Понятие и виды подведомственности

Правом разрешать юридические дела, т. е. споры о праве, и другие правовые вопросы (об установлении того или иного юридического факта, правового состояния лица или имущества и др.) по законодательству РФ пользуются различные органы. Во-первых, органы государства, осуществляющие судебную власть (федеральные суды и суды субъектов РФ). Во-вторых, в отдельных случаях, предусмотренных законом, — органы, входящие в систему исполнительной власти (например, Палата по патентным спорам Российского агентства по патентам и товарным знакам). В-третьих, органы, создаваемые, назначаемые или избираемые самими сторонами спора, к числу которых можно отнести, например, третейские суды, арбитражи, примирительные комиссии, посредников. В-четвертых, межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты (например, Европейский суд по правам человека).

Каждый из названных органов, в том числе и суд общей юрисдикции, вправе разрешать только те дела, которые отнесены законом к его ведению, т. е. подведомственны ему. Таким образом, **подведомственность — относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и других юридических дел к ведению того либо иного государственного и иного органа, это свойство юридических дел, в силу которого они подлежат разрешению определенными юрисдикционными органами** (Ю. К. Осипов).

Важный признак подведомственности — определение ее правил только в законе (например, в ст. 22 ГПК, ст. 27—33 АПК, ст. 11 ГК, ст. 18—23, 27, 35, 41 СК и т. д.).

Виды подведомственности. В зависимости от того, относит ли закон разрешение определенной категории дел к ведению исключительно каких-либо одних органов или нескольких различных органов, подведомственность может быть подразделена на исключительную и множественную. Например, споры о лишении родительских прав, дела об установлении усыновления разрешаются только судами общей юрисдикции. Дела о несостоятельности (банкротстве) отнесены к исключительной подведомственности арбитражных судов. Следовательно, в отношении таких дел установлена исключительная подведомственность.

Напротив, имущественные споры между гражданами и между организациями имеют множественную подведомственность, так как могут разрешаться как различными государственными судами (общей юрисдикции, арбитражными), так и третейскими судами. Множественная подведомственность в зависимости от способа выбора из нескольких юрисдикционных органов, которым дело подведомственно по закону, может быть подразделена на договорную, императивную, альтернативную и смешанную.

Договорной является подведомственность, определяемая взаимным соглашением сторон.

Императивной называют подведомственность, при которой дело рассматривается несколькими юрисдикционными органами в определенной законом

последовательности. Так, большинство трудовых споров разрешается сначала комиссией по трудовым спорам и затем судом (гл. 60 Трудового кодекса (далее — ТК)).

При императивной подведомственности каждый последующий орган из числа участвующих в разрешении дела наделен правом контроля за правильностью принятых до него по спору другими органами решений. Так, суд, рассматривая трудовой спор, вправе не согласиться с решением, принятым по нему комиссией по трудовым спорам, и разрешить его по существу.

Альтернативной называют подведомственность по выбору лица, ищущего защиты своих прав. В настоящее время она заключается в возможности выбора между судом общей юрисдикции и арбитражным судом по ряду дел (например, в сфере исполнительного производства).

Смешанной может быть названа подведомственность, сочетающая в себе признаки, присущие другим видам подведомственности, чаще всего императивной и альтернативной. Например, в соответствии с ч. 1 ст. 254 ГПК гражданин, организация вправе обратиться с заявлением об оспаривании решения органа государственной власти непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти.

2. Общие критерии и правила определения подведомственности

Подведомственность дел тем или иным органам устанавливается законами и иными правовыми актами, в которых закрываются общие правила и отдельные исключения из них. С помощью этих правил разрешается в каком случае вопрос о том, какой орган уполномочен разрешить дело, т. е. разграничивается подведомственность дел судам общей юрисдикции и иным органам судебной, и исполнительной власти, третейским судам и другим, имеющим соответствующие юрисдикционные полномочия.

В качестве критериев отнесения отдельных категорий к ведению отдельных категорий к ведению определенных органов, как правило, берутся характер спорного правоотношения и содержание спора. субъектный состав (состав участников спора), спорность либо бесспорность права, наличие договора между сторонами спора.

Первый критерий подведомственности — **характер спорного правоотношения и содержание спора** — определяет подведомственность споров различным органам судебной власти. Критерий характера правоотношения используется для разграничения подведомственности между судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Согласно ч. 3 ст. 22 ГПК суды не рассматривают экономические споры и иные дела, отнесенные федеральными законами к ведению арбитражных судов.

Второй критерий — **субъектный состав участников спора** — разграничивает подведомственность между двумя органами судебной власти: судами общей юрисдикции и арбитражными судами.

Третий критерий — **спорность либо бесспорность права** — разграничивает подведомственность юридических дел между судами и органами исполнительной власти, осуществляющими регистрацию фактов бесспорного характера, а также нотариусами.

Четвертый критерий — **наличие договора между сторонами спора** — разграничивает подведомственность между государственными органами судебной власти и третейскими судами.

Следует иметь в виду, что в законодательстве могут применяться в отдельных случаях и иные дополнительные критерии разграничения подведомственности. Так,

нормоконтроль осуществляется всеми федеральными судами и судами субъектов РФ в соответствии с видом и уровнем нормативного акта.

Анализ законодательства позволяет сформулировать **пять общих правил подведомственности дел:**

1) суды общей юрисдикции согласно ст. 22 ГПК рассматривают и разрешают исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц, иностранных лиц, международных организаций о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод, законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений, которые не носят по общему правилу экономический характер, за изъятиями, установленными федеральным законом.

Кроме того, суды рассматривают и разрешают:

- дела приказного производства (ст. 122 ГПК);
- дела, возникающие из публичных правоотношений (ст. 245 ГПК);
- дела особого производства (ст. 262 ГПК);
- дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (гл. 46 и 47 ГПК);
- дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (гл. 45 ГПК).

Суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают дела с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международных организаций;

2) для определения, какой суд — общей юрисдикции или арбитражный — компетентен разрешить конкретный спор, необходимо выяснить, обладает ли участвующий в нем гражданин статусом индивидуального предпринимателя и связан ли возникший спор с предпринимательской деятельностью. Первое обстоятельство подтверждается свидетельством о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а второе — путем выяснения цели, которую преследовал гражданин, вступая в гражданское правоотношение. Если им преследовалась цель систематического получения прибыли (п. 1 ст. 2 ГК), спор следует считать связанным с предпринимательской деятельностью и, следовательно, подведомственным арбитражному суду. Если же у гражданина — индивидуального предпринимателя такая цель отсутствовала (когда он в гражданском обороте выступал, например, как потребитель по договору купли — продажи), компетентным разрешить возникший спор следует признать суд общей юрисдикции.

В то же время в случаях, предусмотренных АПК (ст. 33) и другими федеральными законами, арбитражному суду подведомственны дела из гражданских правоотношений, когда одной из сторон является гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, дела, отнесенные к специальной подведомственности арбитражного суда (например, дела о несостоятельности);

3) экономические споры, возникающие из гражданских правоотношений в процессе предпринимательской и иной экономической деятельности, между организациями, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность **без** образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, подведомственны арбитражным судам.

В изъятие из этого правила некоторые гражданско-правовые споры между организациями подведомственны судам общей юрисдикции, например, по субъектному составу. Кроме того, в отдельных случаях взыскание с организации может быть произведено в бесспорном порядке. Вместе с тем решение, принятое в административном порядке, может быть в дальнейшем обжаловано в суд (ст. 11 ГК);

4) дела по спорам между государственными органами, органами местного самоуправления, а также между ними и различными коммерческими и некоммерческими организациями, возникающие из публичных правоотношений, в том числе финансовых, налоговых, бюджетных, государственно-правовых отношений, разрешаются различными органами судебной власти в соответствии с установленной законом подведомственностью каждого из судов. Данное правило вытекает из анализа ст. 22 ГПК, ст. 29 АПК, Закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», административного, бюджетного и иного законодательства;

5) общественные организации и их органы, а также третейские суды, арбитражи вправе разрешать лишь те споры о праве, которые соответствующими законодательными актами прямо отнесены к их ведению, и лишь при соблюдении условий, указанных в этих актах.

Таким образом, определяя подведомственность того или иного юридического дела, необходимо исходить из содержания и характера правоотношения (имеет ли спор экономический характер или нет), состава сторон, наличия или отсутствия спора либо договора о подведомственности между сторонами, а кроме того, иметь в виду исключения, установленные законом в изъятие из изложенных выше правил, и иные дополнительные критерии.

Так, в соответствии с ч. 4 ст. 22 ГПК при обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие — арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции. В случае, если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

Подведомственность юридических дел обычно определяется теми органами (судами: Конституционным, общей юрисдикции, арбитражными, субъектов РФ, а также нотариусом, органами административной юрисдикции и т. п.), к которым обращаются за их разрешением заинтересованные лица. Допускаемые при этом ошибки исправляются соответствующими вышестоящими судебными и административными органами по жалобам заинтересованных лиц.

Споры между юрисдикционными органами по поводу того, кому из них подведомственна определенная категория дел, разрешаются в законодательном порядке, путем обращения к Конституционному Суду РФ или посредством принятия совместных постановлений высших судебных органов заинтересованных юрисдикционных ведомств.

Лекция 5 ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

План

1. Правила и виды подсудности. Правила родовой подсудности.
2. Правила территориальной подсудности.
3. Правила передачи дел из одного суда в другой.

1. Правила и виды подсудности. Правила родовой подсудности

Подведомственные судам общей юрисдикции гражданские дела разрешаются Верховным Судом РФ, областными, краевыми судами, образованными на уровне субъектов РФ, районными судами и мировыми судьями.

Общим для всех судов является **их** право разрешать гражданские дела в качестве суда первой инстанции. Однако каждый из них вправе разрешать лишь те дела, которые отнесены законом к его компетенции. В связи с этим возникает необходимость четко определить их полномочия на рассмотрение гражданских дел по существу, что достигается с помощью правил **подсудности**. Правила подсудности гарантируют реализацию ч. 1 ст. 47 Конституции РФ, согласно которой никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

В отличие от подведомственности, с помощью которой разграничиваются полномочия на разрешение юридических дел между различными юрисдикционными органами, подсудность разграничивает компетенцию в одной области, но только между различными судами. В зависимости от рода подлежащих разрешению дел и от территории, на которой действует тот или иной суд, принято различать подсудность родовую, или предметную, и территориальную, или пространственную (местную).

Родовой (предметной) считается подсудность дел судам, относящимся к различным звеньям судебной системы. С ее помощью разграничивается компетенция мировых судей, районных судов, судов, образованных на уровне субъектов РФ и Верховного Суда РФ, а также военных судов как специализированных судов. Это достигается путем отнесения к ведению каждого звена судебной системы дел строго определенного рода по предмету спора.

В соответствии со ст. 24 ГПК гражданские дела, подведомственные судам, рассматриваются районным судом по первой инстанции, за исключением дел, отнесенных к подсудности мирового судьи и вышестоящих судов.

Так, на основании ст. 27 ГПК **Верховный Суд РФ** рассматривает по первой инстанции дела:

- 1) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, палат Федерального Собрания, Правительства РФ;
- 2) об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ и иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- 3) об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;
- 4) о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов РФ;

5) об обжаловании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии РФ, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума;

б) по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между органами государственной власти субъектов РФ, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ. Согласно ст. 26 ГПК к родовой подсудности **верховных судов республик, краевых, областных и других приравненных к ним судов** отнесены дела:

1) связанные с государственной тайной;

2) об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

3) о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений и местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта РФ;

4) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ, соответствующих комиссий референдума, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума.

К подсудности **военных судов** отнесены гражданские дела о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, граждан, проходящих военные сборы, от действий (бездействия) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятых ими решений в случаях, когда это предусмотрено федеральными конституционными законами (ст. 7 Федерального конституционного

— иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море — в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна;

— иски, вытекающие из договоров, в которых указано место их исполнения, — в суд по месту исполнения такого договора.

Исключительной является подсудность, допускающая рассмотрение определенных категорий дел лишь судами, точно указанными в законе (ст. 30 ГПК). В порядке исключительной подсудности рассматриваются следующие категории исков:

— иски о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, в том числе жилые и нежилые

помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества;

— иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту открытия наследства;

— иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки, предъявляются в суд по месту нахождения перевозчика, к которому в установленном порядке была предъявлена претензия.

Договорной называется подсудность, устанавливаемая по соглашению сторон (ст. 32 ГПК). Однако стороны не могут изменять при этом родовую (кроме подсудности мировых судей), а также исключительную территориальную подсудность. Предоставление сторонам права изменять территориальную подсудность дел по соглашению между собой направлено на обеспечение их интересов.

Подсудность **по связи дел** состоит в том, что независимо от территории спор подлежит разбирательству в суде, где рассматривается другое дело, с которым связан спор. Так, в соответствии со ст. 31 ГПК иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется в суд по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца. Встречный иск предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска. Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был предъявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по общим правилам подсудности.

3. Правила передачи дел из одного суда в другой

Дело, принятое судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому суду.

Суд согласно ст. 33 ГПК вправе передать дело на рассмотрение другого суда, если:

1) ответчик, место жительства или место нахождения которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства или месту его нахождения;

2) обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;

3) при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;

4) после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными. Передача дела в этом случае осуществляется вышестоящим судом.

О передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд выносится определение суда, на которое может быть подана частная жалоба. Передача дела в другой суд осуществляется по истечении срока обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы — после вынесения определения суда об оставлении жалобы без удовлетворения. Дело, направленное **из** одного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между судами в Российской Федерации не допускаются.

Лекция 6 СТОРОНЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

План

1. Понятие сторон в гражданском процессе. Права и обязанности сторон.
2. Гражданское процессуальное соучастие.
3. Ненадлежащие стороны в гражданском процессе: понятие, условия и порядок замены ненадлежащего ответчика.
4. Гражданское процессуальное правопреемство.

1. Понятие сторон в гражданском процессе. Права и обязанности сторон

Стороны в гражданском процессе — это лица, участвующие в деле, материально-правовой спор между которыми подлежит рассмотрению и разрешению в суде.

Статья 34 ГПК относит стороны к лицам, участвующим в деле. Поэтому на характеристику сторон распространяются черты, свойственные всем участвующим в деле лицам. Для того чтобы стать **сторонами в гражданском процессе:**

- 1) лица должны быть сторонами спорного материально- правового отношения. По этой причине их интересы противоположны друг другу;
- 2) один из участников спора должен обратиться к суду за защитой своего права;
- 3) дело по разрешению спорного правоотношения должно быть подведомственно суду;
- 4) лица должны быть правоспособными. Поэтому стороной в процессе (например, по делам о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетнего ребенка) может быть даже новорожденный.

Стороны участвуют в процессе от своего имени и в своих интересах. Относительно сторон выносится судебное решение, между ними распределяются судебные расходы.

Стороны существуют в исковом производстве, в производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений.

. В исковом производстве стороны называются истец и ответчик. Независимо от множественности участников на стороне истца и (или) ответчика в процессе участвуют лишь две названные стороны.

Истец — это лицо, права которого предположительно нарушены или оспариваются кем-то. Истец является активной стороной, так как именно он обращается к суду за защитой (либо определенные субъекты обращаются в суд в защиту интересов истца).

Вместе с тем истцом может быть лицо, самостоятельно не обращающееся к суду за защитой, когда за защитой его нарушенного права в суд обращаются другие субъекты процесса (например, его законные представители или прокурор, а также органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане, участвующие в процессе по основаниям, указанным в ст. 46 ГПК). Независимо от того, кто обратился в суд за защитой интересов, истцом является субъект спорного материального правоотношения. Так истцом по делу о взыскании алиментов на содержание новорожденного ребенка является ребенок, мать действует в качестве законного представителя, выполняя от имени и в интересах своего ребенка все процессуальные действия.

Ответчик — это лицо, привлекаемое судом к гражданскому процессу в связи с заявлением истца о том, что им оспариваются или нарушаются принадлежащие ему права. Ответчик является пассивной стороной, так как привлекается к суду без собственной инициативы.

До окончания процесса истец остается истцом, а ответчик — ответчиком, даже если становится ясно, что в действительности нарушены права ответчика.

Права и обязанности сторон. Стороны в процессе обладают равными правами.

Права сторон подразделяются на общие и специальные. Общими правами обладают все участвующие в деле лица, специальными — только стороны.

Общие права перечислены в ст. 35 ГПК: право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Перечень не является исчерпывающим.

Специальные права сторон предусмотрены в ст. 39 ГПК. Истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск. Стороны могут окончить дело мировым соглашением.

Обязанности зависят от положения стороны в процессе (ответчик — обязанная сторона) и подразделяются на общие (характерные для всех участвующих в деле лиц) и специальные (распространяющиеся на стороны). Общими являются обязанности соблюдения закона при совершении процессуальных действий, добросовестное отношение к предоставленным правам и проч., специальными — обязанность нести судебные расходы, представлять доказательства в соответствии с распределением бремени доказывания, сообщать об изменении места жительства и проч.

В случае невыполнения обязанностей сторона может привлекаться к ответственности. Например, на сторону, недобросовестно заявившую неосновательный иск или спор против иска либо систематически противодействующую правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК).

2. Гражданское процессуальное соучастие

Гражданское процессуальное соучастие — одновременное участие в гражданском процессе нескольких лиц на стороне истца или (и) ответчика. Эти лица называются соистцами (несколько лиц на стороне истца) и соответчиками (несколько лиц на стороне ответчика).

В силу ч. 2 ст. 40 ГПК процессуальное соучастие допускается, если:

- 1) предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков;
- 2) права и обязанности нескольких истцов или ответчиков имеют одно основание;

3) предметом спора являются однородные права и обязанности.

Черты гражданского процессуального соучастия:

1) соучастники — это субъекты спорного материально-правового отношения;

2) интересы соистцов (или соответчиков) не противоречат друг другу, но противостоят интересам противоположной стороны;

3) наличие одного гражданского процесса, в котором рассматривается дело с участием соистцов и (или) соответчиков.

Гражданское процессуальное соучастие может возникнуть в момент возбуждения гражданского дела, если в суд обращается несколько соистцов или иск предъявляется к нескольким соответчикам. Возникновение соучастия возможно и на более поздних стадиях:

— суд объединяет несколько исковых требований, имеющихся в производстве данного суда, в порядке ст. 151 ГПК. Соучастие возникает после вынесения определения;

— соучастник может вступить в начатый гражданский процесс. Для вступления в процесс соответчика его согласие не требуется. В случае невозможности рассмотрения дела без участия соответчика (или соответчиков) в связи с характером спорного правоотношения суд привлекает его (или их) к участию в деле по своей инициативе. После привлечения соответчика (или соответчиков) подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (ч. 3

ст. 40 ГПК).

Соистец вступает в процесс по своей воле. В этом проявляется принцип диспозитивности. Если суд полагает, что права, защищаемые истцом, принадлежат еще каким-то лицам, то сообщает потенциальным истцам об их праве

на обращение к суду.

Виды гражданского процессуального соучастия выделяются в зависимости от обязательности соучастия, от правового положения соучастников и т. д. В зависимости от того, на чьей стороне выступает соучастник» гражданское процессуальное соучастие делится на:

1) активное (на стороне истца несколько соучастников);

2) пассивное (на стороне ответчика несколько соучастников);

3) смешанное (11 на стороне истца, и на стороне ответчика несколько 111 Ц).

В зависимое 111 от обязательности привлечения соучастников гражданское процессуальное соучастие может быть обязательным (необходимым) и факультативным.

Обязательное (необходимое) соучастие — это соучастие, возникающее в силу предписания закона, характера спорного материального правоотношения и не зависящее от усмотрения суда или участвующих в деле лиц. Рассмотрение дела в отсутствие хотя бы одного из соучастников невозможно, так как способно привести к принятию неправоудного судебного акта.

Из смысла законодательства вытекает необходимость привлечения соучастников. Например, из ст. 53 Жилищного кодекса РСФСР (далее — ЖК) следует, что члены семьи нанимателя, проживающие с ним, пользуются с нанимателем равными правами и несут равные обязанности, вытекающие из договора найма жилого помещения. Следовательно, по спорам о выселении, разделе жилья, обмене жилого помещения и прочее к рассмотрению дела необходимо привлекать всех совершеннолетних членов семьи нанимателя, проживающих с ним.

Обязательное соучастие возникает по делам об общей собственности, о исследовании, по искам об исключении имущества из описи, о защите чести и достоинства, о праве пользования жилым помещением и т. д.

Основой обязательного соучастия может служить характер объекта спора: рассмотрение дела о праве собственности, праве наследования одного лица зависит от установления прав других лиц на тот же объект, что обуславливает наличие обязательного соучастия по такого рода делам.

Обязательное соучастие касается соответчиков, которых суд обязан привлечь к рассмотрению дела. При необходимости соучастия на стороне истца суд не вправе в принудительном порядке привлекать соистцов к процессу.

Факультативное соучастие — соучастие, которое возникает по усмотрению суда. В этом случае дела соучастников могут слушаться отдельно, что не повлияет на законность вывода, к которому приходит суд.

Процессуальным основанием для объединения дел является положение ч. 4 ст. 151 ГПК, согласно которой судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику, с учетом мнения сторон вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения и разрешения, если признает, что такое объединение будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела.

Следовательно, для применения ст. 151 ГПК необходимо установить:

1) однородность дел, находящихся в производстве суда. Обычно однородность дел определяется сходным предметом исковых требований (восстановление на работе и проч.), основанием иска (единое основание увольнения нескольких лиц — сокращение штатов и проч.), что в итоге определяет круг обстоятельств, из которых складывается предмет доказывания по делу. Например, иск не будет однородным, если один истец просит восстановить его на работе вследствие незаконного увольнения, а другой просит возместить вред, причиненный ему тем же самым ответчиком. Здесь различны как предмет, так и основание иска, отсюда и предмет доказывания будет разным;

2) сходство субъектного состава: одни и те же стороны либо в производстве суда имеется несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному и тому же ответчику;

3) будет ли объединение дел способствовать более правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела;

4) мнение сторон.

Материально-правовое основание возникновения факультативного соучастия существует при солидарном причинении вреда. Согласно ч. 1 ст. 323 ГК при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности. Таким образом, кредитор сам определяет, к кому предъявлять иск, поэтому соучастие может возникнуть (предъявление иска ко всем должникам), а может и отсутствовать (предъявление иска к одному из должников).

Права и обязанности соучастников. Соучастники пользуются правами и несут обязанности сторон в процессе. На них распространяются общие (ст. 35 ГПК) и специальные (ст. 39 ГПК) права сторон. Вместе с тем соучастники в гражданском процессе обладают дополнительными правами и несут дополнительные обязанности. Так, к дополнительным правам можно отнести следующее:

1) согласно ч. 3 ст. 40 ГПК соучастники могут поручить ведение дела одному из соучастников;

2) каждый соучастник действует в процессе самостоятельно против другой стороны и независим в своих действиях от соучастников. Например, К. предъявил иск о признании недействительным договора приватизации квартиры, согласно

которому ответчица приватизировала квартиру без согласия истца (истец и ответчик — супруги). Соответчиком по делу выступала администрация соответствующего города. В процессе слушания дела администрация города иск признала, К. не признала иск. Аналогичным образом каждый из соучастников вправе подавать самостоятельные ходатайства и совершать иные действия.

3. Ненадлежащие стороны в гражданском процессе: понятие, условия и порядок замены ненадлежащего ответчика

Те стороны, которые в действительности являются субъектами спорного правоотношения, называются надлежащими сторонами. Надлежащая сторона определяется прежде всего на основе норм материального права с помощью фактов активной и пассивной легитимации. Обращаясь в суд, истец должен доказать, что именно ему принадлежит оспариваемое право (активная легитимация) и то, что именно ответчик — то лицо, которое несет ответственность за нарушенное право истца (пассивная легитимация).

При возбуждении дела в суде предполагается, что стороны являются субъектами спорного правоотношения. Однако в процессе подготовки и рассмотрения дела может быть установлено, что иск предъявлен не тем лицом, которому принадлежит право требования, и не к тому лицу, которое должно отвечать по иску. В этом случае одна из сторон (или обе стороны) является ненадлежащей.

Ненадлежащая сторона — это лицо, которое первоначально считалось субъектом спорного материального правоотношения, но в действительности таковым не является.

С помощью легитимации можно определить надлежащий характер сторон в конкретном деле. Например, мать предъявила иск о взыскании алиментов на содержание двух несовершеннолетних детей к своему супругу, хотя ответчик не является отцом одного из детей, что подтверждено документами. Следовательно, между этим ребенком и ответчиком нет семейно-правовых отношений, на ответчике не лежит обязанность по содержанию данного ребенка.

ГПК не предусматривает возможности замены ненадлежащего истца, что полностью соответствует принципу диспозитивности. Если будет установлено, что истец ненадлежащий, суд отказывает в удовлетворении заявленных им требований. В свою очередь надлежащий истец вправе обратиться в суд с иском.

Порядок замены ненадлежащего ответчика предусмотрен ст. 41 ГПК.

Замена ненадлежащего ответчика надлежащим означает, что первый освобождается от участия в процессе, а второй привлекается к участию в деле.

Условие замены ненадлежащего ответчика одно — согласие истца на замену ненадлежащего ответчика. Суд при подготовке дела или во время его разбирательства в суде первой инстанции может допустить по ходатайству или с согласия истца замену ненадлежащего ответчика надлежащим. После замены ненадлежащего ответчика надлежащим подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (ч. 1 ст. 41 ГПК).

Если истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика, суд рассматривает дело по предъявленному иску (ч. 2 ст. 41 ГПК).

Замена ненадлежащего ответчика оформляется определением. После замены ненадлежащей стороны процесс начинается сначала, т. е. все совершенные до этого действия для надлежащей стороны не имеют юридического значения.

Замена ненадлежащего ответчика может иметь место при подготовке дела и во время его рассмотрения в суде по первой инстанции.

4. Гражданское процессуальное правопреемство

Гражданские процессуальное правопреемство — это переход процессуальных прав и обязанностей от одного лица, являвшегося в процессе стороной или третьим лицом с самостоятельными требованиями на предмет спора, другому лицу в связи с переходом к нему субъективных материальных прав.

Процессуальному правопреемству посвящена ст. 44 ГИК.

Основания для процессуального правопреемства:

1) переход субъективных материальных прав и обязанностей в результате:

- смерти гражданина. Процессуальное правопреемство возникает, если то допускают материально-правовые отношения. Процессуальное правопреемство возможно по имущественным спорам и не допускается по спорам, связанным с личностью стороны (расторжение брака и др.);

- реорганизации юридического лица (ст. 57, 58 ГК);

- уступки требования;

- перевода долга;

- других случаев перемены лиц в обязательствах;

2) наличие возбужденного гражданского процесса;

3) выбытие из процесса определенных субъектов — строп. Выбытие иных субъектов не приводит к возникновению процессуального правопреемства. Данное положение возможно толковать расширительно, распространяя его на третьих лиц, заявивших самостоятельные требования относительно предмета спора.

Материально-правовое правопреемство не порождает процессуальное правопреемство автоматически, для этого необходимо волеизъявление правопреемника. Кроме того, в суд должны быть представлены доказательства, подтверждающие наличие оснований для правопреемства (свидетельство о нраве наследования, договор о переводе долга и проч.). Процессуальное правопреемство оформляется определением суда и допускается в любой стадии гражданского процесса, а также в исполнительном производстве. Для правопреемника все действия, совершенные в процессе до его вступления, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое заменил правопреемник (ч. 2 ст. 44 ГПК).

На определение суда о замене или об отказе в замене правопреемника может быть подана частная жалоба.

Процессуальное правопреемство отличается от института ненадлежащих сторон по ряду моментов. Во-первых, правопреемник является субъектом спорного правоотношения, а ненадлежащая сторона — нет. Во-вторых, при вступлении правопреемника в процесс он продолжается, а при замене ненадлежащей стороны дело слушается сначала. Соответственно для правопреемника имеют юридическое значение все действия, совершенные его правопреемником. Для надлежащей стороны, вступившей в процесс, не имеет значения то, что было совершено до этого ненадлежащей стороной в процессе.

Лекция 7 ТРЕТЬИ ЛИЦА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

План

1. Понятие третьих лиц в гражданском процессе.
2. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора.
3. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора.

1. Понятие третьих лиц в гражданском процессе

ГПК среди лиц, участвующих в деле, называет третьих лиц (ст. 31 ГПК), т. е. лиц, которые наряду со сторонами могут быть заинтересованы в исходе дела. Характер заинтересованности третьих лиц может быть различным. Поэтому закон выделяет:

- третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора;
- третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора.

Для третьих лиц характерны общие черты, относящиеся ко всем участвующим в деле лицам, и специфические, свойственные лишь третьим лицам.

Общие черты следующие:

1) третьи лица отнесены законом к лицам, участвующим в деле, что определяет их правовое положение и совокупность прав;

2) третьи лица имеют определенную степень заинтересованности в исходе дела. Например, третье лицо с самостоятельными требованиями заявляет самостоятельные требования на предмет спора, а третье лицо без самостоятельных требований на предмет спора заинтересовано в исходе дела, потому что к нему впоследствии возможно предъявить регрессный иск;

3) решение по делу значимо для третьих лиц, но это значение зависит от вида третьих лиц:

- для третьего лица с самостоятельными требованиями решение содержит ответ на заявленные притязания на предмет спора;

- для третьего лица без самостоятельных требований решение суда имеет преюдициальное значение;

4) интересы третьих лиц не совпадают с интересами первоначальных истцов и ответчиков;

5) третьи лица вступают или привлекаются в начатый гражданский процесс. Третье лицо, заявляя самостоятельные требования относительно предмета спора, вступает в начатый процесс путем подачи иска. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, привлекается судом в качестве такового.

Таким образом, третьи лица — это лица, участвующие в деле, которые вступают **или** привлекаются в начатый процесс, имеют определенную заинтересованность в исходе дела, так как решение может повлиять на их права и обязанности.

Третьими лицами могут быть как граждане, так и юридические лица.

2. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора

Суд рассматривает иск Таева к Таевой о разделе дома, находящегося на праве общей собственности. После начала слушания дела Кудрявцева, мать Таевой, обращается в суд с заявлением, утверждая, что дом является ее собственностью и был построен на ее деньги. Дочь и зять вселились в дом позже, не обладают правом собственности на него.

Очевидно, что истцом по делу является Таев, ответчиком — Таева. Интересы Кудрявцевой не совпадают ни с интересами истца, ни с интересами ответчика. Кудрявцева выступает третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора. Рассмотрим на данном примере черты третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора:

1) являются субъектами спорного материального правоотношения. В нашем примере Кудрявцева, Таев и Таева — субъекты одного спорного материального правоотношения — отношения собственности на дом;

2) вступают в процесс добровольно. Принудительное привлечение к судебному разбирательству данного вида третьего лица не допускается в силу принципа диспозитивности. Однако суд в порядке подготовки дела к судебному разбирательству может рекомендовать конкретным лицам иступить в существующий процесс в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора;

3) вступают в процесс путем подачи искового заявления;

4) вступают в начатый процесс до вынесения решения по делу;

5) могут претендовать на весь предмет спора или на его часть. В приведенном примере Кудрявцева претендовала на весь предмет спора;

6) имеют интересы, которые противостоят, как правило, обеим сторонам или могут противоречить одной из сторон. В нашем примере интересы третьего лица противостояли и истцу, и ответчику. Но возможен и другой пример: А. предъявил иск к своему соседу Д. о выселении из квартиры. В процесс вступает третье лицо с самостоятельными требованиями о выселении А. из данной квартиры (притязания третьего лица обращены лишь к одной из сторон, но не совпадают с интересами другой стороны);

7) заявляют требования на тот же предмет спора, что и стороны в процессе.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, во многом сходны с истцами. Практически, предъяви третье лицо иск раньше, то оно стало бы истцом. Если суд не допустит третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, до участия в процессе, то оно вправе подать иск и в итоге становится истцом в другом процессе. Поэтому очень важно отличать третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, от соистцов.

Отличия третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, от соистцов:

1) соистцы могут вступить в начатый процесс, но могут вместе возбудить дело путем подачи иска; третьи лица вступают в начатый процесс;

2) у соистцов совпадают интересы; интересы третьего лица противоположны, как правило, интересам и истца, и ответчика;

3) соистцу противостоит ответчик; третьему лицу, как правило, противостоит и истец, и ответчик.

Порядок вступления в процесс третьих лиц, заявляющих самостоятельные

требования относительно предмета спора, определен ГПК (ст. 42). Для вступления в процесс им необходимо подать исковое заявление. Судья выносит определение о допуске в дело третьего лица. При вступлении в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, рассмотрение дела начинается сначала. Закон допускает частное обжалование определения суда о признании третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования, и об отказе в признании третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора (ч. 1 ст. 42 ГПК). У не допущенного в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, кроме того, есть право подать иск и выступить в новом процессе в качестве истца.

Процессуальные **права и обязанности** третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, аналогичны правам и обязанностям сторон. В соответствии со ст. 35 ГПК они имеют общие права, распространяющиеся на всех лиц, участвующих в деле. В силу ст. 39 ГПК на третьих лиц с самостоятельными требованиями относительно предмета спора распространяются и специальные права сторон.

3. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора

Раньше третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, назывались «пособниками стороны».

В самом названии данного вида третьих лиц определена **их** сущность — участие этих лиц в гражданском процессе не сопряжено с самостоятельными притязаниями на предмет спора. Примером третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, является водитель в деле о возмещении вреда, причиненного здоровью пешехода в результате дорожно-транспортного происшествия.

Троллейбус совершил наезд на пешехода. Здоровью пешехода причинен вред, о возмещении которого он просит в суде. Истцом по делу является пешеход, ответчиком — владелец источника повышенной опасности, т. е. трамвайно-троллейбусное управление. Третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, на стороне ответчика выступает водитель троллейбуса, совершивший наезд. В решении по иску о возмещении причиненного вреда здоровью гражданина суд разрешает спор между истцом и ответчиком. Факты, установленные этим решением, не должны доказываться вновь при предъявлении трамвайно-троллейбусным управлением регрессного иска к водителю троллейбуса.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора:

1) **не** являются субъектом спорного материального правоотношения, существующего между истцом и ответчиком. **Так**, в нашем примере истец и ответчик связаны материально-правовым отношением по возмещению причиненного вреда, ответчик и третье лицо — трудовыми правоотношениями;

2) между ними и противоположной стороной не существует материально-правовых отношений, третьи лица действуют в процессе самостоятельно;

3) основание их участия в деле — материально-правовая заинтересованность. Эта заинтересованность часто обусловлена возможностью предъявления регрессного иска. Например, из гардероба института украдено пальто. Истцом является гражданин, чье пальто украли, ответчиком — соответствующая организация. Третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований

относительно предмета спора, — гардеробщик. Если иск гражданина будет удовлетворен, организация вправе предъявить иск гардеробщику. Заинтересованность третьего лица может быть обусловлена и другими обстоятельствами. Например, в делах о взыскании алиментов, если с ответчика уже взыскиваются алименты на содержание других лиц, то эти лица привлекаются к участию в деле. Такой подход обусловлен тем, что если иск будет удовлетворен, то уменьшится сумма, взыскиваемая на их содержание;

4) решение суда имеет для них преюдициальное значение для рассмотрения регрессного требования, т. е. факты, установленные в решении по первому делу, не подлежат новому доказыванию. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, может вступать в процесс по собственной инициативе или привлекаться к процессу по ходатайству сторон, прокурора, по инициативе суда. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, вступают в процесс на основе вынесенного судьей определения. Например, по делам о принудительном обмене суд в качестве третьего лица без самостоятельных требований привлекает тех лиц, с которыми будет производиться обмен, о чем выносятся определения.

Чаще всего третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, выступают на стороне ответчика. Но возможно участие третьих лиц и на стороне истца. Например, в результате уступки требования новый кредитор предъявил иск в суд к должнику. Суд вправе привлечь в качестве третьего лица на стороне истца первоначального кредитора.

Вступление третьего лица в процесс допустимо до вынесения судом решения по делу.

Необходимость привлечения третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, часто вытекает из норм материального права (например, ст. 461, 462 ГК), постановлений Пленума Верховного Суда РФ.

Права третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, уже, чем права сторон. На этих третьих лиц распространяются лишь общие права лиц, участвующих в деле (ст. 35 ГПК), но не распространяются специальные права сторон: они не вправе изменять основание и предмет иска, увеличивать или уменьшать исковые требования, отказываться от иска, признавать иск, заключать мировое соглашение, требовать принудительного исполнения решения (ст. 39 ГПК), к ним не предъявляется встречный иск, так как это не сторона спорного материального правоотношения.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, надо отличать от соучастников. Основное отличие в том, что соучастникам противостоит другая сторона, с которой они находятся в спорных материальных правоотношениях. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, связано лишь со стороной, на которой выступает.

Лекция 8
**УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ
ПРОЦЕССЕ**

План

- 1. Характеристика прокурора как субъекта гражданских процессуальных правоотношений.**
- 2. Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе.**
 - 2.1. Обращение в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.**
 - 2.2. Вступление в процесс для дачи заключения.**

**1. Характеристика прокурора как субъекта гражданских
процессуальных правоотношений**

Прокуратура как «око государево» была создана Петром I и преимущественно осуществляла надзор за администрацией на местах. В результате судебной реформы 1864 г. основная деятельность была перенесена в сферу судопроизводства. Прокурор выступал в качестве примыкающей стороны, представляя суду заключение после состязания сторон. Но иногда прокурор выступал как «главная сторона» (процессуальный истец), если дело носило публичный характер. Начиная с 30-х гг. XX в. прокуратура осуществляла надзор за соблюдением законности в суде. Упрочение судебной власти как третьей власти в государстве привело к тому, что с 1992 г. прокуратура перестала осуществлять надзор за соблюдением законности при рассмотрении дел в суде. В настоящее время функции прокуратуры в сфере судопроизводства ограничиваются участием прокурора в рассмотрении дел в суде.

Участие прокурора в рассмотрении гражданских дел судом определяется Федеральным законом в редакции от 17 ноября 1995 г. № 168-ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации», ГПК, другими нормативными актами.

Одним из направлений деятельности прокуратуры РФ является участие прокурора в рассмотрении судами административных, гражданских, уголовных дел.

Гражданское процессуальное законодательство использует обобщенный термин «прокурор», что включает в себя прокурора, его заместителей, помощников и т. д.

В соответствии со ст. 34 ГПК прокурор является лицом, участвующим в деле. При этом при участии в деле в порядке ст. 45 ГПК прокурор не является субъектом спорных материально-правовых отношений, а выступает в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, неопределенного круга лиц, в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Прокурор, будучи лицом, участвующим в деле, обладает общими правами лиц, участвующих в деле (ст. 35 ГПК), а также может использовать большинство специальных прав, предоставленных сторонам (ст. 39 ГПК), за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов (ч. 2 ст. 45 ГПК). В то же время полномочия прокурора в процессе обладают определенной спецификой, что связано с задачами, которые призвана выполнять прокуратура. Так, прокурор вступает в процесс для дачи заключения по делам,

перечисленным в ч. 3 ст. 45 ГПК.

Правовое положение прокурора в гражданском процессе отличается от положения иных субъектов гражданских процессуальных правоотношений.

В отличие от сторон прокурор не выступает субъектом спорных материально-правовых отношений, когда подает иск. Прокурор защищает интересы других лиц, а не собственные. Именно поэтому он не может совершать некоторые действия, которые вправе осуществлять стороны. Вместе с тем прокурор может быть и стороной в процессе, когда он или прокуратура выступает участником спорного правоотношения (например, в деле по иску о восстановлении на работе лица из аппарата прокуратуры прокуратура выступает ответчиком). В данной главе рассматриваются иные формы участия прокурора в гражданском процессе: когда прокурор действует в защиту интересов других субъектов.

Прокурор отличается и от субъектов, обращающихся в суд за защитой чужих интересов в порядке ст. 46, 47 ГПК. Прокурор в отличие от государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, действующих в порядке ст. 46 ГПК, может инициировать возбуждение дела в суде в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. Прокурор дает заключение по делам, определенным в ч. 3 ст. 45 ГПК, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК и другими федеральными законами. Государственные органы и органы местного самоуправления дают заключения, если это предусмотрено федеральным законодательством, по вопросам своей компетенции. Круг вопросов, включаемых в заключение прокурора, шире, поскольку шире полномочия прокуратуры.

В отличие от представителя прокурор, участвуя в суде, действует от своего имени. В процессе судебного разбирательства прокурор не связан позицией истца, а правовая позиция представителя не может противоречить позиции стороны, чьи интересы он представляет.

Современное процессуальное законодательство значительно сузило участие прокурора в гражданском процессе, что продиктовано укреплением принципа диспозитивности судопроизводства. В настоящее время ограничено число случаев, когда прокурор может инициировать возбуждение дела в суде, сужен круг дел, по которым прокурор вступает в процесс для дачи заключения. Полномочия прокурора в ходе рассмотрения дел также претерпели изменения (сужена роль прокуратуры в надзорном судопроизводстве, не стало обязательного заключения прокурора, если он подавал иск в защиту чужих интересов, и т. д.).

2. Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе

Законодательно определены основания и формы участия прокурора в рассмотрении гражданских дел в суде.

Основания участия прокурора в гражданском судопроизводстве:

1) прямое указание закона. В определенных случаях закон прямо устанавливает обязательное участие прокурора в рассмотрении некоторых категорий дел (о лишении родительских прав — ст. 70 СК и т. д.). Если прокурор вступает в процесс для дачи **заключения** по делам, предусмотренным в федеральном **законодательстве**, его неявка (при условии надлежащего **извещения о времени и** "месте рассмотрения дела) не является препятствием к разбирательству дела;

2) инициатива самого прокурора. Так, ч. 1 ст. 45 ГПК предусматривает право прокурора обратиться в суд в защиту прав, свобод и законных интересов граждан,

неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. Поводами для участия прокурора могут быть обращения (письменные и устные) граждан, представителей соответствующих органов, публикации в средствах массовой информации и т. д.

Статья 45 ГПК предусматривает две формы участия прокурора в рассмотрении гражданских дел:

— обращение в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований;

— вступление в процесс для дачи заключения. Участие прокурора в указанных формах возможно на любой стадии гражданского судопроизводства в исковом, особом производстве или производстве, возникающем из публичных правоотношений.

2.1. Обращение в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований

Рассмотрим данную форму участия прокурора в соответствии со стадиями гражданского судопроизводства.

Обращение в суд первой инстанции. Прокурор обращается в суд первой инстанции с заявлением, которое содержит требование о защите определенных интересов:

— граждан;

— неопределенного круга лиц;

— Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, дееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд (ч. 1 ст. 45 ГПК). Это новое положение процессуального закона, полностью соответствующее принципу диспозитивности.

Обращение в суд должно основываться на проверенных материалах и соответствовать предъявляемым законом требованиям. Судья вправе отказать прокурору в принятии его заявления при наличии оснований, указанных в чл. 134 ГПК.

Заявления, подаваемые прокурором в суд, не облагаются государственной пошлиной.

Лицо, в чьих интересах подан иск прокурором, выступает истцом и извещается о возникшем процессе.

В процессе судебного разбирательства прокурор не связан своей правовой позицией с позицией истца. В ходе судебного разбирательства прокурор вправе отказаться от заявленных требований, что не лишает лицо, в чьих интересах был подан иск, права требовать рассмотрения дела по существу. Если это лицо не желает рассмотрения данного дела, то после отказа прокурора от иска производство по делу прекращается. Новое обращение в суд с тождественным иском недопустимо.

Обращение в суд второй инстанции (апелляционный и кассационный пересмотр судебных актов, не вступивших в законную силу). Право принесения как апелляционного, так и кассационного представления законодателем поставлено и зависимость от участия прокурора в рассмотрении дела по первой инстанции. Обжалование решений мирового судьи допускается в апелляционном порядке (решений других судов — в кассационном порядке) лицами, участвующими в деле. Если прокурор участвовал в рассмотрении дела по первой инстанции, он может

принести апелляционное представление на решение мирового судьи (ч. 2 ст. 320 ГПК) либо кассационное представление на решение любого другого суда (ст. 336 ГПК).

Прокурор приносит представление **на** незаконное, необоснованное решение.

Обращение в суд надзорной инстанции. Право на обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений суда, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют должностные лица органов прокуратуры, указанные в ст. 377 ГПК. К ним относятся:

— Генеральный прокурор РФ и его заместители (обладают правом внесения представления в любой суд надзорной инстанции);

— прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда.

Таким образом, для подачи надзорного представления необходимо, помимо участия в рассмотрении дела, чтобы представление было принесено строго определенным законом должностным лицом прокуратуры.

Подача представления о пересмотре решений, определений суда по вновь открывшимся обстоятельствам. В соответствии со ст. 394 ГПК представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда подается прокурором, участвующим в деле, в суд, принявший решение или определение.

2.2. Вступление в процесс для дачи заключения

Цель вступления прокурора в процесс — дача заключения по делу. В силу ч. 3 ст. 45 ГПК прокурор вступает в процесс и дает заключение по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК (ст. 252, 260, 273, 278, 288, 304 и др.) и другими федеральными законами, в целях осуществления возложенных на него полномочий.

Заключение прокурора по существу дела заслушивается судом после прений сторон. Прокурор, давая заключение по делу, выступает от имени государства, и его заключение должно включать определенные положения: прокурор анализирует собранные и исследованные в суде доказательства, дает **им** правовую оценку, делает выводы о фактических правах и обязанностях сторон, рекомендует суду разрешить дело определенным образом.

Независимо от формы участия в гражданском процессе прокурор обладает правами, общими для всех участвующих в деле лиц. Он имеет право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, и проч.

Если прокурор подал иск, то он участвует в судебных прениях, обладает правом на реплику так же, как и все иные лица, подавшие заявление в защиту собственных интересов.

Лекция 9

УЧАСТИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, ОРГАНИЗАЦИЙ И ГРАЖДАН, ЗАЩИЩАЮЩИХ ПРАВА, СВОБОДЫ И ЗАКОННЫЕ ИНТЕРЕСЫ ДРУГИХ ЛИЦ

План

1. Правовая природа участия в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц.

2. Основания и формы участия в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц.

2.1. Обращение с заявлением в суд.

2.2. Вступление в процесс для дачи заключения по делу.

1. Правовая природа участия в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц

Исторически после Октябрьской революции участие в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц, возникло для защиты неграмотных граждан в суде. В настоящее время данный правовой институт служит защите определенных категорий лиц (несовершеннолетних, недееспособных граждан и проч.).

Статья 34 ГПК относит органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждан, защищающих нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц, I: лицам, участвующим в деле.

Для органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, граждан, защищающих права других лиц, характерно **то, что** они:

1) участвуют в рассмотрении дела от своего имени, но в защиту не своих интересов, а интересов других лиц;

2) не являются субъектами спорного материального правоотношения, потому не выступают в качестве стороны в процессе, не имеют материально-правовой заинтересованности в исходе дела;

3) имеют процессуально-правовую заинтересованность и исходе дела, так как действуют в соответствии с предусмотренной законом компетенцией;

4) участвуют в судопроизводстве в силу указания закона на возможность их участия при рассмотрении определенных категорий дел;

5) обладают полномочиями, которые, как правило, предопределены компетенцией.

Участие органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц, в гражданском процессе имеет определенное сходство с участием прокурора в рассмотрении дел. И в том и в другом случае субъекты:

— действуют от своего имени, защищая интересы и права других субъектов;

- не имеют материально-правовой заинтересованности в исходе дела;
- обладают процессуально-правовой заинтересованностью в разрешении дела.

Но в то же время имеются и отличия, а именно:

— прокурор вправе обращаться в суд с заявлением, если этого требует охрана интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане могут обращаться в суд с просьбой о возбуждении дела только в тех случаях, когда это предусмотрено законом;

— прокурор дает правовое заключение по всему делу. Государственные органы, органы местного самоуправления дают заключение только по вопросам, отнесенным к их компетенции. Иные субъекты, участвующие в деле в порядке ст. 46 ГПК, не вправе давать заключение.

Субъекты, действующие в порядке ст. 46 ГПК:

1) органы государственной власти и органы местного самоуправления. Как правило, они обладают правами юридического лица и потому могут участвовать в процессе в качестве стороны, третьего лица. Статья 46 ГПК говорит об особой форме участия в процессе, когда соответствующие органы выступают в защиту интересов других лиц. Так, органы опеки и попечительства защищают в суде интересы недееспособных, несовершеннолетних граждан, антимонопольные органы (федеральные и на местах) осуществляют контроль за качеством и безопасностью товаров и услуг;

2) организации. В законодательстве предусмотрены различные случаи обращения в суд организаций в защиту чужих интересов. Так, профсоюзы в случае нарушения законодательства о труде вправе по собственной инициативе обращаться с заявлениями в защиту трудовых прав членов профсоюза и других работников в органы, рассматривающие трудовые споры, включая суд;

3) граждане. В законодательстве предусмотрены случаи обращения в суд граждан, защищающих нарушенные и оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц. Так, в соответствии с Федеральным законом от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» граждане, проживающие на территории муниципального образования, органы местного самоуправления и должностные лица местного самоуправления вправе предъявлять в суд или арбитражный суд иски о признании недействительными нарушающих права **местного** самоуправления актов органов государственной власти и государственных должностных лиц, органов **местного** самоуправления и должностных лиц местного самоуправления, предприятий, учреждений и организаций, а также общественных объединений.

2. Основания и формы участия в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц

Согласно ст. 46, 47 ГПК защита интересов других лиц возможна в двух формах:

1) обращение к суду с заявлением в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц;

2) дача заключения по делу.

2.1. Обращение с заявлением в суд

В соответствии со ст. 46 ГПК в случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане могут обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц.

Основания участия органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, выступающих в защиту чужих интересов в гражданском судопроизводстве:

1) прямое указание закона о возможности участия названных субъектов в гражданском судопроизводстве по определенным категориям дел. Участие в гражданском процессе по определенным категориям дел органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций в защиту чужих интересов определяется их компетенцией;

2) отсутствие собственного материально-правового интереса. Субъекты, указанные в ст. 46 ГПК, не являются участниками спорных материально-правовых отношений;

3) согласие субъекта, чьи права, свободы или интересы защищаются. Согласно ч. 1 ст. 46 ГПК в случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане вправе обратиться в суд с иском в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц. Иск в защиту прав, свобод и законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина

может быть предъявлен независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя.

Рассмотрим обращение в суд с заявлением в защиту интересов и прав других лиц в соответствии со стадиями гражданского судопроизводства.

Обращение в суд первой инстанции. Право обращения к суду с заявлением в защиту интересов других лиц предоставлено всем субъектам, перечисленным в ст. 46 ГПК.

Статья 46 ГПК отсылает правоприменителя к другому законодательству, в котором перечислены случаи, когда те или иные субъекты наделены правом обращаться в суд с защитой прав других лиц. Приведем примеры.

1. Дела о лишении родительских прав. С иском в суд могут обращаться органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (ч. 1 ст. 70 СК).

2. Дела о признании брака недействительным. По этим делам в суд могут обращаться органы опеки и попечительства, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения этим лицом брачного возраста (**ч. 1 ст. 28 СК**).

3. Дела об ограничении родительских прав. Правом на обращение в суд с просьбой возбудить дело обладают органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, дошкольные образовательные учреждения, общеобразовательные учреждения (ст. 73 СК).

4. Дела о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей, если отсутствует соглашение между родителями об уплате алиментов и не предоставляется содержание, а также отсутствует иск родителей. Орган опеки и попечительства вправе обращаться в суд с иском о взыскании алиментов (ч. 3 ст. 80 СК).

5. Дела о признании недействительным соглашения об уплате алиментов,

нарушающих интересы получателя алиментов. Право обращения в суд предоставлено органу опеки и попечительства (ст. 102 СК).

6. Дела об отмене усыновления. Орган опеки и попечительства вправе обратиться в суд в защиту интересов ребенка (ст. 142 СК).

7. Дела о признании гражданина недееспособным и ограниченно дееспособным. С заявлением в суд вправе обратиться органы опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение (ст. 281 ГПК).

8. Избиратели, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки, их доверенные лица, политические партии, их региональные отделения, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума и наблюдатели, прокурор, считающие, что решениями или действиями (бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица нарушаются избирательные права или право на участие в референдуме граждан РФ, вправе обратиться с заявлением в суд о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ. ЦИК, избирательные комиссии субъектов РФ, избирательные комиссии муниципальных образований, окружные, территориальные и участковые избирательные комиссии, соответствующие комиссии референдума вправе обратиться с заявлением в суд в связи с нарушением избирательного законодательства, законодательства о референдуме органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностными лицами, кандидатом, избирательным объединением, избирательным блоком, политической партией, ее региональным отделением, а также иным общественным объединением, инициативной группой по проведению референдуме!, избирательной комиссией, комиссией референдума (ст. 259 ГПК) и т. д.

При обращении в суд в защиту прав и интересов других лиц должны быть соблюдены определенные условия:

1) лицо, в чьих интересах возбуждается дело, должно иметь право на обращение к суду. Например, под опекой К. находилась его несовершеннолетняя дочь, получавшая пенсию в связи со смертью кормильца (матери). Являясь хроническим алкоголиком, К. всю пенсию пропивал. Органы опеки и попечительства подали заявление о признании К. ограниченно дееспособным;

2) в компетенцию соответствующего органа, организации должно входить правомочие по обращению в суд;

3) субъект, обращающийся в суд в защиту прав и интересов другого лица, не является субъектом спорного материального правоотношения;

4) наличие просьбы лица, в чьих интересах подается иск (заявление). Наличие такой просьбы не требуется, если субъект, действующий в порядке ст. 46 ГПК, защищает интересы неопределенного круга лиц или подает иск в защиту прав, свобод и законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина;

5) соблюден порядок предъявления иска. **Содержание деятельности при предъявлении иска в суд.** До подачи искового заявления субъекты, перечисленные в ст. 46 ГПК, должны выяснить обстоятельства дела. Заявление, оформленное в соответствии с требованиями закона, подается от имени соответствующего органа, организации. Судья вправе отказать в принятии искового заявления при наличии оснований, перечисленных в ст. 134 ГПК, или оставить без движения по правилам ст. 135 ГПК. Лица, предъявившие иск в защиту прав, свобод и законных интересов

других лиц, пользуются всеми процессуальными правами и исполняют все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности нести судебные расходы. В случае отказа органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, граждан поддерживать требование, заявленное ими в интересах другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если лицо, в чьих интересах заявлено требование, или его законный представитель не заявят об отказе от иска. Если истец отказывается от иска, то суд прекращает производство по делу, о чем выносится определение.

Особо следует сказать об обращении к суду в защиту интересов неопределенного круга лиц. Так, Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» предусматривает возможность обращения к суду в защиту прав и интересов не только конкретных лиц, но и неопределенного круга лиц. Нередко в судах рассматриваются дела по искам обществ по защите прав потребителей о защите прав неограниченного круга потребителей. Омская фирма «Мираф» по договору с иностранной фирмой завезла в г. Омск большую партию кофе, которую передала оптовому покупателю для последующей реализации населению через торгующие организации. Омское областное общество защиты прав потребителей, ссылаясь на то, что кофе не соответствует предъявляемым к его качеству требованиям и содержит вредные для организма человека вещества, обратилось в суд с иском к названной фирме и нескольким торгующим организациям о признании их действий по продаже кофе ненадлежащего качества противоправными в отношении неопределенного круга потребителей и прекращении этих действий.

К групповым искам можно отнести иски антимонопольных комитетов и экологических организаций в защиту неопределенного круга лиц.

2.2. Вступление в процесс для дачи заключения по делу

В случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы, органы местного самоуправления до принятия решения судом первой инстанции вступают в дело по своей инициативе или по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. В иных необходимых случаях (как предусмотренных федеральным законом, так и не предусмотренных им) суд по своей инициативе может привлечь к участию в деле государственный орган или орган местного самоуправления (ст. 47 ГПК).

В силу закона только государственные органы и органы местного самоуправления вправе давать заключение по делу (например, к органам, которые дают заключение по делу, относятся органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, органы жилищно-коммунального хозяйства и др.).

Основания вступления в гражданский процесс государственного органа и органа местного самоуправления для дачи заключения:

1) прямое указание закона о необходимости участия соответствующего органа в гражданском процессе;

2) вступление в процесс или по собственной инициативе, или по инициативе лиц, участвующих в деле, либо привлечение к участию в деле судом;

3) осуществление путем дачи заключения возложенных на них обязанностей по

защите прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Существует две формы участия государственных органов, органов местного самоуправления для дачи заключения по делу:

- 1) государственный орган вступает в процесс для дачи заключения;
- 2) государственный орган привлекается судом в процесс для дачи заключения.

Для участия в конкретном деле государственный орган, орган местного самоуправления выделяет представителя.

Заключение, составленное соответствующим органом в письменной форме, оценивается в совокупности с другими материалами дела и не обязательно для суда. Однако при вынесении решения суд должен обосновать, почему он отвергает заключение соответствующего органа в целом или в части.

Заключение утверждается руководителем соответствующего органа.

Наиболее часто привлекаются к участию в суде органы опеки и попечительства. Так, при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства. Участие органа опеки и попечительства обязательно и по некоторым другим делам (например, о лишении или ограничении родительских прав, о признании брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, недействительным, об ограничении родительских прав, об отмене усыновления).

Для дачи заключений привлекаются и жилищно-коммунальные органы, которые дают заключения по делам о выселении, разделе домов, находящихся на праве собственности; о предоставлении жилой площади в связи со сносом домов, принадлежащих на праве личной собственности, об определении степени благоустроенности жилого помещения и т. д.

Заключение государственного органа содержит компетентную правовую оценку, сделанную на основе установленных и исследованных обстоятельств дела, являясь одной из форм использования специальных знаний, поэтому оно имеет некоторое сходство с заключением **эксперта**, рассматривается в качестве доказательств и соответственно оценивается судом.

Государственные органы, органы местного самоуправления в своем заключении дают правовую оценку по вопросам, относящимся к их компетенции. Экспертное заключение содержит ответы на вопросы в области науки, техники, искусства.

Государственные органы, органы местного самоуправления имеют процессуальную заинтересованность в исходе дела. Эксперты как лица, содействующие осуществлению правосудия, не имеют какой **бы** то ни было заинтересованности в исходе дела.

Заключение государственных органов и органов местного самоуправления имеет определенное сходство с заключением прокурора. Однако государственные органы и органы местного самоуправления дают заключение по вопросам собственной компетенции, прокурор — по правовым вопросам. Кроме того, заключение государственного органа и органа местного самоуправления касается отдельных вопросов, возникших в ходе судебного разбирательства, прокурорское заключение, как правило, касается дела в целом.

Лекция 10 ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕ

План

- 1. Понятие представительства в суде.**
- 2. Виды представительства в суде.**
- 3. Субъекты представительства в суде.**
- 4. Полномочия представителя в суде и порядок их оформления.**

1. Понятие представительства в суде

Процессуальное представительство возникло в результате судебной реформы 1864 г., ознаменовав переход от инквизиционного судопроизводства к состязательному.

Цель представительства в суде — оказать профессиональную помощь участвующим в деле лицам, вовлеченным в судебное разбирательство. Представительство содействует реализации конституционного права на судебную защиту и получение квалифицированной юридической помощи.

Возможность участия в судебном процессе через представителя делает права граждан более защищенными, особенно в настоящее время, когда отмечается появление новых категорий дел и усложнение имеющихся споров. Без представительства невозможна защита интересов несовершеннолетних, недееспособных граждан, юридических лиц и проч. Поэтому представительство — это важный процессуальный институт, содействующий надлежащей защите прав и интересов участвующих в судопроизводстве лиц. Для российского представительства характерны следующие черты:

- 1) участие представителя необязательно;
- 2) представителем может быть не только адвокат, но и лицо, не обладающее юридическим образованием;
- 3) представляемый вправе наравне с представителем принимать участие в судебном разбирательстве. Суд рассматривает их как две самостоятельные процессуальные фигуры.

В ГПК нет законодательного определения представительства, сказано лишь, что граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей (ст. 48 ГПК). Это означает следующее:

— граждане свободны в выборе вести свои дела через представителя или вести дела самостоятельно, но с помощью представителя (законом установлены обязательные случаи представительства, например, родители, опекуны, попечители, усыновители представляют интересы несовершеннолетних);

— свобода выбора касается граждан, юридические лица действуют только через своих представителей;

— представительство предусматривает ведение дел в суде, под этим понимается гражданское судопроизводство.

Таким образом, представительство — это выполнение процессуальных действий одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица или организации (представляемого).

Процессуальное представительство возникает с момента возбуждения

гражданского дела в суде. Лицо, поручающее представителю ведение своего дела, называется представляемым или доверителем. Лицо, которому поручено ведение дела, — представителем.

Представительство в суде характеризуется следующим:

- 1) представитель выступает от имени представляемого;
- 2) представитель осуществляет права и обязанности представляемого и в результате своих действий создает права и обязанности для представляемого;
- 3) представитель действует в интересах представляемого. По общему правилу представитель не является субъектом спорного материально-правового отношения. Единственное исключение из данного положения — случай, когда соучастники в силу закона могут поручить ведение своего дела одному из соучастников — в таком случае представитель является участником спорного материального правоотношения;
- 4) правовая позиция представителя не может противоречить правовой позиции представляемого;
- 5) представитель является лицом, содействующим отправлению правосудия, что вытекает из содержания ст. 34 ГПК. Но в науке этот вопрос является дискуссионным — многие ученые склонны относить представителя к лицам, участвующим в деле;
- 6) представитель действует в объеме полномочий, предоставленных ему в соответствии с законом и договором;
- 7) через представителей могут действовать любые лица, участвующие в деле: стороны, третьи лица, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане, действующие на основании ст. 46 ГПК, заявители и заинтересованные лица. Прокурор, будучи участвующим в деле лицом, действует в суде самостоятельно.

Судебное представительство допускается на всех стадиях и по всем видам гражданского процесса.

Представительство надо отличать от участия в суде органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, действующих в порядке ст. 46 ГПК. Представители и государственные органы действуют в процессе не в своих интересах, а в интересах других лиц и не являются субъектами спорного материального правоотношения. Однако они занимают различное процессуальное положение: представитель отнесен к лицам, содействующим правосудию, а субъекты, перечисленные в ст. 46, являются лицами, участвующими в деле, что отражается на объеме полномочий.

Представитель действует от имени представляемого, субъекты, выступающие в суде в порядке ст. 46, — от своего имени.

Представитель осуществляет права и обязанности представляемого. Субъекты, указанные в ст. 46 ГПК, выполняют полномочия, предусмотренные их компетенцией.

Представительство возможно по всем делам, участие субъектов в порядке ст. 46 ГПК — в случаях, указанных в законе.

Полномочия представителя зависят от того, в каком размере они предоставлены лицом, участвующим в деле. Полномочия субъектов, перечисленных в ст. 46 ГПК, в процессе практически равнозначны полномочиям сторон, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности нести судебные расходы.

Процессуальное представительство отличается от гражданско-правового представительства. Во-первых, цели двух видов представительства различны.

Судебное (процессуальное) представительство — это защита прав и интересов представляемого лица в суде. Цель гражданско-правового представительства — создание, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей для представляемого (ст. 182 ГК). Во-вторых, в гражданском процессе не исключено одновременное участие в совершении процессуальных действий как представляемого, так и представителя (например, не только представитель, но и представляемый может задавать вопросы свидетелям, выступать в судебных прениях и проч.).

В отличие от защиты по уголовным делам представительство по гражданским делам в суде требует единства правовой позиции представляемого и представителя.

2. Виды представительства в суде

Судебное представительство может быть подразделено на **виды**. В научной и учебной литературе предлагаются равные классификации судебного представительства. Так, в зависимости от обязательности участия представителя в деле предлагается подразделять его на факультативное (представительство дееспособных граждан и юридических лиц) и обязательное (представительство недееспособных, несовершеннолетних, ограниченно дееспособных, безвестно отсутствующих лиц, а также юридических лиц с коллективным органом управления).

В зависимости от оснований возникновения выделяется добровольное, законное представительство и представительство на основании уставов, положений.

Различают также представительство: законное, договорное, общественное, уставное, официальное.

Рассмотрим названные виды представительства.

Законное представительство (ст. 52 ГПК) — это процессуальные действия родителей, усыновителей, опекунов или попечителей по защите прав и охраняемых законом интересов недееспособных граждан и граждан, не обладающих полной дееспособностью. Основанием возникновения законного представительства является наличие закона, в силу которого определенные лица становятся представителями.

Законное представительство физических лиц. Согласно ч. 1 ст. 52 ГПК права, свободы и законные интересы недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан защищают в суде их родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

Следовательно, основанием возникновения законного представительства может быть наличие родственных отношений, факта усыновления или отношений по опеке и попечительству:

1) законными представителями несовершеннолетних являются **их** родители, усыновители, опекуны или попечители.

ГПК устанавливает исключение из общего правила. В случаях, предусмотренных федеральным законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от **14** до 18 лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних (ч. 4 ст. 37 ГПК);

2) законными представителями недееспособных, признанных таковыми по решению суда, являются опекуны;

3) законными представителями ограниченно дееспособных являются попечители. Суд обязан привлекать к участию в делах граждан, ограниченных в дееспособности. Вместе с тем по делам неимущественного характера ограниченное в дееспособности лицо может участвовать в судебном разбирательстве дела самостоятельно или через представителя по своему усмотрению;

4) законным представителем гражданина, признанного в установленном порядке безвестно отсутствующим, выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего (ч. 2 ст. 52 ГПК). Последствием признания гражданина безвестно отсутствующим является то, что его имущество при необходимости постоянного управления им передается по решению суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом (ч. 1 ст. 43 ГК). В ГПК данное представительство отнесено к законному, однако в некоторых учебниках такое представительство получило название официального.

Ранее действовавший ГПК относил к законному представительству еще одно: законным представителем наследника до принятия им наследства выступал опекун, назначенный для охраны и управления наследственным имуществом. Поскольку новый ГПК не включил данное представительство в законное, можно согласиться с позицией тех авторов, которые называют его официальным.

Все перечисленные случаи законного представительства физических лиц возникают на основе родственных отношений либо на основе административного акта. **Так**, опекуны, попечители назначаются уполномоченными на то органами, о чем выносятся административный акт.

Законные представители не нуждаются в доверенности представляемых, однако сами вправе заключить договор о представительстве (и выступать в суде через представителя). Законодательством предусмотрены определенные ограничения полномочий законного представителя.

Согласно ст. 37 ГК опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его в наем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного. Опекун, попечитель, их супруги, близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением указанных в ч. 3 ст. 37 ГК.

Законное представительство юридических лиц. ГПК не перечисляет случаи законного представительства в отношении юридических лиц, оно вытекает из иного законодательства. Законное представительство юридических лиц возникает в следующих случаях:

1) законным представителем ликвидируемых предприятий является ликвидационная комиссия (п. 3 ст. 62 ГК). С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, от имени ликвидируемого юридического лица она выступает в суде;

2) законными представителями соответствующих юридических лиц при возбуждении дел о несостоятельности (банкротстве) предприятий являются арбитражный управляющий при внешнем управлении имуществом и конкурсный управляющий при осуществлении конкурсного производства (Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) предприятий»);

3) законным представителем акционерного общества (АО) может выступать акционер (акционеры), владеющий в совокупности не менее чем 1% размещенных обыкновенных акций общества по делам о возмещении убытков, причиненных АО в результате виновных действий наблюдательного совета, директора АО, правления, дирекции и т. п. В литературе подобные иски получили название — « косвенные иски»;

4) законным представителем может быть назначен адвокат в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 50 ГПК).

К другим предусмотренным законом случаям можно отнести представительство интересов:

1) истцов — по рассматриваемым судами первой инстанции делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;

2) ветеранов Великой Отечественной войны — по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью;

3) граждан РФ, пострадавших от политических репрессий, — по вопросам, связанным с реабилитацией;

4) несовершеннолетних, содержащихся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних;

5) граждан — при рассмотрении дел об их принудительной госпитализации в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством (ст. 304 ГПК).

Однако в настоящее время законом не предусмотрен механизм привлечения адвоката в процесс в случаях его обязательного участия.

Договорное представительство — представительство, возникающее на основании гражданско-правового договора поручения (агентирования) или трудового договора, по которому представляемый поручает представителю ведение своего дела в суде. Это наиболее распространенный вид представительства в суде. Для договорного представительства характерно следующее:

1) возникает только на основе добровольного волеизъявления;

2) основанием возникновения договорного представительства является гражданско-правовой договор поручения или трудовой договор. Так, гражданин или юридическое лицо заключает договор поручения, на основании которого адвокат осуществляет его представительство в суде. Юрист предприятия представляет интересы этого предприятия на основе трудового договора. Наличие трудового договора не препятствует юридическому лицу заключить договор с юридической консультацией о представительстве интересов предприятия в суде или поручить ведение дела предприятия в суде не юристу, а какому-то иному работнику данного предприятия;

3) полномочия представителя оформляются доверенностью.

Чаще всего этот вид представительства осуществляется через адвоката, действующих на основе Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Общественное представительство — совершение процессуальных действий общественными объединениями по защите прав и интересов членов этих объединений и других лиц. Согласно Федеральному закону от 19 мая 1995 г. 82-ФЗ «Об общественных объединениях» под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по

инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для осуществления уставных целей.

Общественное объединение вправе представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также права и законные интересы других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях. Для осуществления представительства прав своих членов в суде соответствующее положение должно быть закреплено в уставе общественного объединения.

Другие законодательные акты также могут предусматривать общественное представительство. Так, Законом РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» в целях обеспечения имущественных прав авторов, исполнителей, производителей фонограмм и иных обладателей авторских и смежных прав в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднено, могут создаваться организации, управляющие имущественными правами указанных лиц на коллективной основе. Такие организации создаются непосредственно обладателями авторских и смежных прав и действуют в пределах полученных полномочий на основе устава. Организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе, должна выполнять от имени представляемых ею обладателей авторских и смежных прав и на основе полученных от них полномочий различные функции, в том числе совершать любые юридические действия, необходимые для защиты прав, управлением которых занимается такая организация.

Права своих членов в суде могут защищать и иные общественные организации (например, общества по защите прав потребителей).

Уставное представительство — это право вышестоящей организации без специального поручения выступать в защиту нижестоящей организации.

Официальное представительство. К данному виду представительства, как уже отмечалось выше, некоторые авторы относят участие опекуна, назначенного для охраны имущества безвестно отсутствующего по делам, в которых должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, а также участие в качестве представителя наследника опекуна, назначенного для охраны и управления наследственным имуществом, по делам, в которых должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном порядке умершим, если наследство еще никем не принято. Но в данном курсе лекций оба случая отнесены к законному представительству.

3. Субъекты представительства в суде

Представительство предполагает совершение от имени и в интересах представляемого широкого круга действий в суде, поэтому представитель должен соответствовать определенным общим требованиям:

1) представителем должно быть совершеннолетнее и дееспособное лицо, не состоящее под опекой или попечительством.

Однако в силу законодательства несовершеннолетние иногда могут быть представителями (например, когда они при вступлении в брак обретают полную гражданскую процессуальную дееспособность);

2) представителем может быть и организация. При этом организация необязательно должна обладать статусом юридического лица, достаточно, чтобы она по закону наделялась представительскими функциями. В основном это

положение относится к общественному представительству, но может относиться и к законному представительству. Например, выполнение обязанностей опекунов и попечителей в отношении детей, воспитание которых осуществляется полностью детскими учреждениями, а также совершеннолетних лиц, нуждающихся в опеке и попечительстве и помещенных в специальные учреждения, возложено на администрацию соответствующих учреждений.

В отдельных случаях к представителю могут предъявляться дополнительные требования:

1) представителем не может быть судья, следователь, прокурор, за исключением случаев законного представительства и участия в процессе в качестве уполномоченных соответствующего суда или прокуратуры. Подобные ограничения связаны с родом деятельности судей, прокуроров, следователей и установлены законом как запрет для совмещения основной деятельности с иной оплачиваемой деятельностью, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности. Ограничения установлены и в отношении государственных служащих, которым законом запрещено выступать представителями в суде, если они не являются законными представителями или не представляют в суде интересы соответствующих организаций. Аналогичное ограничение установлено в отношении нотариусов. Опекуны и попечители не вправе быть представителями подопечных в суде по спору между подопечным и супругом опекуна или попечителя и **их** близкими родственниками;

2) представителями не могут быть адвокаты, принявшие поручение об оказании юридической помощи с нарушением правил, установленных в законе.

В соответствии с законом адвокат не вправе:

1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если оно имеет заведомо незаконный характер;

2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

— имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

— участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

— состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

— оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

4. Полномочия представителя в суде и порядок их оформления

Для совершения действий в суде представители наделены соответствующими полномочиями (правами). Полномочия представителя принято подразделять на общие и специальные.

Общие полномочия — это широкий перечень полномочий представителя, не включающий право на совершение распорядительных действий. Осуществление общих полномочий не требует специального оформления.

К общим полномочиям относятся права знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, представлять доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, и проч.

Специальные полномочия представителя предусмотрены в ст. 54 ГПК: подписание искового заявления, предъявление его в суд, передача спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передача полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег.

Полномочия представителя на совершение каждого из перечисленных действий должны быть специально оговорены в доверенности, выданной представляемым.

Объем полномочий зависит и от вида представительства. Например, законные представители ограничены в своих правах в силу прямого указания закона.

Общественные организации, выступая в суде в качестве представителей, приобретают общие полномочия. Предоставление специальных полномочий осуществляется доверителем.

Оформление полномочий представителя. Полномочия представителей

должны быть надлежащим образом оформлены. Оформление полномочий зависит от вида представительства.

Законные представители подтверждают свой статус и наличие полномочий представлением следующих документов:

1) родители, усыновители представляют в суд свои паспорта или свидетельство о рождении детей. Усыновители могут дополнительно представить решение об усыновлении;

2) опекуны и попечители представляют удостоверение об их назначении в качестве опекуна или попечителя, решение органа опеки и попечительства о назначении над лицом опеки или попечительства.

Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

Уполномоченные профессиональных союзов и других организаций должны представить суду документы, удостоверяющие поручение соответствующих организаций на осуществление представительства по **данному** делу.

Если в деле участвует представитель на основании п. 6 ст. 53 ГПК, то его полномочия могут быть подтверждены в устном заявлении доверителя во время судебного заседания, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания.

Руководители организаций, выступающие в суде как орган юридического лица, представляют документы, подтверждающие их полномочия, устав (или выписку из него), протокол об избрании или приказ о назначении на должность.

Для договорного представительства характерно оформление полномочий представителя в **доверенности**. В соответствии с законом доверенности, выдаваемые гражданами, удостоверяются в нотариальном порядке. Вместе с тем доверенности могут быть удостоверены также организацией, в которой работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы (ч. 2 ст. 53 ГПК).

Доверенности могут быть двух видов: общие и специальные. Общая доверенность дает право представлять доверителя по всем делам и во всех судах. Специальная доверенность выдается для представительства по конкретному делу или на совершение отдельных процессуальных действий.

Срок действия доверенности не более трех лет. Если в доверенности не указан срок ее действия, то она действительна в течение одного года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, является ничтожной.

Лекция 11

СУДЕБНОЕ ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

План

1. Судебное доказывание по гражданским делам.
2. Понятие и виды судебных доказательств.
3. Относимость и допустимость доказательств.
4. Достоверность и достаточность доказательств.
5. Предмет доказывания. Факты, не подлежащие доказыванию.
6. Распределение между сторонами обязанности доказывания.
7. Средства доказывания.
8. Судебное поручение. Обеспечение доказательств.
9. Оценка доказательств.

1. Судебное доказывание по гражданским делам

Доказывание — это сложный процесс, охватывающий мыслительную и процессуальную деятельность субъектов, обосновывающих те или иные положения и выводящих на основе этого новые знания в суде.

Так, лица, участвующие в деле, приводят факты и доводы, подтверждающие их правовую позицию по делу, которая может меняться в процессе судебного разбирательства под влиянием различных обстоятельств. На основе исследованных в суде доказательств эти лица делают умозаключение об устойчивости своей позиции и либо продолжают участие в деле, либо отказываются от иска, ищут пути заключения мирового соглашения, признают иск и т. д. Суд анализирует приведенные факты и доводы сторон, предлагает сторонам представить дополнительные доказательства по делу, содействует собиранию доказательств. В итоге суд делает умозаключение по всему делу, которое отражает в решении.

Следовательно, в доказывании суд и участвующие в деле лица обосновывают обстоятельства предмета доказывания, его элементы с помощью доказательств, что приводит к формированию нового знания, имеющего значение для разрешения дела.

Свидетели, эксперты, специалисты, будучи участниками процесса доказывания, оказывают помощь в отправлении правосудия, не неся обязанности доказать какие-либо обстоятельства по делу.

Доказывание в суде осуществляется в соответствии с гражданским процессуальным законодательством и поэтому неизбежно обладает чертами, выделяющими его как разновидность познания.

Важным аспектом доказывания является его осуществление в **процессуальной форме**, свойственной для всего гражданского судопроизводства.

Черты процессуальной формы доказывания:

1) законодательная урегулированность процесса доказывания. Доказывание в гражданском процессе регламентируется законом, прежде всего ГПК. Однако существенной особенностью законодательного регулирования доказывания является сочетание процессуальных и материально-правовых источников. Например, предмет доказывания по конкретным делам, правовые презумпции, допустимость доказательств и многое другое регулируются нормами материального права. Общие же положения о процедуре доказывания закреплены в ГПК;

2) детальность правовой регламентации доказывания в суде по гражданским делам. Как последовательность действий по доказыванию, так и их содержание подробно регулируются нормами права;

3) универсальность процессуальной формы доказывания. Оно рассчитано на все виды и стадии гражданского судопроизводства;

4) императивность процессуальной формы доказывания, т. е. обязательность нормативных предписаний для всех субъектов доказывания без исключения;

5) подчиненность доказывания принципам гражданского процесса.

Таким образом, процессуальная форма доказывания в суде — это детальная законодательная урегулированность доказывания, отличающаяся универсальностью, императивностью и подчиненностью принципам гражданского процесса.

2. Понятие и виды судебных доказательств

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.(Ч. 1 (Т. 55 ГПК).

Доказательства характеризуются следующими **признаками**.

1) доказательства — это сведения о фактах, относящихся к делу. Иными словами, доказательства отражают обстоятельства, входящие в предмет доказывания;

2) взаимосвязь сведений с предметом доказывания;

3) установление фактов средствами доказывания, перечисленными в законе;

4) получение и исследование доказательств в процессуальной форме, то есть в порядке установленном ГПК.

Все признаки доказательств существуют в совокупности, отсутствие хотя бы одного из них свидетельствует о невозможности использования доказательств.

Рассмотрим пример. В суде разбиралось дело по иску о праве собственности на часть дома. Суд вынес решение, обосновывая его, в частности, данными заключения эксперта. Ответчик обжаловал решение, ссылаясь на то, что у сторон не были опрошены вопросы к эксперту. Таким образом, нарушен порядок назначения экспертизы, установленный **ГПК**: каждое лицо, участвующее в деле, вправе представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом. Здесь была нарушена процессуальная форма получения доказательств.

Виды доказательств. Классификацию судебных доказательств принято проводить по трем основаниям: характер связи доказательств с обстоятельствами дела; источник формирования доказательств; процесс формирования доказательства.

По характеру связи доказательства с подлежащими установлению обстоятельствами различают:

1) **прямые доказательства** — непосредственно связаны с устанавливаемыми обстоятельствами (например, свидетельство о заключении брака — это прямое доказательство, подтверждающее наличие соответствующего факта). Как правило, прямые доказательства имеют непосредственную, однозначную связь,

устанавливающую или опровергающую наличие какого-то обстоятельства;

2) **косвенные доказательства** — имеют более сложную и многозначную связь с устанавливаемым обстоятельством. В этом случае сложно сделать однозначный вывод о наличии или отсутствии обстоятельства, можно лишь предполагать несколько выводов. Для подтверждения обстоятельства недостаточно сослаться лишь на одно косвенное доказательство.

По источнику формирования доказательства подразделяют на:

1) **вещественные доказательства** — это письменные документы и вещественные доказательства;

2) **личные доказательства** — это свидетельские показания и объяснения сторон и третьих лиц, заключения экспертов. Личные доказательства несут на себе отпечаток личности, воспринимавшей события, а затем воспроизводившей их в суде, что необходимо учитывать при оценке доказательств.

По процессу формирования доказательства подразделяют на:

1) **первоначальные доказательства** — это сведения, полученные из первичного источника. Они содержатся в показаниях свидетелей-очевидцев, оригиналах договоров и проч.;

2) **производные доказательства** — возникают в результате вторичного отражения и являются отображением следов, возникших в результате первичного отражения. Так, показания свидетеля, данные со слов очевидца, копия договора, фотография недоброкачественного товара и проч. — это примеры производных доказательств. Первоначальное доказательство обладает большей достоверностью, чем производное.

Например, сведения, содержащиеся в показании свидетеля дорожно-транспортного происшествия, о факте наезда являются прямым, личным и первоначальным доказательством. Копия расписки о передаче денег в долг по делу о признании права собственности на дом — это косвенное, вещественное, производное доказательство.

Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Особо следует сказать о **необходимых доказательствах**. По каждой категории дел есть доказательства, без которых дело не может быть разрешено (например, дело о расторжении брака не может быть рассмотрено без свидетельства о заключении брака, спор о восстановлении на работе без копий приказов о приеме и увольнении с работы и т. д.). Необходимые доказательства не обладают заранее определенной доказательственной силой, не имеют каких-то преимуществ перед другими доказательствами. Но при отсутствии необходимых доказательств суд не может установить правоотношения, существующие между сторонами. Непредставление необходимых доказательств ведет к затягиванию процесса, а в итоге — к невозможности правильного разрешения спора. Поэтому необходимо знать, по какой категории дел и какие доказательства должны быть представлены.

Нормы материального права, очерчивая предмет доказывания, помогают определить и необходимые по делу доказательства (так, ст. 69 СК, перечисляя основания лишения родительских прав, практически подводит к выводу о необходимых доказательствах).

Гражданское процессуальное законодательство может устанавливать необходимые доказательства, без исследования которых решение суда не может рассматриваться как обоснованное. Так, по делам о признании гражданина недееспособным (дееспособным) обязательно проведение судебно-психиатрической

экспертизы.

3. Относимость и допустимость доказательств

Доказательства должны быть относимыми и допустимыми.

Окончательно вопрос об относимости и допустимости доказательств решает суд. Но стороны, их представители должны знать принципы определения относимости и допустимости доказательств, так как это позволяет правильно определить свою правовую позицию по делу.

Относимость доказательств. В соответствии со ст. 59 ГПК суд принимает только те из представляемых доказательств, которые имеют значение для рассмотрения и раз решения дела. Отсюда следует, что относимыми доказательствами признаются судом только те, которые имеют значение для дела. В решении вопроса об относимости доказательств к делу следует руководствоваться следующим:

- 1) определить, имеют ли значение для дела факты, для установления которых предлагается доказательство;
- 2) если факт имеет значение, то может ли доказательство его подтвердить или опровергнуть.

Относимость доказательств подразумевает связь доказательства с предметом доказывания. Стороны нередко ссылаются на факты, не имеющие значения для дела, следовательно, и доказательства, представляемые в их подтверждение, будут признаны не относящимися к делу.

Поскольку одним из источников определения предмета доказывания является основание иска, то теоретические знания о нем могут оказать существенную помощь в определении относимости доказательств. Особенно значимым для определения относимых доказательств является выделение правообразующих 4 актов, фактов пассивной и активной легитимации, фактов повода к иску. Например, в деле о восстановлении на работе правообразующие факты свидетельствуют о существовании трудовых отношений, что подтверждается приказом о принятии на работу. Факты активной и пассивной легитимации указывают на связь конкретного истца и ответчика с заявленными требованиями. Если с истцом по делам об увольнении сложности не возникают, то для определения ответчика необходимо установить, кто принимал на работу соответствующего работника, кто его уволил. Реорганизация, приватизация предприятий может влиять на определение ответчика. Если не установить факт пассивной легитимации, то иск может оказаться предъявленным к ненадлежащему ответчику. Факт повода к иску – это увольнение, что подтверждается приказом об увольнении. В зависимости от оснований увольнения необходимо доказать определенные факты.

Допустимость доказательств. Согласно ст. 60 ГПК обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.

Если относимость характеризует существо доказательств, то допустимость – форму доказательств. Неотносимое доказательство не может быть допустимым, поскольку доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда. (ч.2 ст. 55 ГПК).

Допустимость доказательств может носить общий и специальный характер.

Общий характер допустимости означает, что по всем делам независимо от их категории должно соблюдаться требование о получении информации из определенных законом средств доказывания с соблюдением порядка собирания, представления и исследования доказательств. Следовательно, допустимость доказательств прежде всего обуславливается соблюдением процессуальной формы доказывания.

Специальный характер допустимости – это правила, предписывающие использование определенных доказательств для установления обстоятельств дела (негативная допустимость). Если в соответствии с требованием закона сделка подлежит нотариальному удостоверению или государственной регистрации, то суд должен располагать соответствующим документом, обладающим необходимыми реквизитами. Негативный характер имеет норма относительно последствий несоблюдения простой письменной формы сделки. Если сделка заключена с нарушением простой письменной формы, то согласно ст. 162 ГК в случае спора стороны лишаются права ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. При этом закон разрешает использование иных доказательств. Однако на свидетельские показания допустимо ссылаться, если дело касается признания сделки недействительной (ст. 166—179 ГК).

4. Достоверность и достаточность доказательств

Доказательства должны быть достоверны и их должно быть достаточно для вынесения решения по делу.

Достоверность доказательств. Вывод о наличии или отсутствии искомых фактов суд делает на основании достоверных доказательств. Достоверность — это качество доказательства, характеризующее точность, правильность отражения обстоятельств, входящих в предмет доказывания и я. Достоверность доказательств может подтверждаться:

1) получением доказательства из доброкачественного

-легочника информации. Но даже самый доброкачественный свидетель может заблуждаться, ошибаться. Современные методы экспертных исследований могут оказаться недостаточными для формулирования заключения, и прочие особенности источника могут повлиять на качество доказательства. Достоверность показаний свидетеля зависит от того, при каких условиях происходило восприятие, запоминание, а затем воспроизведение событий. Важное значение в этом процесса играют личностные особенности конкретного человека. При оценке достоверности заключения эксперта имеет значение избранная методика исследования, ее бесспорность, возможность получения окончательного, а не вероятностного вывода и проч. Достоверность письменных доказательств проверяется на предмет наличия всех необходимых реквизитов. Подчистки, нечеткость печати, подписи и г. п. могут свидетельствовать о недостоверности доказательств. Условия хранения вещественных доказательств с момента их изъятия и до предъявления в суд могут повлиять на достоверность информации, полученной при их исследовании в судебном заседании;

2) сопоставлением нескольких доказательств. Обнаружение противоречивых, взаимоисключающих сведений говорит о недостоверности каких-то из доказательств. При этом немаловажную роль играет выяснение отношений между лицами, участвующими в деле, свидетелями. Например, вряд ли правильно строить решение суда только на основе показаний свидетеля, являющегося близким другом истца или ответчика, необходимо сопоставить эти показания с другими

доказательствами по делу, чтобы убедиться в их объективности;

3) оценкой всей совокупности доказательств, имеющихся по делу.

Достаточность доказательств. Если относимость, допустимость, достоверность доказательств оцениваются на любой стадии гражданского процесса, то достаточность доказательств в основном определяется при разрешении дела. По каждому конкретному делу достаточность доказательств оценивается индивидуально. Достаточность доказательств — это качество совокупности имеющихся доказательств, необходимых для разрешения дела. Невозможно дать какой бы то ни было однозначный совет о достаточности доказательств, приемлемый для всех случаев. Можно лишь сказать, что доказательств достаточно тогда, когда суд в состоянии разрешить дело. При этом достаточность доказательств — это не количественный, а качественный показатель.

5. Предмет доказывания. Факты, не подлежащие доказыванию

Гражданское процессуальное законодательство не содержит определения предмета доказывания. Однако ч. 2 ст. 56 П 1К раскрывает суть предмета доказывания, устанавливая, что суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела.

Источниками определения предмета доказывания по каждому конкретному делу являются:

1) норма материального права. Норма права, регулирующая правоотношение, содержит в себе указание на обстоятельства, которые следует доказать не по конкретному, а по абстрактному делу;

2) основания исковых требований и возражений. Они конкретизируют обстоятельства, подлежащие доказыванию по конкретному делу. Так, норма права, регулирующая конкретное правоотношение, содержит указание на общие обстоятельства, которые подлежат доказыванию по всем делам данной категории. Например, согласно ст. 151 ГК если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

Каждое исковое требование о компенсации морального вреда будет конкретизировать те обстоятельства, которые необходимо доказать по делу.

Факты, входящие в предмет доказывания, можно подразделить на материально-правовые и процессуально-правовые.

Материально-правовые факты, входящие в предмет доказывания, складываются из: правопродуцирующих фактов (фактов, свидетельствующих о наличии материально-правовых отношений между сторонами, например факт нахождения в браке по делу о его расторжении); фактов активной и пассивной легитимации (фактов, подтверждающих надлежащий характер истца и ответчика), фактов повода к иску (факт, послуживший причиной обращения в суд, например невыполнение обязательств и проч.).

В науке гражданского процессуального права вопрос о предмете доказывания является дискуссионным. Одни ученые полагают, что предмет доказывания охватывает лишь факты материально-правового характера, другие включают в предмет доказывания факты как материально-правового, так и процессуально-правового характера. При этом сторонники первой позиции признают необходи-

мость доказывания фактов процессуально-правового характера, но относят эти факты не к предмету, а к пределам доказывания. Таким образом, пределы доказывания шире предмета доказывания. Вместе с тем представляется более правильным включать в предмет доказывания процессуально-правовые факты. Так, одним из источников формирования предмета доказывания являются основания исковых требований и возражений на них. Возражения ответчика могут носить и материально-правовой, и процессуально-правовой характер. В качестве процессуально-правового возражения ответчик может сослаться на неподведомственность дела суду, на несоблюдение сторонами досудебного порядка разрешения спора и проч. Все эти факты подлежат доказыванию, в противном случае суд не сможет вынести законное решение.

Процессуально-правовые факты охватывают предпосылки права на **иск** и условия реализации этого права, иными словами, факты, перечисленные в ст. 134 ГПК.

Предмет доказывания по каждому делу определяет суд. Именно по этой причине суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства.

Предмет доказывания - это совокупность имеющих значение для дела обстоятельств, которые необходимо установить для разрешения существующего дела в суде.

Факты, не подлежащие доказыванию. ГПК предусматривает две категории фактов, которые могут быть положены в основу, решения по делу без доказывания.

Общеизвестные факты признаются токовыми судом, рассматривающим дело. Общеизвестные факты подразделяются на:

- 1) всемирно известные факты;
- 2) факты, известные на территории РФ;
- 3) локально известные факты.

Для признания факта общеизвестным требуется, чтобы он был известен широкому кругу лиц, а также составу судей, рассматривающих дело.

Об общеизвестности локальных фактов на соответствующей территории должна быть сделана отметка в судебном решении (на случай апелляционного, кассационного или надзорного пересмотра).

Преюдициальные факты - факты, установленные ранее вынесенным решением или приговором суда и не подлежащий повторному доказыванию (ч. 2 ст. 61 ГПК). **Преюдициальные факты** не могут быть опровергнуты, если решение или приговор суда, которыми они установлены, не отменены в установленном законом порядке.

Преюдициальность имеет свои субъективные и объективные пределы. Субъективный предел — в обоих делах участвуют одни и те же лица или их правопреемники. Объективный предел - совокупность (объем) фактов, установленных вступившим в законную силу решением или приговором суда.

Для преюдициальности решений и приговоров суда определены разные объективные пределы.

Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом (ч. 4 ст. 61 ГПК). Размер же

причиненного вреда конкретному истцу подлежит установлению в гражданском судопроизводстве (например, при предъявлении гражданского иска из уголовного дела). При рассмотрении гражданского дела не подлежит вторичному установлению факт совершения преступления лицом, осужденным приговором суда. Однако истцы обязаны представить доказательства размера причиненного им вреда.

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Они не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют также лица (ч. 2 ст. 61 ГПК). Следовательно, преюдициальность судебных актов и системе судов общей юрисдикции (по гражданским делам) значительно расширилась. В настоящее время преюдициальны; не только судебные решения, но и иные вступившие в законную силу постановления суда.

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного (суда, при рассмотрении гражданского дела не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, если они участвовали в деле, которое было разрешено арбитражным судом (ч. 3 ст. 61 ГПК).

6. Распределение между сторонами обязанности доказывания

По общему правилу каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений (ч. 1 ст. 56 ГПК). Так, в деле о компенсации морального вреда истец доказывает факт причинения морального вреда, его размер, ответчик приводит свои доводы о размере причиненного морального вреда.

В ряде случаев из общего правила об обязанности доказывания допускаются отступления, которые устанавливаются с помощью правовых презумпций.

Презумпции в гражданском праве. Согласно ч. 2 ст. 1064 ГК лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине (так называемая презумпция вины причинителя вреда). Применительно к обязанности доказывания это означает, что истец в исковом заявлении ссылается на вину ответчика, но не обязан ее доказывать. Вина ответчика презюмируется. Ответчик (причинитель вреда) сам доказывает отсутствие вины.

При рассмотрении дел о возмещении вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, также установлена правовая презумпция. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ч. 1 ст. 1079 ГК). Эта презумпция, в частности, имеет место во всех делах по возмещению вреда, причиненного в результате дорожно-транспортных происшествий. Истец (потерпевший в результате дорожно-транспортного происшествия) ссылается на вину водителя автомобиля, но не обязан ее доказывать. Ответчик может опровергнуть презумпцию.

Презумпции предусмотрены и другими нормами гражданского права (ст. 401, 796 ГК).

Наиболее распространенной презумпцией в семейном праве является презумпция происхождения ребенка от родителей, состоящих в браке (ч. 2 ст. 48 СК). Отцом ребенка, родившегося от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, признается супруг (бывший супруг)

матери, если не доказано иное.

Так, правовые презумпции «сдвигают» обязанность доказывания, освобождая одну из сторон от доказывания обстоятельств, на которые она ссылалась. Все презумпции в российском праве могут быть опровергнуты.

7. Средства доказывания

ГПК называет шесть средств доказывания: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов (ст. 55).

Объяснения сторон и третьих лиц. Специфические особенности данного средства доказывания:

1) объяснения даются самими заинтересованными лицами, которые одновременно лучше всех иных осведомлены о сути спора;

2) законом не предусмотрено предупреждение сторон и третьих лиц об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний (объяснения) или за дачу заведомо ложного показания;

3) ГПК вводит специальное требование о необходимости проверки и оценки объяснений, данных сторонами и третьими лицами, наряду с другими собранными доказательствами по делу (ч. 1 ст. 68). При проверке достоверности сведений, сообщенных сторонами и третьими лицами, должна учитываться их заинтересованность в исходе дела.

ГПК называет в качестве средства доказывания объяснения только сторон и третьих лиц, но это средство доказывания (как и все остальные средства доказывания) существует в исковом, особом производстве и производстве, возникающем из публичных правоотношений, независимо от названия сторон.

Важными разновидностями объяснений сторон и третьих лиц являются утверждения и признания.

Утверждение — это сведения, сообщаемые сторонами и третьими лицами, о тех обстоятельствах, которые являются основанием их требований и возражений, соответственно доказывая их.

Признание — это согласие с фактом, на котором другая сторона основывает свои требования или возражения. Признание факта связано с распределением обязанности доказывания, в соответствии с которым каждая сторона доказывает определенные факты.

Признание стороной факта влияет на процесс доказывания, так как освобождает другую сторону от необходимости доказывания этого факта. Однако признание стороной фактов не является обязательным для суда. Суд может **не** принять признание факта, если у него есть основания полагать, что признание совершено с целью скрыть действительные обстоятельства дела или совершено под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения (**ч. 3 ст. 68 ГПК**).

Признание может быть сделано как а устной, так и в письменной форме.

Письменное признание приобщается к делу, устное заносится в протокол судебного заседания.

Признание может быть сделано в суде (судебное признание) или вне суда (внесудебное признание). Судебное признание совершается во время судебного разбирательства, где суд решает принимать его или нет в силу требований ч. 2 ст. 68 ГПК. Всесудебное признание является лишь доказательным фактом, следовательно подлежит доказыванию.

Признание может быть полным (признаются все факты, доказываемые противоположной стороной) или частичным (признание лишь некоторых фактов).

Выделяются также признания простые и квалифицированные. Простое признание содержит признание факта без каких-либо оговорок. Квалифицированное признание содержит оговорку. В этом случае истец остается обязанным доказывать те обстоятельства, на которые ссылается, а ответчик доказывает сделанную оговорку.

Признание факта заносится в протокол судебного заседания и подписывается той стороной, которая признала этот факт. После этого суд выносит определение о принятии или непринятии признания факта.

Показания свидетелей. Свидетель - это любое лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, относящихся к делу, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ч. 1 ст. 69 ГПК). Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Законодательство не устанавливает возрастных ограничений для свидетелей, но вводит некоторые процессуальные особенности в осуществлении допроса несовершеннолетних (ст. 179 ГПК). Из смысла закона вытекает, что свидетель - это юридически незаинтересованное лицо, так как он не является субъектом спорных материально-правовых отношений. Вместе с тем не исключается иная заинтересованность свидетеля, поскольку по большинству дел свидетелями выступают друзья, сослуживцы и т. д. Именно поэтому в процедуру допроса свидетеля включается выяснение его отношений со сторонами, что позволяет оценить достоверность показаний.

Закон определяет категории лиц, которые не могут быть вызваны в качестве свидетеля и допрошены в суде, и тех, кто вправе отказаться от дачи свидетельских показаний.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей (ч. 3 ст. 69 ГПК):

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2) судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели — о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, -- об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Вправе отказаться от дачи свидетельских показаний (ч. -1 ст. 69 ГПК):

1) гражданин против самого себя;

2) супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;

3) братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;

4) депутаты законодательных органов — в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

5) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации — в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Субъекты, которые не подлежат допросу в качестве свидетелей, не могут выступать в качестве свидетелей даже по собственному желанию. Те же, кто вправе отказаться от дачи показания, обладают таким же правом давать свидетельские показания.

ГПК подробно регламентирует процедуру допроса свидетелей в суде (ст. 177—180). Особое внимание в ГПК уделяется допросу несовершеннолетнего свидетеля:

- несовершеннолетние свидетели (до 16 лет) не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний;

- судья разъясняет несовершеннолетнему свидетелю (до 16 лет) нравственное требование говорить правду;

- допрос свидетеля, не достигшего 14 лет, и по усмотрению суда допрос несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 16 лет производится с участием педагога. Могут быть вызваны родители, опекуны или попечители, которые с разрешения суда вправе задавать несовершеннолетнему вопросы;

- на время допроса несовершеннолетнего свидетеля возможно удаление из зала судебного заседания конкретного лица, участвующего в деле, если это необходимо для установления обстоятельств дела. Но затем удаленному из зала должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и предоставлена возможность задать свидетелю вопросы;

несовершеннолетние свидетели (до 16 лет) после дачи показаний и до окончания процесса удаляются из зала судебных заседаний, кроме случаев, когда суд признает их присутствие необходимым.

Письменные доказательства - содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом (ч. 1 ст. 71 ГПК). К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

Статья 71 ГПК не содержит законодательного определения письменных доказательств, лишь перечисляет документы, отнесенные к письменным доказательствам. Вместе с тем документы — акты, договоры, справки — могут быть не письменными, а вещественными доказательствами. Если сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, получены из содержания документа, то такой документ относится к письменному доказательству. Если же сведения получены исходя из свойства материала документа, речь идет о вещественном доказательстве. Изложенные в письменной форме показания свидетелей, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов относятся не к письменным, а к личным доказательствам.

Черты письменных доказательств:

- 1) в предметах при помощи определенных знаков, доступных для восприятия человеком, отражаются сведения, имеющие значение для дела;

2) сведения о фактах исходят от лиц, не занимающих еще процессуального положения стороны, других лиц, участвующих в деле, эксперта. Это признак более частного характера, отграничивающий письменные доказательства от письменных объяснений сторон и третьих лиц, заключений эксперта;

3) письменные доказательства преимущественно возникают до возбуждения, гражданского процесса, вне связи с ним.

Письменные доказательства принято классифицировать по ряду оснований.

По субъекту, от которого исходит документ, письменные доказательства делятся на официальные и частные (неофициальные).

Официальные документы обладают определенными признаками. Они исходят от органов государства, общественных организаций, должностных лиц и т. п., т. е. от тех, кто правомочен их издавать. Вследствие этого официальные документы должны обладать определенными реквизитами, соответствовать компетенции органа, их издавшего, либо требованиям, установленным законом для совершения тех или иных юридических действий.

К неофициальным документам принято относить те, которые исходят от частных лиц или не связаны с выполнением каких-то полномочий.

По содержанию письменные доказательства подразделяются на распорядительные и справочно-информационные. Для распорядительных документов характерен властно-волевой характер (приказы об увольнении, переводе на другую работу и проч.). Справочно-информационные доказательства носят осведомительный характер о каких-то обстоятельствах (акты, отчеты, протоколы, письма и проч.).

По способу образования документы могут быть подлинниками или копиями. Оригинал договора – подлинное доказательство, его ксерокопия является собственно копией.

Вещественные доказательства – это предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения дела.

Вещественные доказательства в гражданском процессе могут быть соответственно доказательствами. Но часто вещественные доказательства одновременно выступают объектом материально-правового спора.

На исследование вещественного доказательства влияют его размеры, свойства и многое другое. Так, одни доказательства могут быть доставлены в суд, и там проводится их исследование. Другие вещественные доказательства не могут быть представлены в суд, и их осмотр осуществляется на месте.

Вещественные доказательства представляются лицами, участвующими в деле. В том случае, если участвующие в деле лица не могут самостоятельно получить необходимое вещественное доказательство, они вправе обратиться в суд с ходатайством об истребовании этого доказательства. В ходатайстве должна быть описана вещь, указаны причины, препятствующие самостоятельному ее получению, и основания, по которым лицо считает, что вещь находится у данного лица или организации.

По общему правилу вещественные доказательства, подлежащие представлению в суд, хранятся в суде. Некрупные вещественные доказательства, бумаги хранятся в досье дела. Для хранения крупных вещей принято использовать камеру хранения. Все вещи в этом случае описываются, оригинал описи находится в материалах дела.

Вещественные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся и месте их нахождения. **Они** также должны быть описаны, при

необходимости — сфотографированы или засняты на видеопленку.

После вступления решения суда в законную силу вещественные доказательства возвращаются тем лицам, от которых они были получены, либо передаются тем, за кем признано право на эти предметы. Если же предметы не могут находиться в обладании граждан, то они передаются соответствующим организациям. По вопросам распоряжения вещественными доказательствами суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 76 ГПК).

Аудио- и видеозаписи. ГПК закрепил в качестве самостоятельного средства доказывания аудио- и видеозапись (ст. 77). По ранее действовавшему законодательству аудио- и видеозаписи рассматривались в качестве вещественных доказательств.

ГПК не содержит законодательного определения понятия аудио- и видеозаписи. Лицо, представляющее аудиозапись или видеозапись, должно указать, когда, кем и при каких условиях была осуществлена эта запись. В противном случае аудио- и видеозапись не допускается к судебному разбирательству.

В необходимых случаях может быть назначена экспертиза для установления достоверности записи, идентификации лица, голоса и т. д.

Носителями аудио и видеозаписи являются дискеты, кассеты и проч. Они должны храниться в суде, как и любые иные доказательства. Суд должен принять меры для сохранения их в неизменном состоянии. По общему правилу носители аудио- и видеозаписи не подлежат возврату и хранятся в суде. Лишь в исключительных случаях (которые не определены в законе) носители аудио- и видеозаписи могут быть возвращены лицу или организации, от которых они были получены. По ходатайству лица, участвующего с деле, ему могут быть выданы изготовленные за его счет копии аудио- и видеозаписи. При возврате носителей аудио- и видеозаписи суд выносит определение, которое может быть обжаловано в частном порядке.

Заключения экспертов. Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных решений в различных областях науки, техники, искусства, ремесла, суд назначает экспертизу (ч. 1 ст. 79 ГПК).

В гражданском судопроизводстве наиболее частыми являются почерковедческие, товароведческие, строительно-технические, судебно-медицинские, судебно-психиатрические, психологические экспертизы и т. д.

Например, с помощью почерковедческой экспертизы может быть установлена подлинность подписей в договоре и проч. Товароведческая экспертиза предназначена для изучения готовых товаров, их свойств, соответствия качества товара государственным стандартам, степени снижения сортности товара, соответствия качества товара прейскурантной или договорной цене и проч. По делам о разделе дома может быть назначена строительно-техническая экспертиза. Помощь судебно-медицинской экспертизе, в частности метод генотипоскопии, используется в делах об установлении отцовства. Судебно-психиатрическая экспертиза проводящаяся по делам о признании гражданина дееспособным, о признании выздоровевшего гражданина дееспособным, при рассмотрении дел о признании недействительными сделок по мотиву совершения их гражданином, не способным понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК). По делам о защите чести и достоинства проводится психолого-лингвистическая экспертиза. ГПК выделил два вида экспертизы - комплексную и комиссионную в отдельные статьи. О правомерности проведения комплексной экспертизы долгое время в науке шли дискуссии. Однако в последнее время данный вид экспертизы

сначала получил распространение на практике, затем был закреплен в ГПК (ст. 82). В проведении комплексной экспертизы принимают участие специалисты разных областей или различных научных явлений в пределах одной области знания (ч. 1 ст. 82). Важен синтез их знаний, поэтому и заключение комплексной экспертизы - *это* но сумма невязаных мнений, а единый вывод специалистов различных сфер знаний. К комплексной можно отнести психолого-лингвистическую экспертизу, где участвуют специалисты двух сфер знаний (психологи и лингвисты); медицинскую экспертизу, если она затрагивает разные направления в пределах одной области знания (медицины) и проводится экспертами в области психиатрии, терапии и проч.; экологическую экспертизу, в которой могут принимать участие экологи, биологи, химики, агротехники и прочие специалисты.

Заключение комплексной экспертизы — это синтез выводов, воплощенный в едином заключении. В заключении экспертов указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Если эксперт не привлекается к формулированию общего вывода, он подписывает только свою исследовательскую часть. Общий вывод по результатам проведенной комплексной экспертизы делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов и формулировании данного вывода. Возможна ситуация, когда эксперты проводят соответствующий вид исследования, а к формированию общего вывода привлекаются те из них, кто компетентен в оценке совокупности полученных результатов для формирования заключения. Эксперты, не согласные с выводом, подписывают только свою исследовательскую часть заключения.

Особенности **комиссионной экспертизы** заключаются в том, что она проводится несколькими (не менее чем двумя) экспертами одной специальности (ст. 83 ГПК). Комиссионный характер экспертизы определяет суд. Необходимость в комиссионной экспертизе возникает, как правило, при наличии сложностей в установлении обстоятельств, для чего требуется привлечение нескольких специалистов из одной сферы знаний. Все эксперты, участвующие в проведении комиссионной экспертизы, обладают равными правами. Если комиссия экспертов не пришла к единому мнению — каждый эксперт, участвовавший в проведении экспертизы, дает отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия. Если лишь один эксперт не согласен с мнением остальных, то он составляет отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия.

Заключение экспертов не может затрагивать правовых вопросов, так как экспертиза назначается при необходимости специальных познаний, но не области правовых знаний.

Процедура назначения экспертов состоит из нескольких юридически важных шагов (ст. 79 ГПК). Участвующие в деле лица вправе представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены при проведении экспертизы. При этом окончательно круг вопросов для экспертного исследования формирует суд. Отклонение предложенных вопросов суд обязан мотивировать.

О назначении экспертизы суд выносит определение.

Определение о назначении экспертизы направляется лично конкретному специалисту, либо в адрес экспертного учреждения. Стороны, другие лица, участвующие в деле, имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном экспертном учреждении или поручить конкретному эксперту; заявлять отвод эксперту; формулировать вопросы для эксперта; знакомится с определением суда о назначении экспертизы и со сформулированными вопросами; знакомится с

заключением эксперта; ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной экспертизы. Если определение о назначении экспертизы направлено в экспертное учреждение, то руководитель экспертного учреждения назначает экспертов, предупреждает их об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, выполняет иные контрольные функции. При направлении определения суда в адрес конкретного эксперта он также предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения. Возможно проведение экспертизы несколькими экспертами. Экспертное исследование анкет проводится в зале суда или вне его. Заключение эксперта должно быть составлено в письменной форме. Если эксперт при производстве экспертизы установит обстоятельства, имеющие значение для дела, по поводу которых не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Лица, участвующие в деле, вправе присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, если такое присутствие может помешать исследованию, совещанию экспертов и составлению заключения.

Возможно назначение дополнительной или повторной экспертизы. Дополнительная экспертиза назначается при недостаточной ясности или неполноте заключения эксперта. Проведение дополнительной экспертизы может быть поручено тем же самым экспертам.

Повторная экспертиза назначается по тем же вопросам в связи с возникшими сомнениями в правильности или обоснованности ранее данного заключения, наличием противоречий в заключениях нескольких экспертов.

Проведение повторной экспертизы поручается другому эксперту (другим экспертам).

Эксперт дает заключение в письменной форме (ст. 86 ГПК). Заключение должно содержать подробное описание проведенного исследования, сделанные в результате его выводы и ответы на поставленные судом вопросы. Если эксперт при проведении экспертизы установит имеющие значение не для рассмотрения и разрешения дела обстоятельства, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Заключение эксперта для суда обязательно и оценивается судом по правилам, установленным ГПК.

8. Судебное поручение. Обеспечение доказательств

Судебное поручение -- это собирание доказательств и другое в другом городе, районе с помощью другого суда, который осуществляет определенное процессуальное действие (ст. 62 ГПК).

Судебное поручение является исключительным способом собирания доказательств, это исключение из принципа непосредственности, поэтому допускается в тех случаях, когда доказательства по каким-либо причинам *не* могут быть представлены в суд, рассматривающий дело. Судебным поручением охватываются объяснения сторон и третьих лиц, допрос свидетелей, осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств. В порядке судебного поручения не должны собираться письменные или вещественные доказательства, которые могут быть представлены сторонами или по их просьбе истребованы судом, рассматривающим дело. Лицо, намеревающееся обратиться с ходатайством о производстве судебного поручения, должно письменно мотивировать необходимость этого доказательства для рассмотрения дела. О судебном поручении

выносятся определение суда (судьи), в котором кратко излагается существо рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для да, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в течение месяца (допрошены свидетели, произведен осмотр письменных или вещественных доказательств и проч.).

Выполнение судебного поручения проводится в судебном заседании.

Процедура осуществления судебного поручения предусмотрена ст. 63 ГПК. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания. Однако их неявка не препятствует выполнению поручения. Процессуальные действия осуществляются по всем правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством.

Протоколы и все собранные при выполнении поручения материалы немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело. При рассмотрении дела в суде протоколы материалы, собранные при выполнении судебного поручения, должны быть оглашены.

Обеспечение доказательств - процессуальное действие, необходимость в котором возникает тогда, когда есть основания опасаться, что впоследствии представление необходимых доказательств станет невозможным или затруднительным (например, вещественные доказательства скоропортящиеся продукты и проч.).

Цель обеспечения доказательств - закрепить процессуальным путем фактические данные для их дальнейшего пользования в качестве доказательств.

Обеспечение доказательств возможно после возбуждения гражданского дела в суде (осуществляется судом) или возбуждения гражданского дела в суде (осуществляется нотариусом).

Нотариальная процедура обеспечения доказательств предусмотрена Основами законодательства Российской Федерации о нотариате. Нотариус вправе проводить: допрос свидетеля, осмотр вещественного доказательства, осмотр письменного доказательства, назначать экспертизу. При обеспечении доказательств нотариус руководствуется нормами ГПК. Он извещает о времени и месте обеспечения доказательств заинтересованных лиц, но их неявка препятствует выполнению действий по обеспечению.

Без извещения лиц, участвующих в деле, обеспечение доказательств производится в случаях, не терпящих отлагательств, и когда нельзя определить будущих лиц, участвующих в деле.

Судебная процедура обеспечения доказательств предусмотрена в ст. 64—66 ГПК.

Круг доказательств, которые могут быть обеспечены, не ограничен. В заявлении должно быть указано:

- 1) содержание рассматриваемого дела;
- 2) сведения о сторонах и месте их проживания или месте их нахождения;
- 3) доказательства, которые необходимо обеспечить;
- 4) обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства;
- 5) причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств.

Протоколы и все собранные в порядке обеспечения доказательств материалы

пересылаются в тот суд, который рассматривает данное дело, с уведомлением об этом лиц, участвующих в деле.

Следует отметить, что обеспеченные доказательства впоследствии могут быть признаны судом неотносимыми.

9. Оценка доказательств

Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств (ст. 67 ГПК). Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

В решении суд дает оценку доказательствам, которые были представлены сторонами и исследованы в суде.

Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению. Не существует формальных требований о том, какие доказательства следует признавать достоверными. Никто не вправе давать суду указания о том, как надо оценить те или иные доказательства. Суд оценивает доказательства независимо от постороннего влияния, исходя из совокупности имеющихся доказательств, каждое из которых не имеет заранее установленной силы, т. е. оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению.

Внутреннее убеждение исходит из всестороннего, полного, объективного и непосредственного исследования имеющихся в деле доказательств.

Отсутствие заинтересованности в исходе дела позволяет суду рассматривать доказательства всесторонне. Если представители сторон действуют в рамках своих правовых позиций и исследуют доказательства в соответствии со своими требованиями или возражениями, то суд исследует доказательства всесторонне: как со стороны истца, так со стороны ответчика. Всесторонность означает принятие во внимание доводов всех участвующих в деле лиц, исследование и оценку доказательств позиции независимого арбитра.

Полное рассмотрение доказательств предполагает наличие доказательств, достаточных для суда по делу, и оценку всей совокупности имеющихся в деле доказательств. При этом суд может предложить участвующим в деле лицам представить дополнительные доказательства.

Объективное рассмотрение доказательств означает отсутствие заинтересованности суда в решаемом деле, отсутствие предвзятости и предубеждения при оценке доказательств. На беспристрастность исследования доказательств проецируется положение принципа независимости судей.

Непосредственное исследование доказательств является залогом того, что суд может установить обстоятельства дела.

Оценка доказательств может быть как окончательной, так и промежуточной, может относиться к доказательствам, исследуемым для разрешения дела, и к доказательствам, обосновывающим необходимость совершения отдельных процессуальных действий.

Оценка доказательств- это не только процессуальная, но и мыслительная деятельность. Как и любая мыслительная деятельность, оценка доказательств подчинена законам познания, логики. Одновременно оценка доказательств строится под влиянием правых требований.

В оценке доказательств принимают участие практически все субъекты доказывания. Деятельность сторон по оценке исследованных доказательств не предусматривается в ГПК. Вместе с тем это не означает, что стороны и другие

участвующие в деле лица не оценивают доказательства – от их оценки зависит дальнейшая судьба процесса.

Суд оценивает доказательства не только при разрешении дела по существу, но и на более ранних стадиях, например, предлагает участвующим в деле лицам представить дополнительные доказательства, если сочтет невозможным рассмотрение дела на основе имеющихся доказательств.

Результаты оценки доказательств суд обязан отразить в решении, в котором приводятся мотивы, по которым одни доказательства приняты в качестве средств обоснования выводов суда, другие доказательства отвергнуты судом, а также основания, по которым одним доказательствам отдано предпочтение перед другими.

Лекция 12 СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ. СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ

План

1. Судебные расходы. Государственная пошлина.
2. Судебные издержки.
3. Распределение судебных расходов.
4. Судебные штрафы.

1. Судебные расходы. Государственная пошлина

Отправление правосудия это дорогостоящая государственная деятельность, и введение судебных расходов преследует несколько целей.

Во-первых, средства от уплаты государственной пошлины хотя и в незначительной степени, но способствуют покрытию тех расходов, которые сопровождают судебную деятельность. Вместе с тем возмещение расходов по осуществлению правосудия не поступает непосредственно в суд, поэтому финансирование судов не зависит от суммы, получаемой в качестве государственной пошлины.

Во вторых, наличие государственной пошлины призвано дисциплинировать граждан, юридических лиц, предотвращая необоснованное заявление исковых требований.

В-третьих, наличие сравнительно высоких ставок государственной пошлины должно стимулировать добровольное исполнение обязанностей (под страхом уплаты судебных расходов).

Однако государственная пошлина, ее размер должны позволять каждому гражданину обратиться к суду за защитой. По этой причине гражданский процессуальный механизм обладает специальными институтами, гарантирующими защищенность граждан (освобождение от уплаты государственной пошлины и проч.).

Судебные расходы состоят из:

- 1) государственной пошлины;
- 2) издержек, связанных с рассмотрением дела.

Государственная пошлина — это установленный государством обязательный и действующий на всей территории РФ денежный платеж, взимаемый с физических и юридических лиц, в чьих интересах уполномоченные органы или должностные лица совершают юридически значимые действия и выдают документы.

Это широкое понимание государственной пошлины, так как она уплачивается не только при отправлении правосудия, но и при совершении действий нотариальными органами, органами загса и т. д.

Нормативное регулирование вопросов оплаты и размера государственной пошлины содержится в Законе РФ от 9 декабря 1991 г. № 2005-1 «О государственной пошлине», а также в инструкции Государственной налоговой службы РФ от 15 мая 1996 г. № 42.

Государственная пошлина в суде взимается со следующих документов:

1) исковых заявлений (первоначальный и встречный иск, исковые заявления третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, замена ненадлежащего истца, правопреемство, если правопреемником пошлина не была уплачена, выделение исков, иск об изменении размеров и сроков

платежей, предъявленный после вступления решения в законную силу);

2) заявлений по делам **из** публичных правоотношений;

3) заявлений по делам особого производства;

4) апелляционных и кассационных жалоб;

5) надзорных жалоб, если постановление не обжаловалось в апелляционном или кассационном порядке;

6) выдаваемых судом копий (дубликатов) документов.

При этом государственная пошлина уплачивается до подачи заявления или жалобы и при выдаче судом копий документов.

Виды государственной пошлины:

1) **простая** — это установленная законом государственная пошлина в твердой денежной форме (например, однократный размер минимального размера оплаты труда установлен в качестве государственной пошлины с исковых заявлений о расторжении брака);

2) **пропорциональная**- установленная законом государственная пошлина, исчисляемая в процентном отношении от какой-то суммы;

3) **смешанная (комбинированная)**- сочетание в размере государственной пошлины твердой денежной суммы и процентов от какой-то суммы.

Для определения размера смешанной государственной пошлины важно правильно определить цену иска, то есть денежное выражение стоимости спорного имущества.

Цена иска определяется:

1) в исках о взыскании денег- взыскиваемой суммой;

2) в исках об истребовании имущества- стоимостью отыскиваемого имущества;

3) в исках о взыскании алиментов- совокупностью платежей за один год;

4) в исках о срочных платежах и выдачах- совокупностью всех платежей или выдач, но не более чем за 3 года;

5) в исках о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах- совокупностью платежей или выдач за 3 года;

6) в исках об уменьшении или увеличении платежей или выдач- суммой, на которую изменяются платежи или выдачи, но не более чем за год;

7) в исках о прекращении платежей или выдач- совокупностью оставшихся платежей или выдач, но не более чем за один год;

8) в исках о досрочном расторжении договора имущественного найма — совокупностью платежей за пользование имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за три года и т. д. (ст. 91 ГПК).

Цена иска определяется истцом до подачи иска в суд. В случае явного несоответствия указанной цены действительной стоимости имущества цену иска определяет судья.

Требования неимущественного характера облагаются государственной пошлиной в соответствии с установленной законом ставкой (например, с заявлений, жалоб по делам особого производства взыскивается государственная пошлина в размере **10%** от минимального размера оплаты труда).

С исковых заявлений о праве собственности на имущество, о признании права на долю в имуществе, о выделе доли из общего имущества, если спор о признании

права собственности на это имущество не решался судом, государственная пошлина взимается как с заявлений имущественного характера, подлежащих оценке. С исковых заявлений об истребовании наследниками принадлежащей им доли имущества, если спор о признании права собственности на это имущество судом ранее был разрешен, государственная пошлина взимается как с исковых заявлений имущественного характера, не подлежащих оценке.

Нередко исковое заявление сочетает в себе требования имущественного и неимущественного характера. В этом случае взимается одновременно государственная пошлина, установленная для исковых заявлений имущественного характера и для исковых требований неимущественного характера. Например, при предъявлении иска о расторжении брака и разделе совместно нажитого имущества государственная пошлина взимается как за расторжение брака, так и за раздел имущества.

Разъяснения вопросов уплаты государственной пошлины могут содержаться в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ. Например, в соответствии с п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10 «О некоторых вопросах применения законодательства о компенсации морального вреда», поскольку моральный вред признается законом вредом неимущественным, хотя он компенсируется в денежной или иной материальной форме, государственная пошлина взимается как с исковых заявлений неимущественного характера.

При затруднениях в определении цены иска законом предусмотрены доплата и возвращение государственной пошлины.

Доплата государственной пошлины взимается (ст. 92 ГПК):

- при затруднительности определения цены иска в момент его предъявления (размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей с последующим довызысканном пошлины сообразно цене иска, определенной судом при разрешении дела);

- при увеличении исковых требований (недостающая сумма доплачивается истцом в соответствии с увеличенной ценой иска).

Возврат государственной пошлины (полностью или частично) возможен в следующих случаях:

- внесения пошлины в большем размере, чем предусмотрено законодательством о налогах и сборах;

- отказа в принятии заявления о вынесении судебного приказа по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 125 ГПК;

- отказа в принятии заявления к рассмотрению по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 134 ГПК;

- возвращения заявления по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 135 и ч. 2 ст. 136 ГПК;

- прекращения производства по делу по основаниям, предусмотренным абз. 2, 3, 6 ст. 220 ГПК;

- оставления заявления без рассмотрения по основаниям, предусмотренным абз. 2, 3 ст. 222 ГПК;

- возврата апелляционной, кассационной, надзорной жалобы по основаниям, предусмотренным ст. 324, 342 и 380 ГПК.

Для возврата уплаченной государственной пошлины истец (иное лицо, уплатившее государственную пошлину) подает об этом заявление судье. Судья выносит соответствующее определение. Государственная пошлина возвращается

государственной налоговой службой через банки и иные финансово-кредитные учреждения в течение одного месяца со дня вынесения определения.

Освобождение от уплаты судебных расходов. Освобождение от уплаты государственной пошлины производится на основании закона в зависимости от характера спора или от субъекта спора. Статья 89 ГПК содержит перечень оснований освобождения от уплаты судебных расходов. Этот перечень включает определенные категории дел, по которым истцы освобождаются от уплаты государственной пошлины:

1) истцы - по искам о восстановлении на работе, взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых отношений;

2) истцы — по спорам об авторстве; авторы — по искам, вытекающим из авторского права, из права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также из других прав на интеллектуальную собственность;

3) истцы — по искам о взыскании алиментов;

4) истцы — по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или смертью кормильца;

5) фонды государственного социального страхования — по регрессным искам о взыскании с причинителя вреда сумм пособий, выплаченных потерпевшему или членам его семьи;

6) органы внутренних дел, подразделения судебных приставов, налоговые, таможенные органы, органы государственных внебюджетных фондов — в соответствии с их компетенцией по искам о взыскании расходов, связанных с розыском лиц, уклоняющихся от уплаты алиментов, возмещения вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или смертью кормильца, уплаты налогов, сборов и других обязательных платежей в бюджеты всех уровней; расходов, связанных с розыском должника и его имущества или отобранного у должника по решению суда ребенка, а также расходов, связанных с хранением арестованного имущества, изъятого у должника, и имущества должника, выселенного из занимаемого им жилого помещения;

7) истцы — по искам о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением;

8) истцы — по искам, связанным с нарушением прав потребителей;

9) истцы — по искам о взыскании пособий социальной защиты;

10) истцы — по искам о взыскании подлежащих удержанию с должника денежных сумм, но не удержанных по вине организации или гражданина-предпринимателя либо удержанных с должника, но не перечисленных по их вине изыскателю;

11) стороны по спорам, связанным с возмещением вреда, причиненного гражданину незаконным осуждением» незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста;

12) несовершеннолетние - по заявлениям о защите своих прав;

13) заявители - по заявлениям об усыновлении (удочерении);

14) прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане — по заявлениям в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований;

- 15) стороны — по заявлениям о пересмотре заочных решений суда;
- 16) граждане — по заявлениям о защите своих избирательных прав и права на участие в референдуме;
- 17) лица, участвующие в деле, — по частным жалобам на определения судов;
- 18) стороны — по апелляционным и кассационным жалобам по искам о расторжении брака;
- 19) стороны — по заявлениям о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебных постановлений, вступивших в законную силу.

Освобождению от уплаты судебных расходов подлежат и такие категории граждан, как Герои Советского Союза, Герои России, полные кавалеры ордена Славы, участники и инвалиды Великой Отечественной войны и т. д.

Копии судебных постановлений выдаются лицам, участвующим в деле, по их просьбе или высылаются им в случаях, предусмотренных ГПК, без уплаты ими государственной пошлины. Повторная выдача копий судебных постановлений лицам, участвующим в деле, оплачивается государственной пошлиной (ч. 2 ст. 89 ГПК).

Согласно ч. 3 ст. 89 ГПК судья, исходя из имущественного положения гражданина, может освободить его от уплаты государственной пошлины. Исходя из имущественного положения сторон, суд или судья вправе отсрочить или рассрочить одной стороне или обеим сторонам уплату государственной пошлины или уменьшить ее размер (ст. 90 ГПК).

2. Судебные издержки

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся (ст. 94 ГПК):

- суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;
- расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;
- расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- расходы на оплату услуг представителей;
- расходы на производство осмотра на месте;
- компенсация за фактическую потерю времени в соответствии со ст. 99 ГПК;
- связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами;
- другие признанные судом необходимыми расходы. Этот перечень не является исчерпывающим. Суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, вызываемым в суд для дачи соответственно показаний, заключений, переводов, включают в себя: стоимость проезда к месту рассмотрения дела и обратно, затраты по найму жилого помещения, суточные. Иные расходы не возмещаются.

Законом предусматривается возможность выплаты вознаграждения:

- рабочим или служащим за их отвлечение от работы или обычных занятий. За работающими гражданами, вызываемыми в суд в качестве свидетелей, сохраняется средний заработок по месту работы за время их отсутствия в связи с явкой в суд. Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают компенсацию за потерю времени исходя из фактических затрат времени и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;

— экспертам, специалистам за производство соответственно экспертизы, перевода, если это не входило в круг их служебных обязанностей в качестве работников государственного учреждения.

Суммы, причитающиеся свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, выплачиваются судом по выполнению ими своих обязанностей. В случае, если вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда (мирового судьи), соответствующие расходы возмещаются за счет средств федерального бюджета (при рассмотрении дела мировым судьей за счет бюджета субъекта РФ).

Норма о возмещении расходов по оплате помощи представителя относится к услугам не только адвокатов, но и иных представителей.

В соответствии со ст. 100 ГПК стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает с другой стороны расходы по оплате помощи представителя в разумных пределах. Иными словами, закон не устанавливает порядок исчисления возмещаемых расходов. Это зависит от сложности дела, продолжительности его разбирательства и т. д.

Если услуги адвоката были оказаны бесплатно, то сумма расходов взыскивается с противоположной стороны в пользу соответствующего адвокатского образования.

3. Распределение судебных расходов

При вынесении решения по делу суд обязан в резолютивной части судебного решения рассмотреть вопрос о распределении судебных расходов.

Принцип распределения судебных расходов связан с результатом рассмотрения дела: удовлетворены ли иски (полностью или частично), отказано ли в удовлетворении иска.

В ст. 98 ГПК раскрыты все возможные варианты распределения судебных расходов между сторонами:

1) стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы, за исключением расходов на вызов свидетелей, экспертов, специалистов, осуществленный по инициативе суда;

2) если иск удовлетворен частично, судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику пропорционально той части исковых **требований**, в которой истцу отказано.

Такой же принцип распределения судебных расходов действует при распределении судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной и кассационной инстанциях. Если суд вышестоящей инстанции, не передавая дело на новое рассмотрение, изменит состоявшееся решение суда нижестоящей инстанции или примет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов. Если в этих случаях суд вышестоящей инстанции не изменил решение суда в части распределения судебных расходов, этот вопрос должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица.

ГПК содержит нормы о распределении судебных расходов при отказе от иска и заключении мирового соглашения (**ст. 101 ГПК**):

1) при отказе истца от иска понесенные им судебные расходы ответчиком не возмещаются. Истец возмещает ответчику издержки, понесенные им в связи с ведением дела (данное правило введено с целью предотвращения необоснованного заявления исков);

2) если истец не поддерживает свои требования вследствие добровольного удовлетворения их ответчиком после предъявления иска, все понесенные истцом по делу судебные расходы, в том числе расходы на оплату услуг представителя, по просьбе истца взыскиваются с ответчика (это правило установлено для дисциплинирования ответчика);

3) при заключении мирового соглашения стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в том числе расходов на оплату услуг представителей. Если стороны при заключении мирового соглашения не предусмотрели такой порядок распределения судебных расходов, этот вопрос решает суд.

Поскольку в гражданском процессе возможны случаи обращения за судебной защитой интересов других лиц в порядке ст. 45, 46 ГПК, закон предусматривает распределение судебных расходов и для данных случаев (ст. 102 ГПК):

1) при отказе полностью или частично в иске лицу, обратившемуся в суд в предусмотренных законом случаях с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов истца, ответчику возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им издержки, связанные с рассмотрением дела, полностью или пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой истцу от 1 маано;

2) при удовлетворении иска об освобождении имущества от ареста истцу возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им судебные расходы.

Если истец был освобожден от несения судебных расходов:

1) издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет пропорционально удовлетворенной части исковых требований;

2) при отказе в иске издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет;

3) при частичном удовлетворении иска, если ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются в федеральный бюджет с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано;

4) если обе стороны освобождены от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, возмещаются за счет средств федерального бюджета.

На определение суда по вопросам, связанным с судебными расходами, может быть подана частная жалоба.

4. Судебные штрафы

Судебный штраф — это имущественная санкция, применяемая судом в порядке, установленном законодательством, в качестве меры юридической ответственности субъектов за неисполнение ими своих обязанностей.

Цель введения штрафных санкций — наказание лица, не выполняющего возложенные на него обязанности, и предупреждение нарушения **норм** гражданского процессуального права. Возможность наложения штрафа должна дисциплинировать граждан и должностных лиц, в итоге это призвано

способствовать достижению целей отправления правосудия.

Штрафы могут быть наложены на любых граждан и должностных лиц.

Принципы наложения судебных штрафов:

1) уплата штрафа не исключает необходимости совершения предписанных обязанностей;

2) штраф может налагаться неоднократно;

3) должностное лицо обязано уплатить штраф из собственных средств (ч. 2 ст. 105 ГПК);

4) штраф налагается **за** невыполнение субъектами их обязанностей, установленных законом или судом.

О наложении штрафа суд (судья) выносит определение. Копия определения вручается лицу, на которое наложен штраф. В течение **10** дней это лицо может просить суд (судью) о сложении или уменьшении штрафа.

Заявление о сложении или уменьшении штрафа в течение 10 дней рассматривается в судебном заседании. Лицо, подавшее заявление, извещается о времени и месте рассмотрения его заявления, но его неявка не препятствует рассмотрению. На определение об отказе уменьшить или сложить штраф может быть подана частная жалоба.

Определение о наложении штрафа принудительно исполняется по истечении 10 суток после его вынесения.

Лекция 13

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

План

1. Понятие и виды процессуальных сроков.
2. Исчисление процессуальных сроков.
3. Восстановление и приостановление процессуальных сроков.

1. Понятие и виды процессуальных сроков

Процессуальные сроки — это временной промежуток, в течение которого субъекты гражданского процесса могут и должны совершить определенные процессуальные действия.

В зависимости от выбранного основания процессуальные сроки могут подразделяться на разные виды.

Исходя из того, кем назначаются процессуальные сроки, их принято подразделять на:

- 1) процессуальные сроки, установленные федеральным законом;
- 2) процессуальные сроки, установленные судом. **Сроки, установленные федеральным законом**, это те сроки, указание на которые содержится в нормах ГПК, другом федеральном законодательстве и которые не могут быть изменены по усмотрению субъектов гражданских процессуальных правоотношений. К данному виду процессуальных сроков относятся:

- сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел (ст. 154 ГПК). Гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, а мировым судьей — до истечения месяца со дня принятия заявления к производству. Для некоторых категорий гражданских дел установлены сокращенные сроки их рассмотрения. Так, дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются до истечения месяца. Федеральными законами могут устанавливаться сокращенные сроки рассмотрения и разрешения иных категорий гражданских дел. Например, в силу ст. 260 ГПК заявление о неправомерности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено в течение трех дней со дня их подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования — немедленно. Заявление, поданное в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, должно быть рассмотрено в течение пяти дней со дня его подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день голосования или в день, следующий за днем голосования,

- немедленно;

— сроки вынесения дополнительного решения (ст. 201 ГПК). Вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен до вступления решения в законную силу, т. е. в течение 10 дней после вынесения решения;

— срок обращения в суд по определенным категориям дел. Например, заявление в суд может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме либо избирательных прав или права на участие в референдуме заявителя.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов),

инициативной группы по проведению референдума, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), может быть подано в течение 10 дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума соответствующего решения.

Заявление избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования.

После опубликования результатов выборов, референдума заявление, касающееся нарушения избирательных прав или права на участие в референдуме, имевшего место в период избирательной кампании, подготовки и проведения референдума, может быть подано в суд в течение года со дня опубликования результатов соответствующих выборов, референдума (ст. 260 ГИК);

- сроки обжалования решений, определений суда, не вступивших в законную силу (ст. 321, 338 ГПК). Апелляционная или кассационная жалобы могут быть поданы в течении 10 дней со дня вынесения решения соответственно мировым судьей или судом по первой инстанции. Кассационная жалоба или протест могут быть поданы в течение 10 дней после вынесения решения в окончательной форме;

сроки подачи жалобы, представления о пересмотре судебных актов, вступивших в законную силу (в надзорном порядке ч. 2 ст. 376 ГПК, по вновь открывшимся обстоятельствам — ст. 391 ГПК). Так, в надзорном порядке судебные акты могут быть обжалованы в течение одного года после вступления судебного акта в законную силу. Законом установлен трехмесячный срок для подачи заявления со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра судебного акта, вступившего в законную силу. по вновь открывшимся обстоятельствам.

В случаях, предусмотренных в законе, пропущенные процессуальные сроки могут быть восстановлены судом.

Процессуальные сроки, установленные судом, — это сроки: не установленные федеральным законом; определяемые исходя из конкретных обстоятельств дела; назначаемые судом или судьей.

Судом сроки должны устанавливаться с учетом принципа разумности (ч. 1 ст. 107 ГПК).

Сроки, Повинченные судом, могут быть продлены (ст. 111 ГПК). К данному виду процессуальных сроков относятся: срок отложения разбирательства дела (в каждом конкретном случае судья индивидуально определяет срок отложения слушания дела); срок оставления заявления без движения и др.

В зависимости от того, к кому обращены установленные процессуальные сроки, они могут быть трех видов:

- 1) процессуальные сроки для совершения действий судьей;
- 2) процессуальные сроки для совершения действий участниками гражданского процесса;
- 3) процессуальные сроки для совершения действий иными лицами, обязанными выполнить предписание суда (судьи).

В зависимости от стадий гражданского судопроизводства процессуальные сроки можно подразделить на:

- 1) действующие при возбуждении гражданского дела в суде;
- 2) действующие на стадии подготовки дела к судебному разбирательству;
- 3) действующие при рассмотрении дела в суде первой инстанции;
- 4) действующие при пересмотре решений и определений мирового судьи, не вступивших в законную силу, в районном суде в апелляционном порядке;
- 5) действующие при пересмотре решений и определений суда, не вступивших в законную силу, в суде кассационной инстанции;
- 6) действующие при пересмотре решений, определений суда, вступивших в законную силу, в надзорном порядке;
- 7) действующие при пересмотре решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам.

По способу исчисления сроки можно подразделить на:

- 1) исчисляемые определенным периодом времени;
- 2) определенные точной календарной датой;
- 3) определяемые местом, которое они занимают среди процессуальных регламентируемых действий.

2. Исчисление процессуальных сроков

Сроки для совершения процессуальных действий определяются:

- точной календарной датой (например, день рассмотрения дела после отложения слушания);
- указанием на событие (день, когда заявителю стали известны вновь открывшиеся обстоятельства), которое обязательно должно наступить;
- периодом времени (кассационная жалоба может быть подана в течение 10 дней после вынесения решения). В этом случае действие может быть совершено в течение всего периода.

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало. Например, решение принято судом 20 апреля, десятидневный срок для кассационного обжалования начинает течь с 21 апреля, истекает 30 апреля.

Если срок исчисляется месяцами, то истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если в этом месяце нет данного числа (например, нет **31-го** числа), то срок истекает в последний день этого месяца. Если данный день выходной, то днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока.

Процессуальные действия, для совершения которых установлен срок, могут быть выполнены до 24 часов последнего дня срока. По если лицо не отправляет документы, деньги через почту или телеграф, а обращается лично в суд, то это должно быть сделано до прекращения работы суда. Например, последний день подачи кассационной жалобы 30 апреля до 2-1 часов жалоба может быть отправлена по почте или до 1-й часов лично передана в суд.

Продление срока. Назначенные судом сроки могут быть продлены (ст. 111 ГПК) при наличии уважительной причины. Суд (судья) признает причину пропуска срока уважительной, если существовали обстоятельства, которые исключали,

препятствовали или затрудняли исполнение процессуального действия в срок, назначенный судом (командировка и проч.).

Последствия истечения процессуальных сроков. Истечение процессуального срока означает, что:

1) право на совершение процессуального действия погашено. Например, истечение срока, установленного законом для кассационного обжалования и опротестования, если не принесены кассационная жалоба и протест, приводит к тому, что решение вступает в законную силу, приобретает качество неопровержимости, т. е. не может быть обжаловано в кассационном порядке;

2) жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, остаются без рассмотрения.

Последствия пропуска процессуального срока зависят от того, кем допущен этот пропуск. Если судья пропустил процессуальный срок, он все равно обязан совершить соответствующее процессуальное действие. Для участвующих в деле лиц пропуск срока означает, что погашается их право на совершение процессуальных действий, если невозможно восстановить пропущенный срок. Например, согласно ч. 2 ст. 256 ГПК пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления.

Если установленный судьей срок пропущен иными лицами, т. е. не участвующими в деле, то это не освобождает их от обязанности совершить предусмотренные действия.

3. Восстановление и приостановление процессуальных сроков

Восстановление процессуальных сроков (ст. 112 ГПК).

Закон предусматривает возможность восстановления пропущенного процессуального срока при наличии уважительной причины пропуска срока. Признание уважительного характера пропуска срока зависит от усмотрения суда.

Заинтересованное лицо подает заявление о восстановлении пропущенного срока (с указанием причин пропуска срока) в суд, в котором надлежало совершить процессуальные действия. Суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, но их неявка не препятствует разрешению вопроса. Если лица явились, то могут дать объяснения.

Одновременно с подачей заявления о восстановлении срока должно быть совершено процессуальное действие (подана жалоба, представлены документы и т. п.), в отношении которого пропущен срок.

Суд выносит определение о восстановлении пропущенного срока. Ли определение суда об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть подана частная жалоба или принесен протест.

Приостановление процессуальных сроков (ст. 110 ГПК). Течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается с приостановлением производства по делу или приостановлением исполнения решения. Так, ст. 215 ГПК (обязательные основания) и ст. 216 ГПК (факультативные основания) устанавливают основания приостановления производства по делу.

Со дня возобновления производства течение процессуальных сроков продолжится.

Лекция 14

ИСК И ПРАВО НА ИСК В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

План

1. Понятие, элементы и виды исков.
2. Защита интересов ответчика против иска.
3. Обеспечение иска.

1. Понятие, элементы и виды исков

Основная масса гражданских дел рассматривается в порядке искового производства — это дела, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК). Суд в исковом производстве разрешает споры о гражданском праве (в широком смысле).

Таким образом, исковое производство — основной вид гражданского судопроизводства, устанавливающий наиболее общие правила судебного разбирательства. Предъявление иска в исковом производстве (как и обращение в суд с заявлением в неисковых производствах) является составным элементом более широкого конституционного права — права на обращение в суд за судебной защитой.

В соответствии со ст. 3 ГПК заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Отказ от права на обращение в суд недействителен. Таким образом, иск — одно из средств возбуждения гражданского процесса по конкретному делу, в данном случае — искового производства.

Понятие иска. Вопрос о понятии иска — один из самых спорных в науке. Наиболее общее определение заключается в том, что **под иском понимается требование истца к ответчику о защите его права или охраняемого законом интереса, обращенное через суд первой инстанции.** Иск — процессуальное средство защиты интересов истца, иск возбуждает исковое производство, тем самым спор передается на рассмотрение суда.

Элементы иска. Элементы иска — это его структурные части. Общепризнано выделение двух элементов иска:

предмет и основание иска.

Предмет иска -- это определенное требование истца к ответчику (например, о признании права авторства, о восстановлении на работе, о возмещении ущерба и т. д.). Истец должен указать в исковом заявлении свое требование (п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК). Предмет иска не следует смешивать с определенным вещественным предметом спора, т. е. денежными средствами, вещами, квартирой и т. д. По каждому одному вещественному предмету могут предъявляться иски разного характера. Например, вещественный предмет — жилой дом. Иски могут быть о признании права на жилой дом, о вселении, о выселении, о разделе, о сносе и т. д. Таким образом, вещественный предмет (объект) иска и предмет иска — различные понятия.

Основание иска — это те обстоятельства, из которых вытекает право требования истца, на которых истец основывает свои требования (п. 5 ч. 2 ст. 131 ГПК). Истец должен не просто указать в исковом заявлении обстоятельства, а

привести юридические факты, т. е. такие обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Эти факты подлежат доказыванию истцом в гражданском процессе.

Факты, входящие в основание иска, подразделяются на три группы:

1) факты, непосредственно правопродуцирующие, из них вытекает требование истца. Например, по иску об обращении взыскания на предмет залога в качестве оснований выступают такие факты, как наличие основного (кредитного) обязательства, наличие залогового обязательства, исполнение кредитором своих обязательств перед заемщиком, надлежащее содержание и оформление указанных договоров;

2) факты активной и пассивной легитимации. В процессе легитимации устанавливается надлежащий характер сторон в гражданском процессе. Различаются факты, указывающие на связь требования с определенным субъектом, заявившим это требование, т. е. с истцом (факты активной легитимации), и факты, указывающие на связь определенной обязанности с ответчиком (факты пассивной легитимации). Отсюда вытекает институт замены ненадлежащего ответчика. Например, по иску об обращении взыскания на предмет залога в качестве фактов активной легитимации выступают обстоятельства, свидетельствующие о том, что истец является кредитором и залогодержателем, а фактов пассивной легитимации — обстоятельства, свидетельствующие, что ответчик является заемщиком и залогодателем, а при залоге третьего лица — только залогодателем;

3) факты повода к иску — это факты, указывающие, что наступило время для обращения в суд за судебной защитой. Например, по иску об обращении взыскания на предмет залога фактом повода к иску выступает отказ заемщика вернуть долг либо задержка в исполнении кредитного обязательства. Таким образом, необходимо показать, что предпринимались определенные действия по досудебному урегулированию спора и факты свидетельствуют о невозможности урегулировать дело без суда.

Обычно субъективное право основывается не на одном юридическом факте, а на их совокупности, т. е. в основании иска должен приводиться определенный фактический состав.

Основание иска также можно подразделить на фактическое и правовое (А. А. Добровольский). Фактическое основание иска — это совокупность юридических фактов, на которых основывается требование истца, а правовое — указание на конкретную норму права, лежащую в основе этого требования. Согласно ст. 131 ГПК в исковом заявлении должно быть указано, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца, для чего необходимо сослаться на нормы права. Что касается прокурора, то он обязательно должен сослаться на закон или иной нормативный правовой акт.

Значение выделения элементов иска заключается в следующем:

1) элементы иска являются главным критерием при определении тождества исков, поскольку тождество исков определяется совпадением предмета, основания и сторон иска. Если не совпадают стороны, предмет или основание иска (например, появляются новые юридические факты в основании иска), то соответственно нет тождества исков, можно вновь обращаться с иском в суд;

2) предмет и основание иска определяют границы предмета доказывания, пределы судебного разбирательства. Право на их изменение принадлежит только истцу. Суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом (ч. 3 ст. 196 ГПК);

3) предмет иска является основанием для классификации исков по процессуально-правовому признаку.

Виды исков выделяются по трем основаниям: по предмету иска (процессуально-правовая классификация исков), по объекту защиты (материально-правовая классификация исков), по характеру защищаемого интереса.

1. При процессуально-правовой классификации исков выделяются иски о признании, о присуждении, преобразовательные иски.

Иск о признании имеет целью защитить интересы истца, полагающего, что у него есть определенное субъективное право, но оно оспаривается другим лицом (например, иск о праве на жилое помещение).

Иски о признании подразделяются на два вида — положительные (позитивные) и отрицательные (негативные). Положительный иск о признании заключается в том, что истец выдвигает требование о признании за ним определенного права (например, о признании права собственности на жилое помещение). По отрицательному иску о признании истец отвергает существование определенного права у другого лица, истец утверждает, что на нем нет определенной обязанности (например, иск о признании лица утратившим право использования имущества по договору, иск об оспаривании актовой записи об отцовстве). Таким образом, общее, характеризующее иски о признании, заключается в том, что истец не просит суд что-либо присудить ему, он требует признания субъективного права, интереса либо отрицает их существование.

Иск о присуждении характеризуется тем, что истец просит признать за ним определенное субъективное право, обязать соответственно этому праву ответчика совершить определенные действия — передать денежные средства, имущество, освободить помещение, земельный участок и т. д. Иск о присуждении по своей правовой природе гораздо шире иска о признании, поскольку истец просит суд как признать за ним определенное право, так и совершить определенные действия по его принудительному осуществлению (например, иск о взыскании денежных сумм, о возмещении ущерба, изъятии имущества и т. д.). Нередко исковые требования о признании и о присуждении могут сочетаться в одном исковом заявлении, например о признании сделки купли-продажи жилого помещения недействительной и выселении из нее прежних собственников.

Под **преобразовательными исками** понимаются иски о прекращении, изменении, а в ряде случаев и о возникновении нового материального правоотношения. Судебное решение в подобном случае выступает в качестве юридического факта материального права, которое изменяет структуру материального правоотношения (например, иск о признании брака недействительным прекращает соответствующие брачно-семейные правоотношения, иск о выделении доли права собственности превращает совместную собственность в долевую).

2. В зависимости от характера спорного материального правоотношения (материально-правовая классификация исков) по отраслям и институтам гражданского, трудового и других отраслей права выделяются иски, возникающие из гражданских, трудовых, семейных, земельных и иных правоотношений.

Затем каждый вид иска, например, из гражданских правоотношений подразделяется на иски из обязательственных правоотношений, из причинения внедоговорного вреда, из авторского, изобретательского, наследственного права и т. д. Иски из обязательственных правоотношений в свою очередь подразделяются на иски из договоров купли-продажи, дарения, мены, ренты, хранения и т. д. Как

видно, классификация исков по материально-правовому признаку может быть достаточно детальной и углубленной.

Практическое значение материально-правовой классификации исков заключается в следующем. Во-первых, она лежит в основе судебной статистики, и по количеству тех либо иных дел в судах, увеличению **их** числа или уменьшению можно проследить состояние конкретных социальных процессов. Во-вторых, на ее основании осуществляется обобщение судебной практики по отдельным категориям гражданских дел, принимаются постановления **Пленума Верховного Суда РФ**. В-третьих, материально-правовая классификация исков положена в основание многих научных и прикладных исследований по особенностям судебного разбирательства отдельных категорий гражданских дел (например, о защите права собственности), методике ведения дел в суде и доказыванию (например, справочники по подготовке гражданских дел к судебному разбирательству).

3. По характеру защищаемого интереса иски подразделяются на личные; в защиту публичных интересов; в защиту интересов других лиц; групповые (в том числе в защиту неопределенного круга лиц) и косвенные (производные) иски. Данная классификация исков основана на выяснении вопроса о выгодоприобретателе по иску, характере защищаемых им интересов.

Личные иски направлены на защиту собственных интересов истца, когда он сам является участником спорного материального правоотношения и непосредственным выгодоприобретателем по делу. Личные иски являются основой для рассмотрения значительного числа отнесенных к судебной подведомственности гражданских дел.

Иски в защиту публичных интересов направлены на защиту в основном имущественных прав государства либо интересен общества, когда невозможно выделить конкретного выгодоприобретателя (например, иск прокурора о признании сделки приватизации недействительной в интересах Российской Федерации). В таких случаях выгодоприобретателем выступает государство либо общество в целом.

Иски в защиту интересов других лиц (ст. 45, 46 ГПК) направлены на защиту не самого лица, выступающего с иском, а других лиц в тех случаях, когда в силу закона лицо, выступающее с иском, уполномочено на возбуждение дела в чужих интересах (например, иски, подаваемые органами опеки и попечительства в защиту прав несовершеннолетних детей). В данном иске выгодоприобретателем выступает лицо, чьи интересы защищаются в суде как участника спорного материального правоотношения, которому и принадлежит право требования (ч. 2 ст. 38 ГПК).

Групповые иски (в том числе иски в защиту неопределенного круга лиц) направлены на защиту интересов большой группы лиц, персональный состав которой неизвестен в момент возбуждения дела (например, иски от имени обществ потребителей, антимонопольных органов в защиту неопределенного круга потребителей, иск прокурора о признании недействительным нормативного акта, который нарушает права неопределенного круга граждан и организаций). Круг выгодоприобретателей по групповому иску в момент возбуждения дела в суде неизвестен.

Косвенные (производные) иски направлены на защиту имущественных прав юридических лиц. Косвенные иски предъявляются от имени учредителей и участников юридических лиц к их управляющим о возмещении убытков, причиненных их действиями юридическому лицу. В иске о защите личных интересов акционер является прямым выгодоприобретателем, например оспаривая

решение общего собрания общества. По косвенному иску прямым выгодоприобретателем является общество, в пользу которого взыскивается присужденное. Выгода самих акционеров косвенная, поскольку ничего лично они не получают, кроме возмещения со стороны ответчика понесенных ими судебных расходов в случае выигрыша дела. Возможность предъявления косвенного иска предусмотрена в целом ряде федеральных законов (в п. 3 ст. 53 и п. 3 ст. 105 ГК, п. 3 ст. 6 и ст. 71 Федерального закона «Об акционерных обществах», ст. 44—46 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Право на предъявление иска. Право на обращение в суд за судебной защитой в рамках искового производства реализуется путем подачи искового заявления. Право на обращение в суд как конституционное право предоставлено каждому лицу, в связи с чем вряд ли правильно его связывать со сложной системой предпосылок, на что справедливо обратил внимание К. П. Комиссаров.

Правильнее всего право на обращение в суд связывать с двумя юридическими условиями: подведомственностью и правоспособностью. Если правоспособность определяет субъекта права на предъявление иска, то подведомственность определяет границы реализации данного права в соотношении с иными формами судебной защиты. При этом право на предъявление иска представляет собой общее дозволение, которое может быть реализовано любым заинтересованным лицом.

Соединение и разъединение исковых требований. В соответствии со ст. 151 ГПК истец вправе соединить в одном заявлении несколько исковых требований, связанных между собой. Связанность понимается довольно широко, например, взаимосвязаны денежные требования. По жилищным делам нередко взаимосвязано сразу несколько требований — о признании ордера недействительным и о выселении. Вместо с тем недопустимы связи, которые мешают рассмотрению дела.

Например, рассматривая дело о расторжении брака, суд может одновременно рассмотреть возникшие между супругами споры: при ком из них будут проживать дети после расторжения брака, о взыскании алиментов на детей, о взыскании средств на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга, о разделе имущества, являющегося совместной собственностью супругов.

Судья выделяет одно или несколько соединенных исковых требований в отдельное производство, если признает, что раздельное рассмотрение требований будет целесообразно. При предъявлении исковых требований несколькими истцами или к нескольким ответчикам судья вправе выделить ОД11Н или несколько требований в отдельное производство, если признает, что раздельное рассмотрение требований будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела. Кроме того, судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику, с учетом мнения сторон вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения и разрешения, если признает, что такое объединение будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела.

Таким образом» главными при соединении и разъединении исковых требований являются соображения процессуальной экономии.

2. Защита интересов ответчика против иска

ГПК наделяет истца и ответчика равными возможностями по защите их прав в ходе судебного разбирательства. Защита ответчика против иска может

происходить путем использования материально-правовых и процессуально-правовых средств защиты.

1. Ответчик вправе выдвинуть **возражения против иска** — материально-правовые и процессуально-правовые. Право и возможность для ответчика выдвигать подобные возражения вытекают из состязательного характера гражданского процесса.

Материально-правовые возражения ответчика сводятся к опровержению данного иска по существу. Так, ответчик может утверждать и доказывать, что нет закона, на котором основывается требование истца, что данный закон утратил силу либо он имеется, но не распространяется на данные правовые отношения. Ответчик вправе ссылаться на отсутствие всех или отдельных оснований иска, которые предусмотрены нормой материального права, на пропуск срока исковой давности, на неправильную правовую оценку фактических обстоятельств дела и иные материально-правовые юридические факты. Суд будет сопоставлять нормы материального права с фактическими обстоятельствами дела и может обнаружить, что отсутствуют те юридические факты, на которые ссылается истец.

Таким образом, главная цель и смысл материально-правовых возражений против иска — это приведение доводов о том, что отсутствует субъективное материальное право, о защите которого просит истец. Последствием успешной материально-правовой защиты против иска будет отказ истцу в удовлетворении его требований, суд вынесет решение об отказе в иске.

Процессуально-правовые возражения против иска — это доводы ответчика о неправомерности данного судебного процесса. Так, ответчик может утверждать и доказывать, что дело суду общей юрисдикции неподведомственно, имеются иные обстоятельства, указанные в ст. 134 ГПК, препятствующие либо свидетельствующие о невозможности рассмотрения данного дела в суде. Последствием успешной процессуально-правовой защиты будет вынесение определения суда о прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения.

2. **Предъявление встречного иска.** Встречный иск — иск, предъявленный ответчиком истцу для совместного рассмотрения в основном процессе. Такой иск в соответствии со ст. 137 ГПК может быть заявлен ответчиком после возбуждения дела истцом и до принятия судебного решения.

Встречный иск должен соответствовать всем требованиям, которым должен отвечать и иск истца, он должен быть оформлен по правилам ст. 131 и 132 ГПК (например, к нему должны быть приобщены копии по числу ответчиков (т. е. соистцов по первоначальному иску) и третьих лиц), оплачен государственной пошлиной. **Условия принятия встречного иска:**

- встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;
- между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь, и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

3. Обеспечение иска

Факт предъявления иска становится известным ответчику, ответчик может принять меры, чтобы решение не было исполнено, может скрыть свое имущество, денежные средства, придать недвижимимость и иное имущество, подлежащее регистрации, передать что-либо на хранение другим лицам и т. д. Институт

обеспечения иска (гл. 13 ГПК) является средством, гарантирующим исполнение будущего судебного решения. Обеспечение иска состоит в принятии мер, с помощью которых гарантируется в дальнейшем исполнение судебных решений.

Предусмотрены следующие меры обеспечения иска:

- 1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику совершать определенные действия;
- 3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;
- 4) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи);
- 5) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

В необходимых случаях судья или суд может принять иные меры по обеспечению иска, которые отвечают целям данного института. Судьей или судом может быть допущено несколько мер по обеспечению иска.

Вопрос о принятии мер к обеспечению иска могут поставить лица, участвующие в деле. Заявление рассматривается в день его поступления в суд без вызова ответчика и других лиц, участвующих в деле. Заявление об обеспечении иска разрешается на основе той либо иной степени вероятности наличия фактических обстоятельств, являющихся основанием для его удовлетворения. Употребление в гипотезе нормы ст. 139 ГПК слов «может затруднить» и «сделать невозможным» говорит о том, что суд не должен достоверно устанавливать факты уклонения ответчика от исполнения будущего решения суда, но ему необходимо установить высокую степень вероятности существования таких фактов. Поэтому определение об обеспечении иска выносится не на основе достоверно установленных фактов, свидетельствующих о недобросовестном поведении ответчика, а на основе наличия той либо иной степени вероятности такого поведения.

После вынесения судом (судьей) определения об обеспечении иска судебный пристав-исполнитель совершает соответствующие действия по его исполнению.

Ответчик вправе подать частную жалобу на определение об обеспечении иска. Подача жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает реализации мер по обеспечению иска. В интересах ответчика допускается замена одного вида обеспечения иска другим. Данный вопрос разрешается в том же порядке, что и заявление об обеспечении иска. Заявление об отмене мер обеспечения иска разрешается в судебном заседании.

Принятие мер обеспечения иска может вызвать у ответчика убытки, например, арест на денежные средства не позволит ему выполнить какое-либо обязательство (в частности, исполнить условия предварительного договора). Поэтому в соответствии со ст. 146 ГПК ответчик вправе взыскать эти убытки с истца, если истцу будет отказано в удовлетворении иска. Кроме того, суд (судья), допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков.

Лекция 15

СУДЕБНЫЙ ПРИКАЗ

План

1. Судебный приказ: понятие, сущность и значение.
2. Процедура приказного производства.

1. Судебный приказ:

понятие, сущность и значение

Судебный приказ был введен в российское гражданское судопроизводство с 1996 г. Несколько в иной форме судебный приказ действовал до 1917 г. В годы советской власти нотариальные органы были призваны придавать исполнительную силу долговым и платежным документам, поэтому не было необходимости в существовании этого института. Введение единоличного порядка вынесения суды: и постановления о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей (1985 г.) возродило приказное производство.

По общему правилу суд выносит решение после рассмотрения дела по существу. Вынесению же судебного приказа предшествует упрощенная форма судебного разбирательства. Судебный приказ — судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, установленным законом.

Введение судебного приказа позволяет решить некоторые проблемы, существующие в гражданском процессе:

ускорить рассмотрение судом дел, носящих бесспорный характер, а следовательно, ускорить процедуру исполнения, разгрузить суды от дел, которые могут быть разрешены в упрощенном производстве. Черты судебного приказа:

- 1) постановление судьи обладает силой исполнительного документа;
- 2) судебный приказ выносится без рассмотрения дела по существу;
- 3) стороны в приказном производстве называются заявитель и должник;
- 4) судебный приказ выносится на основе письменных, вещественных доказательств, суд не исследует свидетельские показания и заключения эксперта;
- 5) судебный приказ выносится только по основаниям, указанным в законе;
- 6) судебный приказ выносится по требованиям, которые можно назвать бесспорными (например, если требование кредитора основано на нотариально удостоверенной сделке). Спор между кредитором и должником существует, ибо в противном случае не было бы проблем с исполнением этой сделки. Но доказательства сделки для суда бесспорны, поэтому суд и выносит приказ без рассмотрения дела по существу.

Судебный приказ не является разновидностью судебного решения, отличаясь от него своей юридической силой и содержанием. Решение не может быть отменено судом, вынесшим его. Судебный приказ может быть отменен тем же судьей, который его вынес, по заявлению должника, если он по уважительной причине не имел возможности своевременно заявить свои возражения против требования заявителя. После отмены приказа требование заявителя может быть рассмотрено в порядке искового производства. Судебное решение состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей. Судебный приказ — только из вводной и резолютивной частей. Их сходство лишь в том, что оба акта завершает

производство по делу.

2. Процедура приказного производства

Процедура выдачи судебного приказа урегулирована гл. 11 ГПК.

Субъекты, обладающие правом возбуждать дело о выдаче судебного приказа:

1) кредитор (кредиторы). Например, несколько кредиторов могут просить выдать судебный приказ, если они связаны с должником одним материальным правоотношением (требование о взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы одним лицом);

2) представитель кредитора, подающий заявление о выдаче судебного приказа;

3) государственные органы и граждане, действующие в чужих интересах в порядке ст. 46 ГПК. Так, органы опеки и попечительства обязаны участвовать в делах, затрагивающих интересы несовершеннолетних и недееспособных лиц.

Перечень требований, по которым выдается судебный приказ (ст. 122 ГПК), является исчерпывающим. Он включает:

1) требование, основанное на нотариально удостоверенной сделке. Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, во-первых, указанных в законе, во-вторых, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась (ст. 163 ГК);

2) требование, основанное на сделке, совершенной в простой письменной форме. В соответствии со ст. 161 ГК в простой письменной форме совершаются сделки (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения) юридических лиц между собой и с гражданами; сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в **10** раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки;

3) требование, основанное на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта. Вексель является одним из видов ценных бумаг, который должен соответствовать строгим реквизитам. В соответствии с законодательством до наступления срока платежа векселедержатель должен обратиться к плательщику с требованием указать его согласие на платеж, т. е. акцептовать платеж, и указать дату его производства. Полный или частичный отказ от платежа либо от его датирования фиксируется в протесте, который составляется нотариусом. Если акцепт и датировка совершены, но лицо уклоняется от платежа, нотариусом фиксируется отказ от платежа. При отказе от платежа или неявке плательщика по вызову нотариуса составляется протест в неакцепте, недатировании, неплатеже;

4) требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц.

При наличии спора взыскание алиментов может осуществляться в исковом производстве, даже если дело не отягощено требованием об установлении отцовства;

5) требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;

6) требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;

7) требование органа внутренних дел, органа налоговой полиции,

подразделения судебных приставов о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника и его имущества, или ребенка, отобранного у должника по решению суда, а также расходов, связанных с хранением арестованного имущества, изъятого у должника, и хранением имущества должника, выселенного из занимаемого им жилого помещения.

Процедура вынесения судебного приказа. Заявление о выдаче судебного приказа подается в суд по общим правилам подсудности. Заявление подается в письменной форме и в нем должно быть указано (ч. 2 ст. 124 ГПК):

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование взыскателя, его место жительства или место нахождения;
- наименование должника, его место жительства или место нахождения;
- требование заявителя и обстоятельства, на которых оно основано;
- документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя;
- перечень прилагаемых документов.

В случае истребования движимого имущества в заявлении должна быть указана стоимость этого имущества.

К заявлению прилагаются копии всех документов по числу должников.

Заявление оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, исчисленной исходя из оспариваемой суммы.

Судья отказывает в принятии заявления о выдаче судебного приказа при наличии оснований, предусмотренных законом для отказа в принятии или для возвращения искового заявления, а также в следующих случаях (ст. 125 ГПК):

- 1) заявленное требование не предусмотрено перечнем оснований для выдачи судебного приказа;
- 2) место жительства или место нахождения должника находится вне пределов Российской Федерации;
- 3) не представлены документы, подтверждающие заявлено требование;
- 4) из заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве;
- 5) заявление не оплачено государственной пошлиной.

Об отказе в принятии заявления судья выносит определение, которое может быть обжаловано. Отказ не препятствует обращению в исковом порядке.

Судебный приказ по существу заявленного требования выносится в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд, без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений (с г. 120 ГИК).

Судебный приказ состоит из вводной и резолютивной частей (ст. 127 ГПК). В вводной части судебного приказа указывается:

- 1) номер производства и дата вынесения приказа;
- 2) наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего приказ;
- 3) наименование, место жительства или место нахождения взыскателя;
- 4) наименование, место жительства или место нахождения должника.

В резолютивной части судебного приказа указывается:

- 1) закон, на основании которого удовлетворено требование;
- 2) размер денежных сумм, подлежащих изысканию, или обозначение движимого имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости;
- 3) размер неустойки, если ее взыскание предусмотрено федеральным законом или договором, а также размер пеней, если таковые причитаются;
- 4) сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в

пользу взыскателя или в доход соответствующего бюджета.

Применительно к отдельным требованиям, по которым выносятся судебный приказ, могут быть установлены дополнительные положения (например, в судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей указываются дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания).

Законом установлен порядок отмены судебного приказа — судья отменяет судебный приказ, если от должника в установленный срок поступят возражения относительно его исполнения. В случае отмены судебного приказа судья должен разъяснить взыскателю в определении об отмене, что заявленное требование им может быть предъявлено в порядке искового производства. Копии определения суда об отмене судебного приказа направляются сторонам не позднее трех дней после дня его вынесения (ст. 129 ГПК).

Если в установленный срок от должника не поступят в суд возражения, судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом для исполнения судебному приставу-исполнителю (ст. 130 ГПК).

Лекция 16

ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

План

- 1. Порядок возбуждения дела.**
- 2. Принятие искового заявления. Отказ в принятии заявления.**
- 3. Возвращение искового заявления.**
- 4. Оставление искового заявления без движения.**

1. Порядок возбуждения дела

Возбуждение дела представляет собой начальный (первый) этап в развитии производства в суде первой инстанции. Для возбуждения гражданского дела в суде необходимо соблюдение определенной юридической процедуры, которая охватывает действия как истца, так и единолично действующего судьи. При этом правила возбуждения дела практически одинаковы во всех видах гражданского судопроизводства, различаясь самым незначительным образом. Развитие фактического состава в процессе возбуждения дела выглядит следующим образом:

1) истец при подаче заявления должен быть дееспособным по правилам, предусмотренным для признания за физическими лицами и организациями гражданской процессуальной дееспособности (ст. 37 ГПК);

2) исковое заявление должно быть подано в суд по надлежащей подсудности (ст. 23—32 ГПК);

3) исковое заявление подается в письменной форме и с указанием необходимых данных согласно ст. 131 ГПК:

— наименование суда, в который подается заявление;

— наименование истца, его место жительства или, если истцом является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

— наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения;

— в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования;

— обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

— цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм;

— сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон;

— перечень прилагаемых к заявлению документов.

В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства истца.

В исковом заявлении, предъявляемом прокурором в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, должно быть указано, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено, а также должна содержаться ссылка на закон или иной нормативный правовой акт, предусматривающие способы защиты этих интересов. В случае обращения

прокурора в защиту законных интересов гражданина в заявлении должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином.

Исковое заявление подписывается истцом или его представителем при наличии у него полномочий на подписание заявления и предъявление его в суд;

4) в соответствии со ст. 132 ГПК исковое заявление представляется в суд с копиями по числу ответчиков и третьих лиц;

5) к исковому заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие уплату государственной пошлины. Если истец не освобожден от уплаты государственной пошлины, но в связи со своим сложным имущественным положением **не** может ее заплатить, то он должен приложить к исковому заявлению ходатайство об отсрочке, рассрочке уплаты государственной пошлины, уменьшении ее размера либо для граждан — об освобождении от ее уплаты с приложением доказательств своего тяжелого имущественного положения;

6) если исковое заявление подается представителем, то к нему должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя на совершении указанного процессуального действия;

7) к исковому заявлению согласно ст. 132 ГПК также прилагаются:

— доку мен Им, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют;

текст опубликованного нормативного правового акта в случае его оспаривания;

— доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором;

- расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.

Несоблюдение порядка обращения к суду влечет за собой различных; правовые последствия в зависимости от того, какой юридический факт отсутствует в данном составе. В том случае если реквизиты и форма искового заявления не соответствуют требованиям ст. 131 ГПК, если к исковому заявлению не приложены все документы, которые необходимы по правилам ст. 132 ГПК, то судья **оставляет исковое заявление без движения**. Если представитель не имеет документа, подтверждающего его полномочия (либо документ о полномочиях не соответствует требованиям законодательства, что юридически равносильно его отсутствию), если истец недееспособен либо заявление подано не по правилам подсудности, а также по ряду других оснований ст. 135 ГПК судья **возвращает исковое заявление** вместе с поданными ему документами истцу. Таким образом, при устранимых препятствиях к возбуждению дела в зависимости от оснований судья либо оставляет заявление без движения, либо возвращает его заявителю. Если препятствия к возбуждению дела носят неустранимый характер (они перечислены в ст. 134 ГПК), то судья **отказывает в принятии искового заявления**.

2. Принятие искового заявления. Отказ в принятии заявления

Вопрос о принятии заявления по гражданским делам решается судьей единолично. Согласно ст. 133 ГПК судья обязан рассмотреть вопрос о его принятии в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд. Судья проверяет

наличие необходимого фактического состава и вправе вынести одно из четырех определений:

- о принятии искового заявления к производству, возбуждая процесс по конкретному гражданскому делу в суде первой инстанции;
- о возвращении искового заявления;
- об оставлении заявления без движения;
- об отказе в принятии заявления.

Основания к отказу в принятии заявления указаны в ст. 134 ГПК, носят исчерпывающий характер и расширительно толковаться не могут.

Судья отказывает в принятии заявления в следующих случаях:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК или другими федеральными законами не предоставлено такого права; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;

2) имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

3) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Как видно, основания к отказу в принятии заявления отражают самые различные фактические обстоятельства, связанные как с отсутствием права на обращение в суд, необходимого юридического интереса у заявителя (в случае оспаривания актов, которые не затрагивают его права, свободы и законные интересы), так и с использованием ранее механизма судебной защиты.

Об отказе в принятии искового заявления судья выносит мотивированное определение, которое должно быть в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. Отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. На определение судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба.

3. Возвращение искового заявления

Правила о возвращении искового заявления являются новыми в ГПК. Судья возвращает исковое заявление в случае, если оно не может быть принято в связи с нарушением порядка его подачи, однако эти нарушения носят устранимый характер. Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение.

Основания для возвращения искового заявления указаны в ст. 135 ГПК. Судья возвращает заявление, если:

- 1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной

категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;

2) дело неподсудно данному суду;

3) исковое заявление подано недееспособным лицом;

4) исковое заявление не подписано или подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

5) в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

6) до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

О возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Определение суда должно быть вынесено в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд и вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. На определение судьи о возвращении заявления может быть подана частная жалоба.

4. Оставление искового заявления без движения

Оставление без движения представляет собой процессуальное действие льготного характера, применяемое во всех видах гражданского судопроизводства. Заявитель в случае оставления заявления без движения в отличие от возвращения искового заявления имеет возможность устранить недостатки заявления после его фактической подачи в суд. При этом в случае устранения недостатков заявления в сроки, установленные судьей, заявление будет считаться принятым со дня первоначального обращения в суд, а не со дня устранения его недостатков. Такая мера позволяет, например, подать исковое заявление в пределах срока исковой давности, когда срок истекает, а исковое заявление имеет определенные недостатки.

В ст. 136 ГПК установлены следующие **основания для оставления заявления без движения**:

1) несоответствие заявления требованиям, установленным ст. 131 ГПК о форме и содержании искового заявления;

2) неприобщение к исковому заявлению необходимых документов, указанных в ст. 132 ГПК.

Перечень оснований для оставления заявления без движения носит исчерпывающий характер и расширительно-т4у толкованию не подлежит. Процессуальный порядок оставления заявления без движения заключается в следующем. Судья выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает истца, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков. Если истец в соответствии с указаниями судьи и в установленный срок выполнит все требования, заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается не поданным и возвращается истцу.

На определение судьи об оставлении заявления без движения может быть подана частная жалоба.

Лекция 17 ПОДГОТОВКА ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

План

1. Подготовка дела к судебному разбирательству: цель, задачи и общая характеристика.
2. Содержание деятельности по подготовке дела к судебному разбирательству.
3. Назначение дела к судебному разбирательству.
4. Судебные вызовы и извещения.

1. Подготовка дела к судебному разбирательству:

цель, задачи и общая характеристика •

Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятельной и обязательной стадией гражданского судопроизводства .

В ГПК 1923 г. названная стадия не рассматривалась как обязательная. Впервые об обязательности стадии подготовки дела говорилось в постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 19 марта 1969 г. № 48 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству». ГПК превратил подготовку дела в состязательную стадию, предусмотрев раскрытие доказательств, проведение предварительного судебного заседания, осуществление подготовительных действий не только судом, но и сторонами.

Часть 1 ст. 147 ГПК формулирует цель подготовки дела к судебному разбирательству — обеспечение правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

Задачи подготовки дела к судебному разбирательству сформулированы в ст. 148 ГПК: '

уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;

определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;

разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;

представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;

примирение сторон.

В стадии подготовки дела принимают участие:

1) судья, который единолично занимается подготовкой дела к судебному разбирательству. Статья 150 ГПК перечисляет те действия, которые судья должен совершить;

2) лица, участвующие в деле. Статья 149 ГПК перечисляет действия, которые совершают стороны при подготовке дела. Несмотря на то, что эта норма адресована сторонам, она может толковаться более широко: применительно ко всем лицам, участвующим в деле;

3) лица, содействующие правосудию. Так, во время подготовки возможно назначение экспертизы, допрос свидетеля и проч. Лица, участвующие в деле, вправе все свои действия совершать через представителя.

Роль перечисленных субъектов в подготовке дела различна. Судья в силу

закона должен совершить действия, указанные в законе. Если дело неподготовлено к судебному разбирательству, судья не может назначать его к слушанию. Недоработки на стадии подготовки дела могут привести не только к затягиванию процесса, но и к отмене решения вышестоящими судебными инстанциями.

Лица, участвующие в деле, не совершившие необходимые действия на стадии подготовки дела, могут проиграть его. Для них наступают последствия, предусмотренные в ГПК.

Лица, содействующие осуществлению правосудия, лишь вовлекаются в сферу подготовки дела по мере необходимости.

Подготовка дела к судебному разбирательству начинается после принятия заявления и возбуждения дела. Судья не может приступить к подготовке дела, если поданное заявление не соответствует требованиям, указанным в законе. В этом случае следует оставить заявление без движения.

Судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает в нем, какие действия необходимо совершить (вызвать истца, ответчика, выяснить возражения ответчика по делу, привлечь в качестве третьего лица конкретного гражданина и проч.).

В определении на момент его вынесения редко удастся предусмотреть все необходимые действия. Если возникает потребность в дополнительных действиях по подготовке дела, судья их совершает.

Если совершение каких-то действий необходимо по делу, поступившему на новое рассмотрение в суд первой инстанции после отмены решения вышестоящим судом, судья также выносит определение о подготовке дела.

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении его к разбирательству. Но и после этого судья и лица, участвующие в деле, могут совершать подготовительные действия до начала слушания дела и в период отложения разбирательства.

2. Содержание деятельности по подготовке дела к судебному разбирательству

Содержание деятельности по подготовке дела к судебному разбирательству предусмотрено ст. **149, 150** ГПК.

Действия судьи при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 150 ГПК). На стадии подготовки дела действия судьи определяются следующими задачами (ст. 148):

1) уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела (первая задача). Как известно, обстоятельства, имеющие значение для дела, в своей совокупности составляют предмет доказывания. На судье лежит обязанность определения предмета доказывания по делу (ст. 150 ГПК). Для выполнения данной задачи судья совершает ряд действий:

— опрашивает истца или его представителя по существу заявленных требований и предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства в определенный срок. При этом судья выясняет наличие иных связанных между собой требований к тому же ответчику или к другому ответчику для решения вопроса о соединении дел для их совместного рассмотрения (например, истец подает заявление о расторжении брака и не просит взыскивать с ответчика алименты на содержание несовершеннолетних детей. Судья выясняет, есть ли соглашение об уплате алиментов, не будет ли истец заявлять требование о взыскании с ответчика алиментов и проч.). Судья может разъединить заявленные

требования в одном исковом заявлении, если их раздельное рассмотрение является целесообразным (например, рассмотрение дела будет связано с вызовом лиц, не имеющих отношения к другим соединенным требованиям). Выяснение всех этих обстоятельств способствует правильному определению предмета доказывания;

— опрашивает ответчика по обстоятельствам дела, выясняет, какие имеются возражения относительно иска и какими доказательствами эти возражения могут быть подтверждены. Судья разъясняет ответчику его право на заявление встречного иска. Ответчику по особо сложным делам также может быть предложено представить письменные объяснения по делу;

может вызвать вместе истца и ответчика для выяснения взаимных притязаний, выработки условий мирового соглашения;

- разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности;

2) определение закона, которым следует руководствоваться при рассмотрении дела, установление правоотношений сторон (вторая задача).

Для этого судья должен определить: а) характер правоотношений между спорящими лицами, б) норму права, подлежащую применению. Иными словами речь идет о правовой квалификации дела. Эта задача взаимосвязана с первой: без определения обстоятельств дела, уточнения требований и возражений сторон невозможно определить характер правоотношений и норму права, регулируемую данные правоотношения;

3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса (третья задача).

Круг лиц, участвующих в деле, в каждом случае определяется индивидуально, но есть и общие аспекты. **Так**, судья должен:

- уточнить, надлежащий ли ответчик участвует в деле. Если ответчик ненадлежащий, то судья проводит его замену по правилам, установленным в ГПК;

- проверить наличие соучастия по делу (обязательное и факультативное соучастие). Например, по спору об обмене жилого помещения соистцами выступают наниматель и члены его семьи (супруг, дети, родители, другие родственники, если они проживают вместе с нанимателем и ведут общее хозяйство);

— **привлечь** третьих лиц, **не** заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора (например, по делам о принудительном обмене жилья, лишении родительских прав, взыскании алиментов и проч.);

— известить потенциальных третьих лиц, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, заинтересованных лиц по делам особого производства;

— уточнить необходимость участия прокурора в рассмотрении дела. Если по заявлению прокурора было возбуждено дело, то суд может просить уточнить требования предоставить доказательства. Если прокурор в силу закона обязан участвовать в рассмотрении дела для дачи заключения, то ему сообщается о времени и месте рассмотрения дела. Если судья по своему усмотрению сочтет целесообразным привлечение прокурора к участию в деле, об этом выносится определение;

— уточнить необходимость участия в судебном разбирательстве субъектов, перечисленных в ст. 46 ГПК. Если данные субъекты подали иск в защиту интересов других лиц, то судья вправе просить уточнить исковые требования, представить доказательства по делу и проч. В случае необходимости представления заключения уполномоченные на то органы государственной власти и органы местного самоуправления должны представить заключение срок, указанный судьей;

— решить данный вопрос в случае возникновения процессуального правопреемства;

— разъяснить всем лицам, участвующим в деле, и права и обязанности;

— разрешить вопрос о вызове свидетелей;

4) представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле (четвертая задача).

Суд не является основным субъектом, собирающим доказательства по делу. Эти действия в основном обязаны совершать участвующие в деле лица. Но суд обязан содействовать собиранию доказательств и контролировать деятельность лиц, участвующих в деле. Суд вправе предлагать сторонам, другим лицам, участвующим в деле, представлять дополнительные доказательства.

Рассмотрим некоторые процессуальные действия по собиранию доказательств на стадии подготовки дела к судебному разбирательству:

— ходатайства об истребовании доказательства. Самому гражданину без профессиональной помощи представителя сложно заниматься собиранием и представлением доказательств. Суд, оказывая содействие в собирании доказательств, вправе выдать лицу, ходатайствующему об истребовании письменного или вещественного доказательства, запрос на право получения этого доказательства для последующего представления в суд. Ходатайства об истребовании тех или иных доказательств должны согласовываться с определенным предметом доказывания и обязанностью по доказыванию;

— назначение экспертизы. Лица, участвующие в деле, вправе ставить вопросы перед экспертом, но окончательный круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяется судом. При этом отклонение вопросов сторон должно быть мотивировано. В некоторых случаях проведение экспертизы обязательно, и суд выступает инициатором ее назначения;

- заявление об обеспечении доказательства. Оно может быть подано с целью закрепить существующие доказательства, если у лица есть основания опасаться, что представление необходимых для него доказательств сделается впоследствии невозможным или затруднительным. Круг доказательств, которые могут быть обеспечены, не ограничен. Заявление подается в суд, в районе деятельности которого должны быть совершены действия по обеспечению доказательств. При удовлетворении просьбы обеспечение доказательств осуществляется по правилам, установленным ГПК;

- - осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств по месту их нахождения. Нередко суд должен исследовать документы, представление которых в суд затруднительно (большой объем документов, необходимость их для нормальной деятельности предприятия, невозможность представления доказательств в суд и проч.), а надлежащим образом засвидетельствованных выписок из этих документов недостаточно. В этом случае суд производит осмотр и исследование письменных доказательств по месту их нахождения. На основе исследования составляется протокол, который приобщается к материалам дела и является производным доказательством. В месте нахождения могут быть исследованы и вещественные доказательства (например, недвижимость и проч.) На стадии подготовки дела могут быть осмотрены вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче (продукты и проч.). При осмотре может быть использовано фотографирование, для чего привлекается специалист;

5) примирение сторон (пятая задача). Целью гражданского процесса является примирение сторон. Для этого суд разъясняет сторонам их процессуальные права и

обязанности, выясняет обстоятельства дела и проч. При подготовке дела стороны должны уяснить, насколько сильна **их** правовая позиция, достаточно ли в деле доказательств, чтобы продолжать отстаивать свои требования или возражения. Судья должен использовать возможность убедить стороны заключить мировое соглашение, что приведет к процессуальной экономии — более быстрому завершению процесса.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству совершаются и иные действия:

- приостановление производства по делу;
- восстановление пропущенных процессуальных сроков в порядке, предусмотренном **ст. 112 ГПК**;
- обеспечение иска;
- соединение и разъединение заявленных требований;
- прекращение производства по делу;
- оставление заявления без рассмотрения и т. д.

Действия сторон при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 149 ГПК). Прежде всего стороны должны обмениваться состязательными документами: ответчик получает копию искового заявления и должен представить письменные возражения на иск (обмен состязательными документами). После этого стороны должны раскрыть друг другу и суду доказательства, которыми они располагают и собираются исследовать в суде (раскрытие доказательств). Стороны заявляют необходимые ходатайства об истребовании доказательств. Раскрытие доказательств введено в ГПК впервые.

На стадии подготовки дела проводится **предварительное судебное заседание**, что является новым для российского гражданского процесса. Цель предварительного судебного заседания — процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу, исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности (ч. 1 ст. 152 ГПК). Практически на предварительном заседании проверяется готовность дела к судебному разбирательству.

Процедура проведения предварительного судебного заседания включает в себя ряд действий и осуществляется судьей единолично:

-- стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания;

- стороны и на предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства;

- суд рассматривает возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и срока обращения в суд. При установлении факта пропуска сроков без уважительных причин судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Решение суда может быть обжаловано в апелляционном или кассационном порядке;

- о проведенном предварительном судебном заседании составляется протокол;

- при наличии обстоятельств, предусмотренных законом, производство по делу в предварительном судебном заседании может быть приостановлено или прекращено, заявление оставлено без рассмотрения, о чем выносится определение суда. На определение суда может быть подана частная жалоба.

По сложным делам с учетом мнения сторон судья может назначить срок

проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных ГПК сроков рассмотрения и разрешения дел.

3. Назначение дела к судебному разбирательству

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании. Определение выносится, когда дело, по мнению судьи, подготовлено к судебному разбирательству, т. е. определен круг лиц, участвующих в деле; уточнены их требования и возражения; выяснены и истребованы доказательства; ответчику вручена копия заявления. В определении о назначении дела к судебному разбирательству указывается время и место судебного заседания и меры, обеспечивающие явку участвующих в деле лиц в суд.

Местом рассмотрения дела, как правило, является помещение соответствующего суда.

При вынесении определения о назначении дела к судебному разбирательству судья извещает стороны и других участников процесса о времени и месте рассмотрения дела.

4. Судебные вызовы и извещения

Порядок извещения участников процесса и вызова их в суд урегулирован гл. 10 ГПК.

Лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд заказным письмом с уведомлением о вручении, судебной повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование судебного извещения или вызова и его вручение адресату.

Судебное извещение, адресованное лицу, участвующему в деле, направляется по адресу, указанному лицом, участвующим в деле, или его представителем. В случае, если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, извещение может быть направлено по месту его работы. Судебное извещение, адресованное организации, направляется по месту ее нахождения. Судебное извещение, адресованное организации, может быть направлено по месту нахождения ее представительства или филиала, если они указаны в учредительных документах.

В соответствии с ГПК в судебных повестках и иных судебных извещениях должна содержаться информация:

наименование и адрес суда; указание времени и места судебного заседания; наименование адресата — лица, извещаемого или вызываемого в суд; указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат; наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата.

В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а **также** указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых или вызываемых лиц. разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки.

Одновременно с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными ответчику, судья направляет копию искового заявления, а с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными истцу, — копию объяснений в письменной форме ответчика, если объяснения поступили в суд (ст. 114 ГПК).

Обычно судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить.

Лицам, участвующим в деле, повестки должны быть вручены с расчетом, чтобы они имели достаточно времени для своевременной явки в суд и подготовки к делу.

С согласия лица, участвующего в деле, судья вправе выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения **их** другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. Это лицо обязано возвратить **в суд** корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с распиской адресата в их получении.

Законом определен порядок вручения судебной повестки. Если судебная повестка адресована гражданину, то она вручается ему лично под расписку на подлежащем возврату в суд корешке повестки. Повестка, адресованная организации, вручается соответствующему должностному лицу, которое расписывается в ее получении на корешке повестки.

Если лицо, доставляющее судебную повестку, не застанет вызываемого в суд гражданина по месту его жительства, повестка вручается кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с **их** согласия для последующего вручения адресату.

При временном отсутствии адресата лицо, доставляющее судебную повестку, отмечает на корешке повестки, куда выбыл адресат и когда ожидается его возвращение. Если неизвестно место пребывания адресата, об этом делается отметка на подлежащей вручению судебной повестке с указанием даты и времени совершенного действия, а также источника информации (ст. 116 ГПК).

Лекция 18

**СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ ПО ПЕРВОЙ
ИНСТАНЦИИ**

План

- 1. Значение стадии судебного разбирательства.**
- 2. Подготовительная часть судебного разбирательства.**
- 3. Отводы судей и других участников процесса.**
- 4. Последствия неявки в судебное заседание участников процесса.**
- 5. Рассмотрение дела по существу.**
- 6. Судебные прения.**
- 7. Вынесение и объявление решения суда.**
- 8. Временная остановка судебного разбирательства.**
- 9. Окончание гражданского дела без вынесения решения.**
- 10. Протокол судебного заседания. Порядок рассмотрения замечаний на протокол.**

1. Значение стадии судебного разбирательства

Судебное разбирательство — самостоятельная стадия гражданского процесса. На этой стадии практически вершится правосудие, так как суд исследует все представленные участвующими в деле лицами доказательства, заслушивает их мнения, выносит решение по делу, ликвидируя тем самым существующий спор. Именно на этой стадии гражданского процесса действуют все принципы отправления правосудия.

В результате судебного разбирательства решаются задачи гражданского судопроизводства — правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел (ст. 2 ГПК). В судебном разбирательстве гражданское дело рассматривается, а затем разрешается. Насколько правильно (законно и обоснованно) будет решено дело во многом зависит от того, насколько полно оно будет рассмотрено.

Разбирательство дела в суде первой инстанции проводится в строгом порядке, определенном законом. ГПК детальным образом регламентирует последовательность и основания совершения всех процессуальных действий, из которых в итоге и складывается разбирательство дела по существу.

Судебное разбирательство гражданских дел по существу состоит из следующих последовательных частей:

- 1) подготовительная часть судебного разбирательства;
- 2) рассмотрение дел по существу;
- 3) судебные прения;
- 4) вынесение и оглашение решения по делу.

2. Подготовительная часть судебного разбирательства

Цель подготовительной части судебного разбирательства - проверить возможность рассмотрения дела по существу.

Подготовительная часть судебного разбирательства складывается из системы последовательных процессуальных действий:

- 1) в назначенное для разбирательства дела время председательствующий

открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению (ст. 160 ГПК);

2) секретарь докладывает суду о явке лиц. Если вызванные в суд лица не явились, то секретарь докладывает, извещены ли появившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия (ч. 1 ст. 161 ГПК);

3) председательствующий устанавливает личность явившихся (ч. 2 ст. 161 ГПК). Порядок установления личности явившихся зависит от субъекта гражданских процессуальных отношений. У каждого из явившихся узнается фамилия, имя, отчество, год рождения, место работы и жительства. Если устанавливается личность стороны по делу, то уточняются и другие данные, которые могут иметь значение для правильного разрешения дела (например, по делам о взыскании алиментов у ответчика спрашивается, состоит ли он в браке, есть ли у него дети в этом браке, выясняется размер заработка и проч. Данное требование установлено с целью правильного рассмотрения дела, так как если у ответчика есть дети во втором браке, то необходимо привлечение их в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора). У эксперта уточняется уровень компетентности (образование, занимаемая должность, стаж работы). У должностного лица или представителя дополнительно выясняется объем полномочий и отсутствие оснований, препятствующих его участию в рассмотрении дела (ст. 51 ГПК). Разовая доверенность представителя, ордер, представленный адвокатом, поручения, выданные лицам, указанным в ст. 46, 47 ГПК, приобщаются к делу. Общая доверенность не приобщается к делу, но отражается в протоколе судебного заседания — кем, когда, на какой срок выдана, каков объем полномочий;

4) переводчику, если он привлекается к рассмотрению в деле, разъясняют права в порядке, указанном в ст. 162 ГПК, его предупреждают об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод;

5) явившиеся свидетели удаляются из зала судебного заседания. В силу ст. 163 ГПК председательствующий должен принимать меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели не общались с не допрошенными. Данная процессуальная мера способствует даче более достоверных свидетельских показаний в суде;

6) председательствующий объявляет состав суда, кто участвует в судебном заседании в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителей сторон и третьих лиц, а также в качестве эксперта, специалиста, переводчика. Одновременно председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, **их** право заявлять самоотводы и отводы (ч. 1 ст. 164 ГПК);

7) председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, **их** процессуальные права и обязанности, а сторонам — также **их** специальные права;

8) суд разрешает ходатайства лиц, участвующих в деле, по вопросам, связанным с разбирательством дела, — об истребовании новых доказательств и др. (ст. 166 ГПК);

9) решается вопрос о последствиях неявки лиц в судебное заседание (ст. 167—170 ГПК);

10) при наличии оснований рассматривается вопрос об отложении разбирательства дела (ст. 169 ГПК);

11) председательствующий разъясняет права и обязанности эксперту, специалисту, а также предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения (ст. 171 ГПК).

Если суд считает, что дело может быть рассмотрено, то переходит к следующей стадии — рассмотрение дела по существу.

3. Отводы судей и других участников процесса

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает возможность отвода некоторых субъектов гражданского процесса. Так, возможен отвод следующих лиц (ст. 16-18 ГПК):

- судьи (в том числе мирового судьи);
- прокурора;
- секретаря судебного заседания;
- эксперта;
- специалиста;
- переводчика.

ГПК не предусматривает возможности отвода представителя участвующего в деле лица.

При наличии оснований для отвода соответствующее лицо должно заявить самоотвод. По тем же основаниям может быть заявлен отвод лицами, участвующими в деле. Отвод заявляется до начала рассмотрения дела по существу, т. е. на подготовительной части судебного разбирательства. Позже отвод может заявляться, когда основания для него стали известны суду или лицу, заявившему отвод, после начала рассмотрения дела.

Основания отвода могут быть известны и ранее, что следует учесть при формировании состава суда.

Субъекты, которым законом предоставлено право заявлять отвод:

- лица, участвующие в деле (ст. 34 ГПК);
- представитель (ст. 54 ГПК).

Основания отвода. Статья 16 ГПК предусматривает три основания для отвода судьи, общие для всех субъектов возможного отвода. Это следующие основания:

1) если при предыдущем рассмотрении данного дела субъект участвовал в качестве свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, представителя, прокурора, секретаря судебного заседания;

2) если он является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей;

3) если он лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности. Лицо, заявляющее ходатайство об отводе, должно привести доказательства заинтересованности. Например, по ходу процесса судья высказал свое мнение — это косвенная заинтересованность. Прямая заинтересованность — когда отводимое лицо получает какую-то выгоду от процесса либо могло быть лицом, участвующим в данном деле. Иные обстоятельства — дружеские, враждебные отношения, служебная зависимость.

Дополнительные основания отвода установлены для некоторых субъектов:

1) для судей установлены такие дополнительные основания отвода (ст. 17 ГПК):

- судья, принимавший участие в рассмотрении гражданского дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде кассационной инстанции или надзорной инстанции;

- судья, принимавший участие в рассмотрении дела в кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде первой инстанции или надзорной инстанции;

- судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде надзорной

инстанции, не может участвовать в рассмотрении того же дела в суде первой инстанции и кассационной инстанции;

— мировой судья, рассматривавший дело, не может участвовать в рассмотрении этого дела в апелляционной, кассационной или надзорной инстанции;

2) для эксперта, специалиста введены следующие дополнительные основания для отвода (абз. 2 ч. 1 ст. 18 ГПК): если он находится или находился в служебной или иной зависимости от кого-либо от лиц, участвующих в деле, или представителей.

Процедура отвода (ст. 19—21 ГПК). При наличии перечисленных выше оснований для отвода соответствующее лицо должно заявить самоотвод. По тем же основаниям может быть заявлен отвод.

В случае заявления отвода суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, заслушивает лицо, которому заявлен отвод, если он желает дать объяснения.

Вопрос об отводе разрешается судом в совещательной комнате в отсутствие отводимого. При равном количестве голосов лицо считается отведенным. Вопрос об отводе всем судьям или большинству разрешается всем составом суда. В случае заявления отвода судье, единолично рассматривающему дело, отвод разрешается тем же судьей.

ГПК предусматривает последствия удовлетворения заявленного отвода (ст. 21 ГПК).

4. Последствия неявки в судебное заседание участников процесса

Гражданское процессуальное законодательство дифференцирует последствие неявки в судебное заседание участников процесса по категориям субъектов.

Пенька лиц, участвующих в деле, и представителей (ст. 167 ГПК). Па лицах, участвующих в деле, лежит обязанность известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин (ч. 1 ст. 167 ГПК). Последствия неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, во многом зависят от того, были ли они надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства, являются ли причины неявки уважительными.

Последствия неявки лиц, участвующих в деле, в судебное заседание:

1) суд откладывает разбирательство дела в следующих случаях неявки лиц, участвующих в деле, если:

— отсутствуют сведения об извещении неявившихся лиц, участвующих в деле;

— суд признал причины неявки лиц, участвующих в деле, уважительными.

Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине (ч. 6 ст. 167 ГПК);

2) суд вправе рассмотреть дело в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, если:

— отсутствуют сведения о причинах их неявки;

— суд признал причины неявки лиц, участвующих в деле, неуважительными (**ч. 3 ст. 167 ГПК**).

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие, для чего они обязаны обратиться в суд с письменным ходатайством. Несмотря на наличие ходатайства, суд вправе признать участие сторон (стороны) обязательным. Основанием может быть доказательное значение объяснения сторон и др.;

3) суд или судья оставляет заявление без рассмотрения, если (абз. 6, 7 ст. 222 ГПК):

— стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;

— истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу.

Неявка в судебное заседание свидетелей, экспертов, переводчиков, специалистов (ст. 168 ГПК). В зависимости от конкретного дела суд, выслушав мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в отсутствие указанных лиц выносит определение о продолжении судебного разбирательства (если возможно рассмотрение дела в отсутствие не явившегося свидетеля, эксперта, переводчика, специалиста) или об отложении разбирательства дела (если такое рассмотрение дела невозможно).

5. Рассмотрение дела по существу

Рассмотрение дела по существу складывается из последовательно совершаемых процессуальных действий, предусмотренных ГПК:

1) рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей. Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца, не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения.

Если истец отказывается от иска, ответчик признает иск или стороны согласны закончить дело мировым соглашением, то заявление об этом заносится в протокол судебного заседания и подписывается соответствующей стороной (сторонами). Если отказ от иска, признание иска, мировое соглашение изложены в письменном заявлении, то эти заявления приобщаются к делу, о чем указывается в протоколе судебного разбирательства.

Суд до принятия отказа от иска, признания иска, утверждения условий мирового соглашения разъясняет стороне или сторонам последствия совершаемых процессуальных действий. О принятии отказа от иска или утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, прекращая производство по делу. При принятии судом признания ответчиком иска выносится решение об удовлетворении заявленного требования. Если суд не принял отказ от иска, признание иска, не утвердил мировое соглашение, то об этом выносится определение и слушание дела продолжается (ст. 173 ГПК);

2) объяснения лиц, участвующих в деле. После доклада дела суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, а затем других лиц, участвующих в деле. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, дают объяснения первыми. Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы. Судьи вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент дачи ими объяснений (ч. 1 ст. 174 ГПК);

3) установление последовательности исследования доказательств. Суд, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, и учитывая их мнение, устанавливает последовательность исследования доказательств (ст. 175 ГПК);

4) допрос свидетелей складывается из ряда действий:

— до допроса председательствующий устанавливает личность свидетеля, разъясняет ему его права, предупреждает его об уголовной ответственности за

отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля отбирается подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность, и приобщается к протоколу судебного заседания;

- председательствующий выявляет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле;

- свидетель сообщает суду о том, что ему лично известно по делу;

- перед свидетелем ставятся вопросы. Первой вопросы задает та сторона и ее представитель, по чьей просьбе был вызван свидетель. Затем вопросы могут задавать другие лица, участвующие в деле, представители. Судьи вправе задавать вопросы в любой момент допроса свидетеля;

- в случае необходимости суд повторно может допросить свидетеля.

Каждый свидетель допрашивается отдельно.

Допрошенный свидетель остается в зале суда, если суд не разрешит ему удалиться раньше. Свидетель, не достигший 16-летнего возраста, после дачи показаний покидает зал судебного заседания.

Свидетельские показания, полученные в ходе судебного поручения, обеспечения доказательств, в месте пребывания свидетеля (в порядке ч. 1 ст. 70 ГПК) или при отложении разбирательства оглашаются в судебном заседании.

Особенности допроса несовершеннолетних регулируются ст. 179 ГПК.

Закон предполагает, что свидетель дает показание в свободной форме или отвечает на поставленные перед ним вопросы, не используя какие-либо записи. Однако иногда допустимо использование свидетелем письменных материалов во время допроса — когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Используемые свидетелем материалы должны быть предъявлены суду, лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу на основании определения суда;

5) исследование письменных доказательств. Письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке выполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, во время осмотра на месте, оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, в необходимых случаях — экспертам, специалистам и свидетелям (ст. 181 ГПК). После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения. Некоторые документы могут оглашаться в закрытом заседании (личная переписка и личные телеграфные сообщения) по правилам, определенным ст. 182 ГПК;

6) исследование вещественных доказательств. Вещественные доказательства исследуются путем осмотра в зале суда или на месте их нахождения. Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам, специалистам. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания (ч. 1 ст. 183 ГПК).

По месту нахождения исследуется те вещественные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд. О производстве осмотра на месте суд выносит определение. Осмотр на месте производится всем составом суда. О времени и месте производства осмотра извещаются лица, участвующие в деле, представители, но их неявка не препятствует производству осмотра. Результаты осмотра заносятся в протокол. Протоколы осмотра оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения;

7) воспроизведение аудио- и видеозаписи. Воспроизведении аудио или

видеозаписи осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении с указанием в протоколе судебного заседания признаков воспроизводящих источников доказательств и времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. **При** необходимости воспроизведение аудио- или видеозаписи может быть повторно полностью либо в какой-либо части. В целях выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений судом может быть привлечен специалист, а в необходимых случаях возможно назначение экспертизы (ст. 185 ГПК);

8) исследование заключения эксперта. Заключение эксперта оглашается на судебном заседании. В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первым вопросы задает лицо, по заявлению которого назначен эксперт, и его представитель, затем вопросы могут задавать другие лица, участвующие в деле, представители. Эксперту, назначенному по инициативе суда, первым задает вопросы истец. Судьи вправе задавать вопросы в любой момент допроса эксперта (ст. 187 ГПК). При наличии оснований суд вправе назначить повторную или дополнительную экспертизу;

9) консультация специалиста. В необходимых случаях при осмотре письменных или вещественных доказательств, воспроизведении аудио- или видеозаписи, назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Процессуальная фигура специалиста — новое явление в гражданском процессе. Специалист в отличие от эксперта не проводит исследование с целью дачи заключения. Специалист дает консультации, пояснения и оказывает техническую помощь (ст. 188 ГПК).

Специалист дает суду консультацию в устной или письменной форме, исходя из профессиональных знаний, без проведения специальных исследований, назначаемых на основании определения суда. Консультация специалиста, данная в письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу. Консультации и пояснения специалиста, данные в устной форме, заносятся в протокол судебного заседания.

Специалисту могут быть заданы вопросы в целях разъяснения и дополнения консультации;

10) окончание рассмотрения дела по существу. После исследования всех доказательств председательствующий предоставляет слово для заключения по делу прокурору, представителю государственного органа или представителю органа местного самоуправления, участвующим в процессе в соответствии с ч. 3 ст. 45 и со ст. 47 ГПК» выясняет у других лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями. При отсутствии таких заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу законченным и суд переходит к судебным прениям (ст. 189 ГПК).

6. Судебные прения

После исследования доказательств по делу суд переходит к заслушиванию судебных прений, которые состоят из речей лиц, участвующих в деле, и представителей. Несмотря на то что данная часть судебного разбирательства названа «судебные прения», в действительности она включает в себя также реплики.

Судебные прения — это речи лиц, участвующих в деле, их представителей, в

которых анализируются результаты исследования доказательств в суде.

Закон не определяет содержание речей, произносимых в судебных прениях, но на практике выработана определенная структура. В судебных прениях принято отражать:

- обоснованность фактической стороны дела;
- правовой анализ доказательств, который дают адвокаты, прокуроры, юристы предприятий, организаций, учреждений. Иные лица, участвующие в деле, могут также давать правовой анализ доказательств;
- анализ обстоятельств, которые выяснялись и исследовались судом. В судебных прениях нельзя ссылаться на обстоятельства и доказательства, не исследованные в суде;
- мнение по существу спора.

Выступления в прениях не ограничены временем, но судья вправе пресекать пространные речи, не относящиеся к существу дела. Лицо, участвующее в деле, может отказаться от участия в судебных прениях.

Последовательность выступления в судебных прениях определена ст. 190 ГПК:

1) истец, его представитель. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми;

2) третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, выступавшее на стороне истца, его представитель;

3) ответчик, его представитель;

4) третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, выступавшее на стороне ответчика, его представитель;

5) третье лицо, заявившее самостоятельное требование относительно предмета спора в начатом процессе, его представитель.

Реплика — это ответ, возражение, замечание, выраженные в повторном выступлении лиц, участвующих в деле, в связи со сказанным в судебных прениях. Реплики имеют место после выступления всех лиц, участвующих в деле, их представителей в судебных прениях. Реплики — это лаконичный анализ того, что было сказано противоположной стороной в судебных прениях. Вместе с тем закон не ограничивает временем участие в репликах.

Лицо, участвующее в деле, в реплике может высказать свои дополнительные соображения по делу. Правом на реплику перечисленные субъекты пользуются один раз. **Лицо**, участвующее в деле, и представитель могут отказаться от реплики. Последняя реплика принадлежит ответчику и его представителю.

Часть 4 ст. 190 ГПК не определяет очередность выступления с репликами, но суды придерживаются той же очередности выступлений в репликах, которая установлена для судебных прений.

В выступлениях (судебных прениях и репликах) лица, участвующие в деле, их представители после окончания рассмотрения дела по существу не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснялись, а также на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. Если суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения происходят в общем порядке (ст.

7. Вынесение и объявление решения суда

После окончания судебных прений и реплик суд удаляется в совещательную комнату для вынесения решения. Во время совещания и вынесения решения в совещательной комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу. Судьи не могут разглашать суждения, имевшие место во время совещания (тайна совещания судей является процессуальной гарантией принципа независимости судей и подчинения **их** только федеральному законодательству).

При принятии решения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, установлены и какие обстоятельства не установлены, каковы правоотношения сторон, какой закон должен быть применен по данному делу и подлежит ли иск удовлетворению (ст. 196 ГПК).

Процедура принятия решения. В случае коллегиального рассмотрения дела решение выносится по большинству голосов. Председательствующий обладает правом одного голоса. Судья, не согласный с выносимым решением, вправе изложить свое особое мнение, но решение подписывается **ВСЕМИ СУДЬЯМИ**.

Решение выносится немедленно после разбирательства дела и излагается в письменной форме.

Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

Решение оглашается устно и открыто, даже если процесс был закрытым. Особое мнение не оглашается. **При** оглашении судебного решения разъясняется порядок его обжалования.

8. Временная остановка судебного разбирательства

Существуют три формы временной остановки процесса:

перерыв, отложение разбирательства и приостановление производства по делу. Названные формы отличаются по основаниям, срокам остановки и последствиям.

Перерыв судебного заседания объявляется для отдыха на ночное, обеденное время, выходные и праздничные дни. При объявлении перерыва суд оговаривает, когда будет продолжено слушание дела. После перерыва слушание дела продолжается дальше. Во время перерыва судьи не вправе рассматривать другие дела, что соответствует принципу непрерывности судебного разбирательства.

Отложение разбирательства дела (ст. 169 ГПК). ГПК не дает полный перечень оснований отложения разбирательства дела. Отложение разбирательства дела допускается в случаях, предусмотренных ГПК, а также если суд признает невозможным рассмотрение дела в этом судебном заседании вследствие:

- 1) неявки кого-либо из участников процесса;
- 2) предъявления встречного иска;
- 3) необходимости представления или истребования дополнительных доказательств;
- 4) привлечения к участию в деле других лиц;

5) совершения иных процессуальных действий.

Законодательство может предусмотреть и иные случаи отложения разбирательства дела. Так, ст. 22 СК предусматривает возможность отложения разбирательства по делу о расторжении брака для примирения супругов на срок до трех месяцев.

Об отложении разбирательства суд выносит определение и назначает новый день слушания, указывая также, какие действия необходимо совершить. День нового судебного заседания назначается с учетом времени, необходимого для вызова лиц, участвующих в деле, или истребования доказательств, о чем объявляется явившимся лицам под расписку. Неявившиеся лица и вновь привлекаемые к участию в процессе лица извещаются о времени и месте нового судебного заседания.

Новое разбирательство дела после его отложения начинается сначала. Однако, если стороны не настаивают на повторении объяснении всех участников процесса, знакомы с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее, состав суда не изменился. суд вправе предоставить возможность участникам процесса подтвердить ранее данные объяснения **без** их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы.

Приостановление производства по делу. Приостановление производства по делу — это временная остановка процесса по основаниям, указанных в законе. При приостановлении производства по делу никакие действия по нему не могут производиться.

Статья 215 ГПК предусматривает обязательные основания для приостановления производства по делу, ст. 216 ГПК — факультативные основания. Основания приостановления производства по делу не подлежат расширительному толкованию.

Приостановление производства по делу может иметь место на любой стадии процесса (кроме возбуждения дела) и в любом виде производства. Определение о приостановлении производства по делу выносится судом в письменной форме. Производство по делу приостанавливается до устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление.

Обязательное приостановление производства по делу.

Статья 215 ГПК называет основания, при наличии которых суд обязан приостановить производство по делу:

1) смерть гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизация юридического лица, которые являются сторонами в деле или третьими лицами с самостоятельными требованиями. Необходимо совокупность фактов: а) смерть гражданина;

б) наличие статуса стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета иска; в) допустимость правопреемства, связанного со смертью гражданина, по спорному правоотношению. При правопреемстве в силу уступки требований, перевода долга может быть применена ст. 169 ГПК (отложение разбирательства дела). К смерти гражданина приравнивается объявление лица умершим. Если правопреемство невозможно в результате смерти гражданина, то производство по делу прекращается.

Реорганизации юридического лица может осуществляться в виде слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования. Для приостановления производства в суд должен быть представлен передаточный акт или разделительный баланс реорганизуемой организации, где должна содержаться информация о

правопреемстве (ст. 57—60 ГК);

2) признание стороны недееспособной или отсутствие законного представителя у лица, признанного недееспособным. Недееспособным лицо может быть признано только в судебном порядке, в таком же порядке осуществляется ограничение в дееспособности.

Если еще не назначен законный представитель (опекун для недееспособного, попечитель для ограниченно дееспособного), производство по делу приостанавливается до назначения законного представителя. Если спор не носит имущественный характер, то ограниченное в дееспособности лицо участвует в нем самостоятельно, и основания для приостановления производства по делу отсутствуют.

Лицо, признанное недееспособным или ограниченное в дееспособности, должно занимать положение стороны в процессе;

3) участие ответчика в боевых действиях, выполнение задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьба истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов. Закон соединил несколько обстоятельств для обязательного приостановления производства по делу и предусмотрел различные требования для истца и ответчика. Для приостановления производства по делу необходимо наличие одного из обстоятельств: боевые действия, выполнение задач в условиях чрезвычайного или военного положения, в условиях военного конфликта. Для ответчика необходимо его участие в названных событиях, для истца, участвующего в них, достаточно просьбы о приостановлении производства по делу;

4) невозможность рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве. Например, суд, рассматривающий гражданский иск, вытекающий из уголовного процесса, обязан приостановить производство по делу, так как невозможно разрешить дело до установления того, кто совершил деяние (до вынесения приговора и вступления его в законную силу);

5) обращение суда в Конституционный Суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции **РФ**.

При неопределенности в вопросе о том, соответствует ли Конституции РФ примененный или подлежащий применению по конкретному делу закон суд вправе обратиться в Конституционный Суд РФ с запросом о конституционности закона. В этом случае производство по делу приостанавливается до разрешения вопроса Конституционным Судом РФ.

Факультативные основания приостановления производства по делу. Вопрос о приостановлении производства по делу по факультативным основаниям отнесен на усмотрение суда. Он может ставиться по инициативе суда или по ходатайству лиц, участвующих в деле.

Статья 216 ГПК содержит перечень оснований, при наличии которых суд вправе приостановить производство по делу:

1) нахождение стороны в лечебном учреждении. Это обстоятельство может явиться основанием и для отложения разбирательства дела, и для приостановления производства по делу в зависимости от продолжительности лечения, тяжести заболевания, невозможности вследствие этого для стороны явиться в суд. Длительное нахождение в лечебном учреждении — основание для приостановления производства по делу. Амбулаторное лечение **не** является основанием для

приостановления производства по делу;

2) розыск ответчика. При неизвестности места пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, а также по требованиям о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья обязан вынести определение об объявлении розыска ответчика (ст. 120 ГПК). В этом случае суд вправе приостановить производство по делу;

3) назначение судом экспертизы. В зависимости от продолжительности назначаемой экспертизы суд вправе либо приостановить производство по делу, либо отложить разбирательство дела;

4) назначение органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу, об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;

5) направление судом судебного поручения в соответствии со ст. 62 ГПК.

Производство по делу приостанавливается до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу (ст. 217 ГПК).

По определению суда о приостановлении производства по делу может быть подана частная жалоба.

9. Окончание гражданского дела без вынесения решения

По общему правилу рассмотрение дела оканчивается вынесением решения, которое разрешает дело по существу. Однако при наличии определенных в законе оснований возможно окончание гражданского дела без вынесения решения.

Выделяется две формы окончания гражданского дела без вынесения решения:

1) прекращение производства по делу;

2) оставление заявления без рассмотрения.

Названные формы окончания производства по делу без вынесения решения отличаются основаниями и процессуальными последствиями.

Прекращение производства по делу. Основания прекращения производства по делу свидетельствуют об отсутствии у лица права на иск. Если они выявляются при принятии искового заявления, судья должен отказать в принятии заявления. **Перечень оснований для прекращения производства по делу** является исчерпывающим (ст. 220 ГПК):

1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК (основания для отказа в принятии искового заявления). Однако на момент принятия заявления не всегда возможно установить, подлежит ли дело рассмотрению в суде или нет (например, дело неподведомственно суда и др.);

2) имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон. В данном случае речь идет о тождестве иска, вследствие чего невозможно повторное рассмотрение дела. Если у судьи есть сомнения в тождестве иска на момент принятия искового заявления, то он принимает заявление и решает вопрос о тождестве иска в ходе судебного разбирательства, принимая соответствующее определение;

3) истец отказался от иска и отказ принят судом;

4) стороны заключили мировое соглашение, и оно утверждено судом;

5) имеется ставшее обязательным для сторон, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

б) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

При наличии перечисленных оснований суд выносит определение о прекращении производства по делу. Производство может быть прекращено не по всем, а лишь по части требований.

Процессуальные последствия прекращения производства по делу, т. е. вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Оставление заявления без рассмотрения. Основания оставления заявления без рассмотрения предусмотрены ст. 222 ГПК и могут быть подразделены на три группы:

оставление заявления без рассмотрения в связи с несоблюдением истцом (заявителем) порядка предъявления заявления (абз. 2--5 ст. 222 ГПК); оставление заявления без рассмотрения по причине неявки сторон (абз. 6, 7 ст. 222 ГПК); объективная невозможность рассмотрения дела.

Оставление заявления без рассмотрения в связи с несоблюдением истцом (заявителем) порядка предъявления заявления происходит, если:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора и возможность применения этого порядка не утрачена. В данном случае речь идет о досудебном рассмотрении споров, когда имеется возможность рассмотрения дела по правилам досудебной процедуры. Досудебная процедура рассмотрения дел, установленная трудовым, семейным и другим законодательством (например, ст. 391, 412 ТК, 67 СК и т. д.), может быть установлена в договорах;

2) заявление подано недееспособным лицом. Суд оставляет заявление без рассмотрения, если на момент обращения в суд лицо было недееспособным либо ограничено дееспособным (если речь идет об имущественном споре). Данное обстоятельство должно было быть установлено в момент принятия заявления к производству и возвращено заявителю. Однако если отсутствие дееспособности было выявлено позже, то суд оставляет заявление без рассмотрения;

3) заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска. Данное обстоятельство также должно было быть установлено в момент принятия заявления и возвращено заявителю. При обнаружении перечисленных фактов после возбуждения дела заявление подлежит оставлению без рассмотрения;

4) в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. В силу п. 5 ч. 1 ст. 135 ГПК обнаружение данного факта на стадии принятия заявления должно влечь за собой возвращение заявления. Обнаружение в производстве этого или иного суда тождественного иска после возбуждения дела ведет к оставлению заявления без рассмотрения.

Оставление заявления без рассмотрения по причине неявки сторон

происходит, если:

1) стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;

2) истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу.

Объективная невозможность рассмотрения дела. Заявление не рассматривается судом, если имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде.

При наличии оснований суд (судья) выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором указывает, как устранить обстоятельства, приведшие к оставлению заявления без рассмотрения.

После устранения препятствий для рассмотрения дела заинтересованное лицо обращается с заявлением в суд в общем порядке.

Определение об оставлении заявления без рассмотрения может быть обжаловано в частном порядке.

10. Протокол судебного заседания. Порядок рассмотрения замечаний на протокол

В ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении внесудебного заседания каждого отдельного процессуального действия составляется протокол (ст. 228 ГПК).

Протокол судебного заседания является одним из важнейших процессуальных документов, обладающих доказательственным значением. Стороны могут использовать протокол для обоснования апелляционных, кассационных жалоб и проч. Именно поэтому у лиц, участвующих в деле, есть право знакомиться с протоколом, ходатайствовать о занесении в протокол обстоятельств, которые они считают существенными для дела, подавать замечания на протокол.

Протокол ведет секретарь судебного заседания, но личная ответственность за полное и объективное отражение в протоколе заседания хода событий лежит на председательствующем.

Протокол должен быть изготовлен и подписан председательствующим и секретарем не позднее чем через три дня после окончания судебного заседания, протокол отдельного процессуального действия — не позднее **чем** на следующий день после дня его совершения.

В протоколе судебного заседания должны содержаться сведения, указанные в ч. 2 ст. 229 ГПК. Перечень этих сведений не является исчерпывающим.

Замечания на протокол (ст. 231—232 ГПК). Лица, участвующие в деле, **их** представители вправе знакомиться с протоколом и в течение пяти дней со дня его подписания могут подавать письменные замечания на протокол с указанием допущенных в нем неправильности и (или) неполноты. Замечания могут касаться всего протокола или его отдельных положений.

Замечания на протокол рассматривает подписавший его судья — председательствующий в судебном заседании, который в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность, а при несогласии с ними выносит мотивированное определение об **их** полном или частичном отклонении. Замечания приобщаются к делу во всяком случае.

Лекция 19

ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

План

1. Понятие судебного решения.
2. Требования, предъявляемые к судебному решению.
3. Исправление недостатков судебного решения.
4. Законная сила судебного решения.
5. Определения суда первой инстанции.

1. Понятие судебного решения

Суд общей юрисдикции является органом судебной власти, наделенным властными полномочиями по применению норм материального и процессуального права. Свои властные веления суд облакает в форму принимаемых **им** актов — решений и определений (ст. 13 ГПК). Кроме того, суды первой инстанции вправе выносить и судебные приказы (гл. 11 ГПК).

Основное внимание в данной теме уделяется судебному решению как основному акту правосудия, выносимому судом любого уровня, рассмотревшим гражданское дело по первой инстанции. Определения выносятся судами первой инстанции в основном по отдельным вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, и не разрешают дело по существу.

Таким образом, **судебное решение — это акт суда первой инстанции, которым суд на основании установленных в судебном заседании юридических фактов в соответствии с нормами процессуального и материального права, разрешает гражданское дело по существу, т. е. удовлетворяет иск, жалобу, заявление полностью или в определенной части или отказывает в их удовлетворении.**

Главный признак судебного решения — разрешение **им** дела по существу. Содержание и значение судебного решения понимаются по-разному в научной литературе. Обобщая самые различные суждения по данному вопросу, можно сказать, что понятие судебного решения раскрывается в ряде его существенных признаков, взятых в совокупности. Судебное решение:

1) это акт органа судебной власти, занимающей самостоятельное место в системе государственных органов;

2) правоприменительный акт, содержащий в себе одновременно приказ и подтверждение. Приказ в судебном решении проявляется во властном характере решения суда, а подтверждение — в том, что суд устраняет спор о праве, констатируя наличие материально-правовых отношений, субъективных прав и обязанностей.

Судебное решение как правоприменительный акт выступает в качестве акта индивидуального поднормативного регулирования. В этом смысле судебное решение, также как и любой иной правоприменительный акт, выступает в качестве юридического факта материального и процессуального права, входя элементом в многочисленные фактические составы;

3) это акт защиты субъективных прав и интересов граждан и организаций;

4) это процессуальный акт — документ, поскольку судебное решение выносится в определенной форме и в определенном законом порядке и должно иметь указанные в законе содержание и реквизиты.

Значение судебного решения заключается в основном в следующем. Оно, во-первых, прекращает спор о праве ввиду его рассмотрения по существу и завершает судопроизводство по делу. Во-вторых, восстанавливает законность, нарушенную одной из сторон, упорядочивает и вносит стабильность в отношения гражданского оборота. В-третьих, осуществляет профилактические функции правосудия, имеет значение общей превенции гражданско-правовых деликтов. В-четвертых, судебные акты Верховного Суда РФ имеют значение судебного прецедента, ориентирующего правоприменительную, а в ряде случаев и нормотворческую практику.

2. Требования, предъявляемые к судебному решению

Судебное решение как правоприменительный акт должно соответствовать определенным требованиям, указанным в законе. Данные требования формулируются в законе и выводятся из сущности судебного решения. Наиболее общие требования к судебному решению определены в ст. 195 ГПК, а именно требования законности и обоснованности.

Законность — это соответствие судебного решения требованиям норм материального и процессуального права. Решение является законным, если оно вынесено в строгом соответствии с подлежащими применению по делу нормами материального права и при точном соблюдении норм процессуального права. В решении должны быть указаны нормы материального и процессуального права, которыми руководствовался суд при разрешении дела, что необходимо для контроля за деятельностью судов первой инстанции со стороны вышестоящих судов.

Законность с точки зрения соответствия судебного решения нормам процессуального права заключается в соблюдении регламента вынесения судебного решения и наличия необходимых реквизитов в соответствии с ГПК.

Вопрос о законности судебного решения с точки зрения соответствия нормам материального права в настоящее время более сложен и не столь однозначен, как прежде. В условиях усложнения системы современного российского законодательства, наличия множества коллизий, пересечения компетенции одних и тех же органов на одном и том же * правовом поле» выбор нормы материального права, подлежащей применению, весьма сложен.

В соответствии со ст. 15 Конституции РФ Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ. Поэтому в обоснование судебного решения суд вправе сослаться и на конкретные положения Конституции РФ. Согласно ч. 2 ст. 120 Конституции РФ суд, установивший при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение в соответствии с законом.

Следует иметь в виду, что нормативные акты федеральных органов исполнительной власти подлежат обязательной государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ, которое ведет Государственный реестр нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти. С фактом правовой регистрации связывается правовая сила таких правовых актов. В настоящее время требуется регистрация нормативных правовых актов, затрагивающих права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающих правовой статус организаций, имеющих межведомственный характер, независимо от срока их действия, в том числе актов, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера. Акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут за собой правовых последствий как не

вступившие в силу и не могут служить законным основанием для регулирования соответствующих правоотношений, применения каких бы то ни было санкций к гражданам, должностным лицам и ^{ор1} ^ьизаци;1М за невыполнение содержащихся в них предписаний, на них нельзя ссылаться при разрешении споров.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы, и связи с чем им принадлежит приоритет при применении.

Законы и иные нормативные акты подлежат применению только в случае их официального опубликования. В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

В ст. 11 ГИК положение о необходимости соблюдения в правоприменительной деятельности судов иерархии законодательства и правовых положений, имеющих наибольшую юридическую силу, подчеркнуто особым образом.

Обоснованность — это подкреплённость решения доказательствами. Решение является обоснованным, если в нем изложены все имеющие значение для дела обстоятельства, всесторонне и полно выясненные п судебном заседании, и приведены доказательства в подтверждение выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

Обоснованность судебного решения заключается в:

- 1) правильном определении всех обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 2) доказанности этих обстоятельств;
- 3) соответствии выводов суда установленным обстоятельствам.

Можно выделить и другие требования к судебному решению. В их числе определенность, безусловность, полнота, соответствующая процессуальная форма.

Определенность — это определенный и четкий ответ суда на спорное требование. Судебное решение не должно оставлять места для других споров.

Безусловность — это независимость решения вопроса о защите права или интереса от наступления какого-либо условия. Недопустимо вынесение решения, исполнение которого будет зависеть от наступления или ненаступления какого-либо действия или события (например, нельзя вынести судебное решение о выселении только после предоставления другого жилого помещения. Исполнение такого решения будет поставлено в зависимость от условия предоставления жилого помещения ответчику, что недопустимо. В резолютивной части судебного решения сразу должно быть указано конкретное жилое помещение, в которое будет выселяться ответчик). Недопустимо также вынесение альтернативных судебных решений, т. е. с альтернативным вариантом поведения истца в процессе его исполнения. Довольно часто нормы права содержат альтернативные элементы (гипотезу, диспозицию или санкцию), позволяющие выбрать несколько вариантов поведения. Например, ст. 503 ГК содержит пять альтернатив относительно прав покупателя розничной купли-продажи в случае продажи ему товара ненадлежащего качества. Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать: 1) замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества;

2) соразмерного уменьшения покупной цены; 3) незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара; 4) возмещения расходов по устранению недостатков товара; 5) отказаться от исполнения договора розничной

купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы. В данном случае нельзя вынести судебное решение о возврате покупателю денег или замене товара. При наличии альтернативы истец должен определиться со своими требованиями, и в решении суда должна быть сформулирована вполне определенно одна из альтернатив.

Вместе с тем возможно вынесение факультативных решений, допускающих замену одного вида присуждения (способа исполнения) другим, если первый окажется невыполнимым. Согласно ст. 205 ГПК при присуждении имущества в натуре суд указывает в решении стоимость имущества, которая должна быть взыскана с ответчика, если при исполнении решения присужденного имущества в наличии не окажется.

Следующее требование к судебному решению ~ **полнота**. В решении должны быть даны ответы на все вопросы, в том числе точно определен размер присужденного. Решение должно быть вынесено по всем требованиям, заявленным истцом. Если ответчик заявлял встречный иск, предъявлялись требования третьих лиц с самостоятельными требованиями, то суд должен постановить решение по каждому требованию.

Процессуальную форму как требование к судебному решению можно понимать и двух аспектах:

1) процессуальная форма с точки зрения соблюдения порядка вынесения судебного решения -- в совещательной комнате, но большинству голосов, тайна совещания судей и др.;

2) процессуальная форма с точки зрения требований к судебному решению как документу. Судебное решение должно содержать определенные реквизиты, в основном указанные в ст. 197 и 198 ГПК.

Согласно ст. **197 ГПК** решение излагается в письменной форме и подписывается всеми судьями, участвовавшими в постановлении решения, в том числе и судьей, оставшемся при особом мнении. Исправления, внесенные в решение суда, должны быть удостоверены подписями судей.

Решение как документ состоит из четырех частей:

вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Во вводной части решения суда должны быть указаны дата и место принятия решения суда, наименование суда, принявшего решение, состав суда, секретарь судебного заседания, стороны, другие лица, участвующие в деле, представители, предмет спора или заявленное требование.

Описательная часть решения суда должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвовавших в деле.

В мотивировочной части решения суда должны быть указаны обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд. В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом. При отказе в иске в связи с признанием причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд неуважительными в мотивировочной части решения суда указывается только на установление судом данных обстоятельств. Значение мотивировочной части судебного решения заключается в целом ряде аспектов. Во-первых, из мотивировочной части видно, насколько обоснованно судебное решение, какими имеющимися в деле доказательствами подтверждены выводы суда. Суд не может

просто констатировать наличие или отсутствие тех либо иных обстоятельств по делу, он должен сделать это, ссылаясь на материалы дела, исследованные в стадии судебного разбирательства. В этом и проявляется одно из существенных отличий правосудия от других форм юрисдикционной деятельности, связанной с необходимостью для суда мотивировать свое решение (в отличие от решений других органов гражданской юрисдикции). Во-вторых, выводы суда, изложенные им в мотивировочной части судебного решения, имеют преюдициальное значение и освобождаются от доказывания (ч. 2 ст. 209 ГПК).

Резолютивная часть решения суда должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетворении иска полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда. Значение резолютивной части судебного решения определяется тем, что от правильности и точности ее формулировки зависит будущее исполнение судебного акта. В отношении целого ряда решений судов общей юрисдикции в ГПК специально оговаривается, что должно быть отражено в резолютивной части решения.

Согласно ст. **204 ГПК**, если суд устанавливает определенные порядок и срок исполнения решения суда, обращает решение суда к немедленному исполнению или принимает меры по обеспечению его исполнения, **на** это указывается в резолютивной части решения суда.

При принятии решения суда, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, суд в том же решении может указать, что, если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока, истец вправе совершить эти действия за счет ответчика с взысканием с него необходимых расходов.

В случае, если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает в решении ерш.; в течение которого оно должно быть исполнено. Решение суда, обязывающее организацию или коллегиальный орган совершить определенные действия (исполнить решение суда), не связанные с передачей имущества или денежных сумм, исполняется **их** руководителем в установленный срок. В случае неисполнения решения без уважительных причин суд, принявший решение, либо судебный пристав-исполнитель применяет в отношении руководителя организации или руководителя коллегиального органа меры, предусмотренные федеральным законом (ст. 200 ГПК).

При принятии решения суда в пользу нескольких истцов суд указывает, в какой доле оно относится к каждому из них, или указывает, что право взыскания является солидарным. При принятии решения суда против нескольких ответчиков суд указывает, в какой доле каждый из ответчиков должен исполнить решение суда, или указывает, что их ответственность является солидарной (ст. 207 ГПК).

Во многих других случаях судебная практика выработала ряд правил, которым должна соответствовать резолютивная часть судебного решения. **Так**, резолютивная часть решения о выселении с предоставлением другого жилого помещения должна содержать указание на конкретный адрес, по которому подлежат выселению ответчики. **При** признании нормативного или иного правового акта противоречащим закону в резолютивной части судебного решения должно быть указание на название акта, орган, принявший его, и дату его принятия. По делам об установлении отцовства в резолютивной части должны содержаться сведения, которые необходимы для регистрации акта об установлении отцовства, т. е. данные **об** отце и ребенке.

Решение суда должно быть вынесено немедленно после разбирательства дела. Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить на том же Судебном заседании, на котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу (ст. 199 ГПК). Ранее действовавший ГПК оговаривал исключительность отложения составления мотивированного судебного решения, теперь ГПК такого условия не содержит.

3. Исправление недостатков судебного решения

По общему правилу суд, вынесший решение, не вправе изменить его содержание. Устранение ошибок в вынесенном и оглашенном судебном решении может производиться только вышестоящим судом. Право исправления собственных ошибок и пробелов, связанных с недостаточным исследованием материалов дела, у суда сохраняется до оглашения судебного решения. Согласно ч. 2 ст. 196 ГПК суд, признав необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения.

Общее же правило заключается в возможности исправления судебных ошибок только вышестоящими судебными инстанциями. Апелляционное или кассационное, надзорное производство, а также производство по вновь открывшимся обстоятельствам предназначены для исправления судебных ошибок. Вместе с тем законом установлены случаи, когда суд, вынесший решение, вправе самостоятельно исправить его недостатки:

- 1) исправление описок и явных арифметических ошибок (ст. 200 ГПК);
- 2) дополнительное решение (ст. 201 ГПК);
- 3) разъяснение решения (ст. 202 ГПК).

Исправление описок и явных арифметических ошибок суд производит по своей инициативе или инициативе лиц, участвующих в деле, на основании их заявлений. Данный вопрос разрешается в судебном заседании. Суд обязан предупредить лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, но их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса о внесении исправлений.

Под описками имеют в виду обычно искажения в написании слов. Речь идет чаще всего об искажениях фамилии, имени, отчества либо наименований юридических лиц (например, участники процесса могут употреблять местные (бытовые) имена, которые были зафиксированы в судебном решении в отличие от имени лица по паспорту).

Явные арифметические ошибки — это ошибки в сложении, вычитании, умножении и других арифметических действиях. Если ошибки не в арифметических расчетах, а в принципе определения денежной компенсации, то такая ошибка не может быть исправлена определением суда, так как это означало бы изменение его решения (например, суд рассмотрел дело о расторжении брака и разделе имущества между супругами и передал автомашину супругу, обязав уплатить другому супругу денежную компенсацию. Спустя некоторое время суд увеличил в порядке ст. 200 ГИК размер такой компенсации. Однако подобное исправление не охватывается понятием исправления явной арифметической ошибки, так как речь идет о принципе определения денежной компенсации).

Определение суда по вопросу о внесении исправлений в судебное решение (как положительное, так и отрицательное) может быть обжаловано путем подачи частной жалобы.

Дополнительное решение является качественно другой формой исправления недостатков вынесенного судебного решения. Дополнительное решение может быть вынесено, если:

1) по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было принято решение суда;

2) суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, **или** действия, которые обязан совершить ответчик;

3) судом не разрешен вопрос о судебных расходах. Дополнительное решение может быть вынесено как по инициативе суда, так и на основании заявлений лиц, участвующих в деле. Причины для вынесения дополнительного решения могут быть самые разные (например, при разделе имущества, состоящего из множества отдельных предметов, суд забыл указать, кому конкретно выделяются некоторою вещи. В деле о разделе строения суд мог не разрешить вопрос о взыскании судебных расходов за производство экспертизы).

Обязательными условиями для вынесения дополнительного решения являются следующие: суд в ходе разбирательства должен обязательно рассмотреть соответствующий вопрос, исследовать все фактические обстоятельства, доказательства. Фактические обстоятельства должны быть обязательно установлены в зале судебного заседания. Для разрешения вопроса о том, исследовались ли обстоятельства либо нет в судебном заседании, необходимо проверить соответствующий вопрос по протоколу, где фиксируются все совершенные процессуальные действия.

Если в протоколе нет данных о совершении соответствующих процессуальных действий, исследовании фактических данных, то соответственно нельзя вынести дополнительное решение. **При** рассмотрении вопроса о вынесении дополнительного решения нельзя исследовать новые доказательства, устанавливать такие факты, которые не были ранее установлены в ходе судебного разбирательства.

Суд не вправе под видом дополнительного решения изменить содержание решения либо разрешить новые вопросы, не исследованные в судебном заседании.

Вопрос о принятии дополнительного решения суда может быть поставлен до

вступления в законную силу решения суда. Дополнительное решение принимается судом после рассмотрения указанного вопроса в судебном заседании и может быть обжаловано. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о принятии дополнительного решения суда. На определение суда об отказе в принятии дополнительного решения суда может быть подана частная жалоба.

Разъяснение решения — другая форма исправления недостатков судебного решения. В случае неясности решения суд, которым разрешено дело, вправе по заявлению лиц, участвующих в деле, а также судебного пристава-исполнителя разъяснить решение, не изменяя его содержания. Чаще всего необходимость в разъяснении судебного решения возникает на стадии исполнительного производства и может быть вызвана различными причинами. Обычно речь идет о разъяснении резолютивной части судебного решения, когда неясность формулировок затрудняет его исполнение. Вполне возможно и уточнение мотивировочной части судебного решения для разъяснения установленных фактов, правоотношений, имеющих преюдициальное значение. Расплывчатые формулировки, противоречивые указания затрудняют реализацию судебного решения (например, использование специальной юридической терминологии, редко употребляемых сокращений).

Вопрос о разъяснении судебного решения рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения данного вопроса. Само разъяснение решения состоит в указании на то, что конкретно имелось в виду при формулировании резолютивной части судебного решения. Излагая более полно и ясно те части судебного решения, уяснение которых вызывает трудности, суд не вправе изменить его содержание. При этом суд не должен разъяснять порядок исполнения судебного решения, поскольку определение процедур принудительного исполнения отнесено к компетенции органов принудительного исполнения: Службы судебных приставов Министерства юстиции РФ и ее должностных лиц — судебных приставов-исполнителей.

Разъяснение судебного решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено. На определение суда по вопросу о разъяснении решения может быть подана частная жалоба.

Таким образом, общее между всеми формами исправления недостатков судебного решения заключается в следующем:

- 1) это способы исправления недостатков уже вынесенного судебного решения;
- 2) исправление недостатков не может касаться существа судебного решения, фактических обстоятельств, ранее не исследованных в судебном заседании;
- 3) соответствующие ходатайства разрешаются судом с участием лиц, участвующих в деле;
- 4) судебные определения могут быть обжалованы отдельно от судебного решения.

Отличия заключаются: 1) в сроках. Дополнительное решение может быть вынесено до вступления в законную силу решения суда, а разъяснение решения и исправление описок и явных арифметических ошибок — до его фактического исполнения, но в пределах сроков, установленных для принудительного исполнения судебного решения; 2) в основаниях для совершения соответствующих процессуальных действий.

Индексация присужденных денежных сумм. По заявлению взыскателя или должника суд, рассмотревший дело, может произвести индексацию взысканных судом денежных сумм на день исполнения решения суда. Необходимость индексации может быть обусловлена инфляцией и имеет целью обеспечить реальность возмещения убытков для потерпевшего лица.

Заявление об индексации рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса об индексации присужденных денежных сумм. На определение суда об индексации присужденных денежных сумм может быть подана частная жалоба (ст. 208 ГПК).

4. Законная сила судебного решения

Законная сила судебного решения — это его общеобязательность, основанная на силе государственной власти и нормах права, которые применил суд. Судебное решение действует с момента вступления в законную силу.

Определение законной силы судебного решения дано в ст. 13 и 208 ГПК. Более точная формулировка дается в п. 1 ст. 6 Закона «О судебной системе Российской Федерации», согласно которому вступившие в законную силу постановления федеральных судов, мировых судей и судов субъектов РФ являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ.

Момент вступления решения суда в законную силу определен в ст. 209 ГПК. Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование, если они не были обжалованы. В случае подачи соответственно апелляционной или кассационной жалобы решение мирового судьи или решение федерального суда, если они не были отменены, вступают в законную силу после рассмотрения дела вышестоящим судом.

По решению суда, еще **не** вступившему в законную силу, наступает ряд правовых последствий:

- 1) суд, принявший его, не вправе его отменить или изменить;
- 2) участники процесса вправе его обжаловать в апелляционном или кассационном порядке;
- 3) в ряде случаев такое решение, не вступившее в законную силу, может быть исполнено.

Решение суда, вступившего в законную силу, приобретает новые свойства:

1) общеобязательность. Все лица, так или иначе оказавшиеся в сфере действия судебного решения, должны с ним считаться. Законная сила судебного решения имеет свои объективные и субъективные пределы. Объективные пределы заключаются в том, что правовое действие вступившего в законную силу судебного решения распространяется на установленные судом факты и правоотношения. Субъективные пределы действия законной силы определяют круг лиц, на которых распространяется законная сила. К их числу относятся стороны и другие лица, участвующие в деле, а также их правопреемники;

2) неопровержимость. Решение не может быть обжаловано и пересмотрено в кассационном или апелляционном порядке. Возможен его пересмотр только в особом — надзорном - производстве;

3) исключительность. По вступлении решения в законную силу стороны и другие лица, участвовавшие в деле, а также их правопреемники не могут вновь

заявлять в суде те же самые исковые требования и на том же основании (тождество иска).

В случае если дело было начато прокурором, государственными органами, органами местного самоуправления и иными лицами в порядке ст. 45 и 46 ГПК в защиту прав других лиц, то вступившее в законную силу решение обязательно для лица, в интересах которого было начато дело, вопрос о правах и интересах которого был решен в суде. В случае, если после вступления в законную силу решения суда, на основании которого с ответчика взыскиваются периодические платежи, изменяются обстоятельства, влияющие на определение размера платежей или их продолжительность, каждая сторона путем предъявления нового иска вправе требовать изменения размера и сроков платежей. В подобном случае по так называемым длящимся правоотношениям (фактам-состояниям) свойство исключительности по вынесенным судебным актам наступает только при совпадении всех элементов исков;

4) преюдициальность. По вступлении решения в законную силу стороны и другие лица, участвовавшие в деле, а также их правопреемники не могут оспаривать в другом процессе установленные судом факты и правоотношения;

5) исполнимость. Обязанные субъекты, перечисленные в резолютивной части решения, должны исполнить содержащееся в нем предписание. Свойство исполнимости присуще всем судебным актам независимо от вида иска, по которому оно было вынесено. Вместе с тем различаются формы и порядок исполнения судебного акта.

Решение приводится в исполнение после вступления его в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения. В ряде случаев еще не вступившее в законную силу судебное решение в силу прямого предписания закона либо определения суда приобретает данное качество немедленно после его провозглашения.

Основания для немедленного исполнения подразделяются на обязательные (судебное решение безусловно подлежит немедленному исполнению) и факультативные (вопрос о допущении немедленного исполнения каждый раз разрешается судом).

Немедленному исполнению в обязательном порядке подлежат следующие решения (ст. 211 ГПК):

- 1) о взыскании алиментов;
- 2) о выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- 3) о восстановлении на работе;
- 4) о включении гражданина РФ в список избирателей, участников референдума.

Суд может, но не обязан по просьбе истца обратиться к немедленному исполнению решение, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным. При допущении немедленного исполнения решения суд может потребовать от истца обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда. Вопрос о немедленном исполнении решения может быть рассмотрен судом одновременно с принятием решения (ст. 212 ГПК). В таком случае взыскатель должен убедить суд в необходимости немедленного исполнения, приведя для этого соответствующие доказательства.

Вопрос о допущении немедленного исполнения решения суда разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению

вопроса о немедленном исполнении решения суда.

На определение суда о немедленном исполнении решения может быть подана частная жалоба. Подача частной жалобы на определение о немедленном исполнении решения суда не приостанавливает исполнение.

Таким образом, исполнимость является свойством не только тех судебных актов, которые уже вступили в законную силу. Могут исполняться и судебные решения, не вступившие в законную силу. Вместе с тем немедленное исполнение судебного решения не означает его вступления в законную силу, поскольку оно может быть обжаловано в кассационном порядке. Поэтому при отмене решения в кассационном порядке производится поворот исполнения судебного решения.

5. Определения суда первой инстанции

Постановление суда первой инстанции или судьи, которыми дело не разрешается по существу, выносится в форме определений (ст. 224 ГПК).

По форме определения подразделяются на выносимые в виде отдельного документа и протокольные. Наиболее важные определения (например, определения о прекращении производства по делу) выносятся в виде отдельного документа. В качестве отдельного документа выносятся и те определения, которые направляются затем для исполнения и совершения определенных действий другим органам и лицам (например, о назначении экспертизы, об обеспечении иска). Остальные определения, именуемые протокольными, заносятся в протокол, поскольку разрешают вопросы, возникающие по ходу судебного заседания и исполняются немедленно (например, определение об отложении разбирательства дела).

По порядку вынесения определения подразделяются на выносимые в совещательной комнате и непосредственно в зале судебного заседания. Если определение постановляется судом или судьей в совещательной комнате, то применяется общий порядок ст. 15 ГПК. При разрешении несложных вопросов суд или судья могут вынести определение после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату, и занести его в протокол судебного заседания. Все определения оглашаются немедленно после их вынесения. В определении должны быть указаны:

- 1) дата и место вынесения определения;
- 2) наименование суда, вынесшего определение, состав суда и секретарь судебного заседания;
- 3) лица, участвующие в деле, предмет спора или заявленное требование;
- 4) вопрос, о котором выносится определение;
- 5) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался;
- 6) судебное постановление;
- 7) порядок и срок обжалования определения суда, если оно подлежит обжалованию.

Определение, которое выносится судом без удаления в совещательную комнату, должно содержать вопрос, о котором выносится определение; мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылку на законы, которыми суд руководствовался, а также само судебное постановление.

Частные определения суда (ст. 226 ГПК). При выявлении случаев нарушения законности суд вправе вынести частное определение и направить его в соответствующие организации или соответствующим должностным лицам, которые обязаны в течение месяца сообщить о принятых ими мерах. В случае несообщения о

принятых мерах виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 МРОТ. Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда. В случае, если при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, суд сообщает об этом прокурору.

Лекция 20

ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

План

1. Заочное производство.
2. Заочное решение.

1. Заочное производство

Одной из важных задач, которая решается в ходе судебной реформы, является повышение эффективности правосудия, поиска путей его рационализации и оптимизации. В условиях увеличения нагрузки на судебную систему резко обозначилась проблема соблюдения сроков судебного разбирательства, когда по самым различным причинам, в том числе и в связи с неявкой в судебное заседание ответчика, рассмотрение гражданских дел затягивалось.

С этой целью в 1995 г. был введен институт заочного производства. **Заочное производство** представляет собой систему правил, применяемых при рассмотрении дел в суд первой инстанции, определяющих порядок рассмотрения гражданских дел в случае неявки ответчика в судебное заседание без уважительных причин. Заочное производство осуществляется практически по тем же правилам, что и исковое производство. Единственным и основным исключением из общего правового регламента является неучастие в судебном заседании как самого ответчика, так и его представителей. Поэтому в заочном производстве имеются некоторые особенности в процессе доказывания, содержании судебного решения, а также в порядке обжалования.

Условия рассмотрения дела в порядке заочного производства:

- 1) неявка в судебное заседание ответчика. Если в деле участвуют несколько ответчиков, то вынесение заочного решения допускается при неявке в судебное заседание всех неявившихся ответчиков;
- 2) надлежащее извещение ответчика о времени и месте судебного заседания, о чем должны иметься доказательства в деле;
- 3) несообщение ответчиком об уважительных причинах неявки и отсутствие его просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие;
- 4) отсутствие возражений истца против вынесения заочного решения. Если явившийся в судебное заседание истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, суд откладывает разбирательство дела и направляет неявившемуся ответчику повторное извещение о времени и месте нового судебного заседания.

О рассмотрении дела в порядке заочного производства суд выносит определение.

Порядок и особенности заочного производства. При рассмотрении дела в порядке заочного производства суд ограничивается исследованием доказательств, представленных сторонами, учитывает их доводы и ходатайства и выносит решение, которое именуется заочным. Само по себе отсутствие ответчика в судебном заседании и невозможность в связи с этим для суда заслушать объяснения ответчика не означает, что иск будет удовлетворен в объеме требований истца. Истец в любом случае обязан доказать свои требования по общим правилам доказывания, поэтому иск будет удовлетворен только в доказанных им пределах.

Поскольку в судебном заседании не присутствует ответчик, то при рассмотрении дела в порядке заочного производства не могут быть изменены основание или предмет иска или увеличен размер исковых требований. Если истец подает заявление, например, об увеличении размера исковых требований, то в этом случае дело может быть рассмотрено в рамках обычного искового производства.

2. Заочное решение

Содержание заочного решения определяется общими правилами гражданского процессуального законодательства (ст. 198 ГПК). При этом в резолютивной части заочного решения должны быть указаны срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения. Стороне, не явившейся в судебное заседание, копия заочного решения высылается не позднее трех дней со дня его вынесения с уведомлением о вручении.

В законную силу заочное решение вступает по общим правилам: по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование. Вместе с тем в связи с возможностью подачи ответчиком заявления об отмене заочного решения в течение семи дней со дня его вручения ему копии этого решения, сроки на апелляционное или кассационное обжалование (10 дней) исчисляются по окончании срока на подачу ответчиком заявления об отмене заочного решения. Если такое заявление ответчиком было подано, то заочное решение вступает в законную силу по истечении десяти дней после вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

Отмена заочного решения. В связи с вынесением заочного решения без участия ответчика закон дает ему дополнительную процессуальную возможность защиты своих интересов путем подачи заявления об отмене решения. Заявление об отмене заочного решения суда должно содержать:

- 1) наименование суда, принявшего заочное решение;
- 2) наименование лица, подающего заявление;
- 3) обстоятельства, свидетельствующие об уважительности причин неявки ответчика в судебное заседание, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства, а также обстоятельства и доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда;
- 4) просьбу лица, подающего заявление;
- 5) перечень прилагаемых к заявлению материалов. Заявление об отмене заочного решения суда подписывается ответчиком или при наличии полномочия его представителем и представляется в суд с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле. Данное заявление государственной пошлиной не оплачивается.

После принятия заявления суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления об отмене заочного решения суда, направляет им копии заявления и прилагаемых к нему материалов. Заявление об отмене заочного решения суда рассматривается судом в судебном заседании в течение 10 дней со дня его поступления в суд. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

По результатам рассмотрения заявления об отмене заочного решения суд своим определением вправе:

- отказать в удовлетворении заявления;
- отменить заочное решение суда и возобновить рассмотрение дела по

существу в том же или ином составе судей.

Основания к отмене заочного решения. Заочное решение суда подлежит отмене, если суд установит, что неявка ответчика в судебное заседание была вызвана уважительными причинами, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и при этом ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда.

При отмене заочного решения суд возобновляет рассмотрение дела по существу. В случае неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, принятое при новом рассмотрении дела решение суда не будет заочным. Ответчик не вправе повторно подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного производства.

Лекция 21

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

План

1. Особенности судопроизводства по делам, возникающим из публичных правоотношений.
2. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов.
3. Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих.
4. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ.
5. Производство по пересмотру постановлений и решений по делам об административных правонарушениях.

1. Особенности судопроизводства по делам, возникающим из публичных правоотношений

Согласно ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Предпочтительность судебного порядка при оспаривании актов органов исполнительной и законодательной власти достаточно очевидна. Она проявляется в равенстве правового статуса гражданина и органа власти в гражданском процессе, наличии равных возможностей по доказыванию и защите своих прав и интересов, гласном характере судопроизводства.

В современной России, несмотря на указание Конституции РФ, система административного судопроизводства не создана. Дела, возникающие из административных (публичных) правоотношений, разрешают арбитражные суды и суды общей юрисдикции, а также Конституционный Суд РФ и конституционные (уставные) суды субъектов РФ. Согласно ст. 29 АПК арбитражные суды рассматривают в порядке административного судопроизводства возникающие из публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности, т. е. арбитражные суды одновременно разрешают дела в порядке как гражданского, так и административного судопроизводства.

Согласно ст. 5 ГПК правосудие по гражданским делам, подведомственным судам общей юрисдикции, в том числе и из публичных правоотношений, осуществляется по правилам, установленным законодательством о гражданском судопроизводстве, т. е. суды общей юрисдикции рассматривают все дела в порядке гражданского судопроизводства.

Подведомственность дел из публично-правовых отношений. Каждый из органов судебной власти: Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции, арбитражные суды, конституционные (уставные) суды субъектов РФ разрешают отнесенные к их ведению дела в публично-правовой сфере.

Многие акты органов исполнительной власти могут оспариваться не только в производстве из административно-правовых отношений, но и в исковом и в особом производстве. Так, согласно подп. 2 п. 1 ст. 8 ГК гражданские права и обязанности

возникают помимо других оснований из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей. Поэтому целый ряд действий органов исполнительной власти и местного самоуправления, которые являются юридическими фактами гражданского оборота, оспариваются в исковом производстве гражданского судопроизводства (например, споры об отказе в приватизации жилого помещения, об отказе в выдаче ордера).

В особом производстве рассматриваются заявления о внесении исправлений или изменений в записи актов органов гражданского состояния (гл. 36 ГПК), о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении (гл. 37 ГПК).

Согласно ст. 215 ГПК суд рассматривает дела, возникающие из публичных правоотношений:

1) но заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;

2) но заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;

3) но заявлениям о защите избирательных прав или права и.» участие в референдуме граждан РФ;

4) иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда. Таким образом, данный перечень не является закрытым и может расширяться.

Процессуальные особенности производства по делам, возникающим из публичных отношений, сводятся в основном к следующему:

1) предметом судебной деятельности являются публично-правовые отношения, которым в отличие от частноправовых отношений присущи императивный и властный характер, участие государства в лице его различных органов и должностных лиц. Суд разрешает спор не о гражданском, а (л) административном, избирательном, налоговом либо ином праве;

2) в качестве одного из участников данного производства в гражданском процессе выступает соответствующий орган исполнительной власти либо местного самоуправления, должностью лица. Сторонами в данном производстве выступают гражданин (либо в определенных случаях организация), оспаривающий соответствующий акт, действие (бездействие), и орган исполнительной власти либо местного самоуправления, организация, должностное лицо, чьи акты, действия (бездействие) являются предметом судебной проверки;

3) по делам, возникающим из публичных отношений, не используются такие институты искового производства, как заключение мирового соглашения, передача на разрешение третейского суда, по ним не применяются правила договорной подсудности, ввиду отсутствия иска не может предъявляться встречный иск, а также совершаться такие процессуальные действия, как признание иска, отказ от иска. По делам из публичных правоотношений не применяются правила заочного производства;

4) дела, возникающие из публичных правоотношений, рассматриваются судьей единолично, за исключением дел о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума, которые рассматриваются судом в коллегиальном составе трех профессиональных судей (**ч. 3 ст. 260 ГПК**).

Обращение в суд. Согласно ст. 247 ГПК суд приступает к рассмотрению дела,

возникающего из публичных правоотношений, на основании заявления заинтересованного лица. В заявлении должно быть указано, какие решения, действия (бездействие) должны быть признаны незаконными, какие права и свободы лица нарушены этими решениями, действиями (бездействием). Обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в суд.

В случае, если при подаче заявления в суд будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований ст. 131 и 132 ГПК. В случае, если при этом нарушаются правила подсудности дела, судья отказывает в принятии заявления.

Если наличие спора о праве, подведомственного суду, выяснится при рассмотрении дела в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, то суд на основании ч. 4 ст. 1 ГПК применяет норму, регулиющую сходные отношения в особом производстве (ч. 3 ст. 263 ГПК), и выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»).

Если действиями одного органа, должностного лица (должностных лиц) нарушены одновременно права как граждан, так и организации и требования по субъектному составу подведомственны одновременно суду общей юрисдикции, а в другой части — арбитражному суду, следует исходить из коллизионных правил ч. 4 ст. 22 ГПК.

Доказывание по делам из публичных правоотношений. Бремя доказывания законности своих действий возлагается на соответствующий орган, который издал, принял правовой акт, отказал в совершении юридического действия. В соответствии со ст. 249 ГПК обязанности по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, его законности, а также законности оспариваемых решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих возлагаются на орган, принявший нормативный правовой акт, органы и лиц, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия (бездействие).

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела. Должностные лица, не исполняющие требований суда о представлении доказательств, подвергаются штрафу в размере до 10 МРОТ.

Кроме того, при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований (ч. 3 ст. 246 ГПК).

Суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица. В случае неявки указанные лица могут быть подвергнуты штрафу (ч. 4 ст. 246 ГПК).

При рассмотрении дел в рамках данного производства суд при вынесении

решения может быть связан дискреционными полномочиями, которые принадлежат только соответствующему органу либо должностному лицу. Имеет особенности и законная сила судебного решения по делам из публичных правоотношений. Согласно ст. 250 ГПК после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений, лица, участвующие в деле, а также иные лица не могут заявлять в суде те же требования и по тем же основаниям. Таким образом, законная сила судебного решения по данной категории дел распространяется на всех лиц, если совпадают предмет и основания их заявления. Поэтому судья отказывает в принятии заявления или прекращает производство по делу, возникшему из публичных правоотношений, если имеется решение суда, принятое по заявлению о том же предмете и вступившее в законную силу.

Как видно, процессуальных особенностей рассмотрения и разрешения дел, отнесенных к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений, не так много. Поэтому следует исходить из положения ч. 1 ст. 246 ГПК, согласно которой данные дела рассматриваются судами по общим правилам искового производства ГПК с особенностями, установленными гл. 23—26 ГПК и другими федеральными законами.

2. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов

В гл. 24 ГПК регламентируется процессуальный порядок осуществления судами общей юрисдикции нормоконтроля, т. е. проверки соответствия оспариваемого нормативного акта вышестоящим по иерархии нормативным актам. Каждый из судов осуществляет нормоконтроль в отношении нормативных актов в соответствии с правилами подведомственности. При рассмотрении судами дел в сфере нормоконтроля осуществляется защита неопределенного круга лиц, поскольку выгодоприобретателями являются все лица, которые так или иначе оказались в сфере его действия.

Под нормативным правовым актом понимается изданный в установленном порядке акт уполномоченного на то органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, устанавливающий правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение и действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные актом (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»).

Суды общей юрисдикции осуществляют нормоконтроль по всем делам, за исключением отнесенных к ведению Конституционного Суда РФ, арбитражных судов, конституционных (уставных) судов субъектов РФ.

Возбуждение дела. Гражданин, организация, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом органа государственной власти» органа местного самоуправления или должностного лица нарушаются их права и свободы, гарантированные Конституцией РФ, законами и другими нормативными правовыми актами, а также прокурор в пределах своей компетенции (ст. 45 ГПК) вправе обратиться в суд с заявлением о признании этого акта противоречащим закону полностью или в части.

Кроме того, (заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части в суд вправе обратиться Президент РФ, Правительство РФ, законодательный (представительный) орган субъекта РФ, высшее должностное лицо субъекта РФ, орган местного самоуправления, глава муниципального образования, считающие, что принятым нормативным правовым актом нарушена их компетенция. Под нарушением компетенции указанных лиц следует понимать регулирование оспариваемым нормативным правовым актом тех отношений, которые в соответствии с законом должны регламентироваться правовыми актами, издаваемыми этими лицами (п. 15 названного постановления). В заявлении должно быть указано, в чем конкретно состоит нарушение их компетенции оспариваемым нормативным правовым актом (с г. 251 ГПК).

В силу ст. 133 Конституции РФ одной из гарантий местного самоуправления является право на судебную защиту. В связи с этим органы местного самоуправления, главы муниципальных образований вправе обращаться в суды с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов по основаниям не только нарушения их компетенции (ч. 2 ст. 251 ГПК), но также и нарушения оспариваемым нормативным правовым актом других прав местного самоуправления (п. 16 названного постановления).

Подсудность заявлений об оспаривании нормативных правовых актов определяется по правилам общей территориальной (ст. 24 ГПК) и родовой подсудности (ст. 26 и 27 ГПК). В районный суд подаются заявления об оспаривании нормативных правовых актов, не отнесенных к подсудности областных и приравненных к ним судов и Верховного Суда **РФ**. В районный суд заявление подается по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших нормативный правовой акт.

Заявление об оспаривании нормативного правового акта должно соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 131 ГПК о форме искового заявления, и содержать дополнительно данные о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, о его наименовании и дате принятия;

указание, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью. Заявитель первоначально в своем **заявлении**, подаваемом в суд, должен отразить, а затем в ходе судебного процесса обязан доказать факт нарушения его прав обжалуемым нормативным либо иным правовым актом.

К заявлению об оспаривании нормативного правового акта приобщается копия оспариваемого нормативного правового акта или его часть с указанием, каким

средством массовой информации и когда опубликован этот акт. При этом подача заявления об оспаривании нормативного правового акта в суд не приостанавливает действие оспариваемого нормативного правового акта.

Судья вправе отказать в принятии заявления, во-первых, по основаниям ст. 134 ГПК, в том числе и в связи с тем, что обжалуемым нормативным актом не затрагиваются права, свободы или законные интересы заявителя, и, во-вторых, по основаниям ч. 8 ст. 251 ГПК, если имеется вступившее в законную силу решение суда, которым проверена законность оспариваемого нормативного правового акта органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, по основаниям, указанным в заявлении.

Рассмотрение заявления. Заявление об оспаривании нормативного правового акта рассматривается в течение месяца со дня его подачи с участием лиц, обратившихся в суд с заявлением, представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и прокурора. В зависимости от обстоятельств дела суд может рассмотреть заявление в отсутствие кого-либо из заинтересованных лиц, извещенных о времени и месте судебного заседания. Отказ лица, обратившегося в суд, от своего требования не влечет за собой прекращение производства по делу. Признание требования органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, для суда необязательно (ст. 252 ГПК).

Решение суда. Суд, признав, что оспариваемый нормативный правовой акт не противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, принимает решение об отказе в удовлетворении соответствующего заявления (ст. 253 ГПК).

Если суд установит, что оспариваемый нормативный правовой акт или его часть противоречит федеральному закону либо другому нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, то он признает нормативный правовой акт недействующим полностью или и части со дня его принятия или иного указанного судом времени. Время, с которого нормативный правовой акт признается недействующим, должно быть указано в резолютивной части решения. В случае признания нормативного правового акта недействующим не со дня его принятия, а с иного времени (например, со дня вступления решения в законную силу), это должно быть обосновано в мотивировочной части решения (п. 17 названного постановления).

Решение суда о признании нормативного правового акта или его части недействующими вступает в законную силу по правилам, предусмотренным ст. 209 ГПК, и влечет за собой утрату силы этого нормативного правового акта или его части, а также других нормативных правовых актов, основанных на признанном недействующим нормативном правовом акте или воспроизводящих его содержание. Таким образом, законная сила такого решения распространяется на всех лиц, на которых возлагались какие-либо обязанности либо предоставлялись права по данному нормативному акту. Отдельные гражданско-правовые последствия принятия такого решения, связанные с необходимостью возмещения ущерба потерпевшим лицам (например, возврат незаконно уплаченных налогов, установленных актом, признанным недействительным), должны разрешаться в общеисковом порядке, если соответствующий государственный орган откажется возместить ущерб во внесудебном порядке. В данном случае будет иметь место преюдиция ранее установленных фактических обстоятельств.

Решение суда о признании нормативного правового акта или его части недействующими или сообщение о решении после вступления его в законную силу публикуется в печатном издании, в котором был официально опубликован нормативный правовой акт. В случае, если данное печатное издание прекратило свою деятельность, такое решение или сообщение публикуется в другом печатном издании, в котором публикуются нормативные правовые акты соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица.

Решение суда о признании нормативного правового акта недействующим не может быть преодолено повторным принятием такого же акта.

3. Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих

Правила производства по данной категории дел регулируются гл. 25, которая воспроизводит Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан».

Возбуждение дела. В соответствии со ст. 254 ГПК гражданин или организация вправе оспорить в суде решение, действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, если считают, что нарушены **их** права и свободы. Они вправе обратиться непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти, орган местного самоуправления, к должностному лицу, государственному или муниципальному служащему. Таким образом, здесь установлена смешанная подведомственность, допускающая возможность выбора между судебным и административным порядком обжалования и в любом случае допускающая возможность обращения к суду.

Судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если оно не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку рассматривается и разрешается в ином судебном порядке. Исходя из этого недопустимо принятие и рассмотрение в порядке, предусмотренном гл. 25 ГПК, заявлений об оспаривании таких решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, для которых федеральными законами (УПК, Кодекс РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП), АПК и др.) установлен иной судебный порядок оспаривания или обжалования (п. 9 названного постановления).

В ГПК также в ряде случаев установлен иной порядок обжалования действий должностных лиц. Например, согласно ст. 441 ГПК па действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя изыскатель или должник вправе подать жалобу, а не заявление. как это предусмотрено в ст. 25 ГПК. Однако процедура рассмотрения жалоб практически совпадает с правилами ст. 257 ГПК.

Заявление должно быть подано в суд по подсудности, установленной ст. 21 27 ГПК. Заявление может быть подано гражданином в суд по правилам альтернативной подсудности: по месту жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которого оспаривается. Отказ о разрешении на выезд из Российской Федерации в

связи с тем, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну, оспаривается в областном и приравненном к нему суде по месту принятия решения об оставлении просьбы о выезде без удовлетворения.

Военнослужащие вправе обжаловать действия и решения органов военного управления и воинских должностных лиц, нарушивших их права и свободы, в военные суды. Кроме того, в военный суд могут быть обжалованы действия и решения лиц не состоящих на военной службе, но правомочных по занимаемой в органах военного управления должности принимать решения, касающиеся прав и свобод военнослужащих. Граждане, уволенные с военной службы, вправе обжаловать действия и решения органов военного управления и воинских должностных лиц, нарушивших их права и свободы во время прохождения ими военной службы, по своему усмотрению в районный или военный суд.

Суд вправе приостановить действие оспариваемого решения до вступления в законную силу решения суда.

В ст. 255 ГПК следующим образом определен объект оспаривания. К решениям, действиям (бездействию) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, оспариваемым в порядке гражданского судопроизводства, относятся коллегиальные и единоличные решения и действия (бездействие), в результате которых:

- 1) нарушены права и свободы гражданина;
- 2) созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод;
- 3) на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности.

В суд, в частности, могут быть обжалованы отказ в выдаче загранпаспорта на выезд за границу, отказ в регистрации по месту жительства, решение государственных органов или органов местного самоуправления об установлении ограничений на вывоз товаров за пределы административно-территориальной единицы и т. д.

Срок обращения с заявлением в суд. Гражданин вправе обратиться в суд с заявлением в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод. Однако пропуск трехмесячного срока обращения в суд с заявлением не является для суда основанием для отказа в принятии заявления. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления (ст. 256 ГПК).

Иные сроки установлены для обжалования действий (бездействий) судебного пристава-исполнителя. Согласно ст. 441 ГПК жалоба подается в течение 10 дней со дня совершения действия (отказа в совершении действия) или со дня, когда взыскателю или должнику, не извещенным о времени и месте совершения действия судебного пристава-исполнителя, стало о нем известно.

Рассмотрение заявления. Согласно ст. 257 ГПК заявление рассматривается судом в течение 10 дней с участием гражданина, руководителя или представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решения, действия (бездействие) которых оспариваются. Неявка в судебное заседание кого-либо из указанных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению заявления.

Решение суда и его реализация. Суд, признав заявление обоснованным,

принимает решение об обязанности соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина или препятствие к осуществлению гражданином его прав и свобод.

Например, в случае отказа в выдаче гражданину, страдающему тяжелой формой хронического заболевания, заключения о таком заболевании, необходимого для подтверждения права на дополнительную жилую площадь (ст. 39 ЖК), суд признает это действие неправомерным и обязывает соответствующее должностное лицо медицинского учреждения выдать гражданину необходимый документ.

Решение суда в этом случае направляется для устранения допущенного нарушения закона руководителю органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему, решения, действия (бездействия) которых были оспорены, либо в вышестоящий в порядке подчиненности орган, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу. В суд и гражданину должно быть сообщено об исполнении решения суда не позднее чем в течение месяца со дня получения решения.

Суд отказывает в удовлетворении заявления, если установит, что оспариваемое решение или действие принято либо совершено в соответствии с законом в пределах полномочий органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего и права либо свободы гражданина не были нарушены.

4. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ

Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ регулируется гл. 26 ГПК и рядом специальных федеральных законов в сфере избирательного законодательства: «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления», «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации», «О выборах Президента Российской Федерации». В рамках данного производства защищаются как субъективные права конкретных лиц, в том числе других лиц, а также неопределенного круга лиц — например, по заявлениям Центральной избирательной комиссии РФ и других избирательных комиссий (ч. 1 и 2 ст. 259 ГПК).

Возбуждение дела. Круг субъектов, имеющих право на возбуждение данной категории дел, определен в ст. 259 ГПК. К их числу относятся:

1) избиратели, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки, их доверенные лица, политические партии, их региональные отделения, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума и наблюдатели, прокурор.

Поводом для обращения в суд является нарушение решениями или действиями (бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ;

2) Центральная избирательная комиссия РФ, избирательные комиссии субъектов РФ, избирательные комиссии муниципальных образований, окружные, территориальные и участковые избирательные комиссии, соответствующие комиссии референдума вправе обратиться с заявлением в суд в связи с нарушением избирательного законодательства, законодательства о референдуме органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностными лицами, кандидатом, избирательным объединением, избирательным блоком, политической партией, ее региональным отделением, а также иным общественным объединением, инициативной группой по проведению референдума, избирательной комиссией, комиссией референдума. В данном случае избирательными комиссиями осуществляется защита неопределенного круга лиц — избирателей в зависимости от региона охвата конкретной избирательной комиссии;

3) отдельные федеральные законы могут определять особым образом круг лиц, наделенных правом на обращение в суд. Например, согласно ст. 31 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» с заявлением в суд о расформировании Центральной избирательной комиссии РФ вправе обратиться группа депутатов Государственной Думы или членов Совета Федерации Федерального Собрания РФ численностью не менее одной трети от общего числа депутатов Государственной Думы или членов Совета Федерации соответственно.

Подсудность определяется по правилам ст. 24, 26 и 27 ГИК и другими федеральными законами. При этом в случае, если указанные в заявлении нарушения касаются значительного числа граждан или в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение, Центральная избирательная комиссия РФ вправе обратиться в Верховный Суд РФ, который обязан рассмотреть заявление по существу. В последнем случае родовая подсудность Верховному Суду РФ определяется на основе оценочных критериев (особое общественное значение дела), что должно быть обосновано в заявлении.

Сроки обращения в суд. Заявление в суд может быть подано в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме либо избирательных прав или права на участие в референдуме заявителя.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), может быть подано в течение **10** дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума соответствующего решения.

Заявление избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования.

После опубликования результатов выборов, референдума заявление, касающееся нарушения избирательных прав или права на участие в референдуме, имевшего место в период избирательной кампании, подготовки и проведения референдума, может быть подано в суд в течение год. со дня опубликования результатов соответствующих выборов, референдума.

Рассмотрение заявления. По данной категории дел установлены сокращенные сроки их рассмотрения (ст. 261 ГПК), что вполне объяснимо жесткими ериками самок избирательного процесса, а также существенными экономическими издержками в случае повторного проведении выборов. В частности, заявление о неправоности в списках избирателей, участников референдума должно быт рассмотрено в течение трех дней со дня их подачи, но п. позднее дня, предшествующего дню голосования, а в дет голосования — немедленно.

Заявление, поданное в суд в ходе избирательной компании или подготовки референдума, должно быт рассмотрено в течение пяти дней со дня его подачи, но и позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день голосования или в день, следующий за днем голосования, — немедленно. В случае, ее ли факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополни тельной проверки, решение относительно заявлен их принимается не позднее чем через десять дней со дня по дачи заявления.

Решение относительно заявления избирательной ко миссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по том же избирательному округу, избирательного объединения. избирательного блока, списки которых зарегистрирована по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимается не позднее чем за пять дней до дня голосования.

Заявление относительно решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума должно быт рассмотрено в течение двух месяцев со дня его подачи.

Заявление рассматривается судом с участием заявителя, представителя соответствующих органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, прокурора. Неявка в суд указанных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием по рассмотрению и разрешению дела.

Решение по делу о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума принимается судом не позднее чем через **14** дней. а в ходе избирательной компании, поведения референдума — не позднее чем через три дня со дня подачи заявления.

Решение по делу. Суд признает оспариваемое решение или действие (бездействие) незаконным, если установлена обоснованность заявления, обязывает удовлетворить требования заявителя либо иным путем восстанавливает в полном объеме его нарушенные избирательные права или право па участие в референдуме.

После вступления в законную силу решение суда направляется руководителю соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу для исполнения.

Суд вправе отказать в удовлетворении заявления, если установит, что оспариваемое решение или действие (бездействие) является законным.

Установлены сокращенные сроки подачи кассационных жалоб на решение суда по делу о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ в ходе избирательной компании или подготовки и проведения референдума. Такая жалоба может быт подана в течение пяти дней со дня принятия судом решения (ч. 3 ст. 261 ГПК).

5. Производство по пересмотру постановлений и решений по делам об административных правонарушениях

Длительное время производство по жалобам на постановления административных органов и должностных лиц по наложению административных взысканий регулировалось помимо КоАП также гл. 24 ГПК РСФСР и рассматривалось в качестве одной из категорий в рамках производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений. В ГПК РФ такого специального производства нет.

Поэтому в настоящее время суды рассматривают и разрешают жалобы на постановления по делам об административных правонарушениях в соответствии с гл. 30 КоАП, а также применяя общие правила гл. 23 ГПК, установленные для всех категорий дел из публичных правоотношений. В этом порядке судами общей юрисдикции рассматриваются и разрешаются жалобы на постановления органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях, которые применяли меры административного наказания в соответствии с КоАП, а также законами субъектов РФ.

Судами могут использоваться и применяться, также правила искового производства, которые имеют общий характер.

Возбуждение дела. Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд лицами, указанными в ст. 25.1—25.5 КоАП, а именно: лицом, в отношении которого вынесено постановление, потерпевшим, их представителями.

По данным делам установлена либо исключительная судебная либо смешанная подведомственность, позволяющая заявителю выбрать между подачей жалобы сразу в суд либо через вышестоящий орган в суд. В частности, согласно ст. 30.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное коллегиальным органом, обжалуется в районный суд по месту нахождения коллегиального органа; вынесенное должностным лицом — в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела, вынесенное иным органом, созданным в соответствии с законом субъекта **РФ**, — в районный суд по месту рассмотрения дела. В случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд и в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

Жалоба по содержанию и реквизитам должна соответствовать требованиям ст. 134 и 135 ГПК о форме искового заявления, но в силу прямого указания в законе (ч. 5 ст. 30.2 КоАП) государственной пошлиной не облагается.

Жалоба может быть подана в течение **10** суток со дня вручения или получения копии постановления. В случае пропуска указанного срока по ходатайству лица, подающего жалобу, он может быть восстановлен судьей (ст. 30.3 КоАП).

Рассмотрение жалобы. При подготовке к рассмотрению жалобы на постановление по делу об административном правонарушении судья:

1) выясняет, имеются ли обстоятельства, исключающие возможности рассмотрения жалобы данными судьей, а также обстоятельства, исключающие производство по делу;

2) разрешает ходатайства, при необходимости назначает экспертизу, истребует дополнительные материалы, вызывает лиц, участие которых признано необходимым при рассмотрении жалобы;

3) направляет жалобу со всеми материалами дела на рассмотрение по подведомственности, если ее рассмотрению не относится к компетенции

соответствующего судьи.

Жалоба подлежит рассмотрению судьей единолично в 10 дневный срок со дня ее поступления со всеми материалами дела в суд (ст. 30.4 КоАП).

При рассмотрении жалобы на постановление по делу об административном правонарушении соблюдаются общие процессуальные нормы о судебном разбирательстве, которые воспроизведены в ст. 30.6 КоАП, в том числе проверяются на основании имеющихся в деле и дополнительно представленных материалов законность и обоснованность вынесенного постановления, в частности заслушиваются объяснения физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых вынесено постановление по делу об административном правонарушении; при необходимости заслушиваются показания других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, пояснения специалиста и заключение эксперта, исследуются иные доказательства, осуществляются другие процессуальные действия в соответствии с КоАП и ГПК. Судья не связан доводами жалобы и проверяет дело в полном объеме.

Решение по жалобе. По результатам рассмотрения жалобы выносится одно из следующих решений (ст. 30.7 КоАП):

1) об оставлении постановления без изменения, а жалобы — без удовлетворения;

2) об изменении постановления, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении, которого вынесено постановление;

3) об отмене постановления и о прекращении производства по делу при наличии хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных ст. 2.9, 24.5 КоАП, а также при недоказанности обстоятельств, на основании которых было вынесено постановление;

4) об отмене постановления и о возвращении дела на новое рассмотрение в орган, должностному лицу, правомочным рассмотреть дело, в случаях существенного нарушения процессуальных требований, предусмотренных КоАП, если это не позволило всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело, а также в связи с необходимостью применения закона об административном правонарушении, влекущем назначение более строгого административного наказания, если потерпевшим по делу подана жалоба на мягкость примененного административного наказания;

5) об отмене постановления и о направлении дела на рассмотрение по подведомственности, если при рассмотрении жалобы установлено, что постановление было вынесено неправомочными судьей, органом, должностным лицом.

Решение суда вступает в законную силу и может быть обжаловано по общим правилам ГПК.

Лекция 22

ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

План

1. Понятие и сущность особого производства.
2. Установление фактов, имеющих юридическое значение.
3. Усыновление (удочерение) ребенка.
4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим.
5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами.
6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация).
7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь.
8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство).
9. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование.
10. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния.
11. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении.
12. Восстановление утраченного судебного производства.

1. Понятие и сущность особого производства

Особое производство является одним из видов гражданского судопроизводства. Для особого производства характерно:

1) отсутствие материально-правового спора. Наличие спора о факте, о правовом состоянии.

Если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд оставляет заявление без рассмотрения, разъясняет соответствующим лицам право предъявить иск в общем порядке. Невозможность рассмотрения в порядке особого производства исковых требований обусловлена отсутствием исковых институтов: признания и отказа от иска, мирового соглашения, обеспечения иска, встречного иска и проч.;

2) специфическая цель — защита прав путем установления фактов, имеющих юридическое значение, или уточнение правового статуса гражданина, имущества;

3) отсутствие сторон, поскольку нет материально-правового спора. Лицо, возбуждающее дело, называется заявителем к производству по делу привлекаются заинтересованные лица (финансовые органы, граждане и проч.);

4) участие по некоторым категориям дел прокурора и субъектов, выступающих в защиту чужих интересов в порядке ст. 46, 47 ГПК;

5) установление круга лиц, которые могут обращаться в суд с заявлением о возбуждении дела особого производства;

6) особенности подсудности дел. Для каждой категории дел особого производства в законе оговаривается подсудность;

7) особенности рассмотрения и разрешения судом дел особого производства (гл. 27—38 ГПК).

Особое производство — это вид гражданского судопроизводства, нацеленный на защиту прав путем установления юридических фактов, правового статуса граждан или имущества.

Виды дел особого производства (ст. 262 ГПК):

- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- 2) об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 3) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- 4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- 5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);
- 6) о признании движимой вещи бесхозной и признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь;
- 7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- 8) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;
- 9) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- 10) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- 11) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Перечень дел особого производства не является исчерпывающим. Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела. В частности, **ГПК** предусматривает **не** упомянутую категорию дел — признание гражданина дееспособным и т. д.

2. Установление фактов, имеющих юридическое значение

Глава 28 ГПК раскрывает содержание судебной деятельности по рассмотрению дел об установлении фактов, имеющих юридический значение.

В ст. 261 ГПК приведен неисчерпывающий перечень юридических фактов, которые могут быть установлены в судебном порядке. В связи с этим важно установить черты юридических фактов, исходя из которых суд вправе принять дело к своему производству и решить его по существу.

Факты, устанавливаемые судом в порядке особого производства, имеют характерные особенности:

- 1) они порождают юридические последствия (возникновение, изменение, прекращение личных либо имущественных прав граждан или организаций);
- 2) **их** установление не связано с последующим разрешением спора о праве;
- 3) отсутствует другая возможность, кроме судебной, получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт (например, факт регистрации брака);
- 4) законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок **их** установления.

Если факт, установить который просит заявитель, **не** имеет юридического

значения, судья отказывает в принятии заявления.

В суде устанавливаются следующие факты (ст. 264 ГПК):

1) родственные отношения. Это должны быть отношения, имеющие юридическое значение. В качестве юридических последствий установления факта родственных отношений могут выступать: наследование (оформление наследственных прав в нотариате); оформление права на пенсию по случаю смерти кормильца; для последующего нотариального оформления договора дарения и др. Юридическая значимость устанавливаемого факта определяется материальным правом (жилищным, пенсионным, гражданским);

2) факт нахождения лица на иждивении. Этот факт имеет юридическое значение для получения наследства, назначения пенсии ни случаю смерти кормильца, возмещения вреда. В общем порядке факт нахождения на иждивении умершего подтверждается справкой жилищно-эксплуатационной организации. Если такой справки нет и восстановить ее невозможно, факт нахождения на иждивении подлежит установлению в судебном порядке;

3) факт регистрации рождения, усыновления, брака, расторжения брака и смерти. Обычный порядок регистрации рождения, усыновления, брака, расторжения брака и смерти установлен через органы загса. В судебном порядке данные факты устанавливаются:

— если в органах загса не сохранилась соответствующая запись и в восстановлении такой записи отказано (например, это касается церковных браков до 1917 г. и браков, заключенных во время оккупации, и проч.);

— если факт регистрации рождения, усыновления, брака, расторжения брака и смерти может быть восстановлен только на основании решения суда.

Если органы загса выдали справку об отсутствии записи в актовых книгах, то суд отказывает в принятии заявления об установлении факта регистрации актов гражданского состояния;

4) факт признания отцовства. Установление отцовства допускается как во внесудебном, так и в судебном порядке. При установлении отцовства в судебном порядке возможно в рамках рассмотрения искового производства установление и факта признания отцовства. Однако на практике имеет место установление отцовства в порядке особого производства в случае смерти предполагаемого отца ребенка и при отсутствии спора между заинтересованными лицами об отцовстве. В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с его матерью, суд в соответствии со ст. 50 СК вправе установить факт признания им отцовства на основании всесторонне проверенных данных, при условии, что не возникает спора о праве. Если такой спор возникает (например, по поводу наследственного имущества), заявление оставляется судьей без рассмотрения и заинтересованным лицам разъясняется их право на предъявление иска на общих основаниях (ст. 263 ГПК). В отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г. от лиц, не состоявших в браке между собой, суд вправе установить факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»);

5) факт принадлежности правоустанавливающих документов. Необходимость в этом возникает из-за ошибки в имени, отчестве или фамилии гражданина в одном из правоустанавливающих документов. В результате эти сведения не соответствуют

тому, что указано в паспорте или свидетельстве о рождении, и данная ошибка уже не может быть исправлена органом, выдавшим документ (например, если в трудовой книжке допущена ошибка и человек продолжает работать на предприятии, где выдана трудовая книжка, то там и надо добиваться исправления ошибки).

При установлении перечисленных фактов следует учитывать, что:

а) устанавливается принадлежность только правоустанавливающих, а **не** личных документов (воинских документов, паспорта и свидетельств, выдаваемых загсом);

б) устанавливается принадлежность документа, а не факт тождества лица;

в) устанавливается факт принадлежности лицу трудовой книжки, диплома, аттестата, а не факт работы или окончания вуза.

В судебном порядке может быть установлен факт принадлежности дипломов об окончании вуза, страхового полиса, справок о ранении, нахождении в госпитале в связи с ранением и проч.

По делам об установлении факта принадлежности правоустанавливающего документа лицу, **имя**, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении, суды требуют от заявителя представления доказательств того, что правоустанавливающий документ принадлежит ему и что организация, выдавшая его, не имеет возможности внести в него необходимые исправления;

б) факт владения и пользования недвижимым имуществом. В соответствии с действующим законодательством право собственности на недвижимое имущество подлежит государственной регистрации. Если соответствующий регистрирующий орган прав на недвижимое имущество не может выдать документ, то применяется судебный порядок. При установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом:

а) устанавливается не право собственности, а факт владения и пользования недвижимым имуществом. Ранее действовавший ГПК имел в виду лишь строение, современное законодательство решило данный вопрос шире, отнеся к ведению суда установление факта владения и пользования недвижимым имуществом;

б) факт устанавливается судом, если получен отказ в выдаче надлежащего документа или невозможности его восстановления;

в) отсутствует спор о праве собственности на недвижимое имущество;

г) у заявителя был документ о владении или пользовании недвижимым имуществом, но он утерян;

7) факт несчастного случая как основание для назначения пенсии по инвалидности вследствие трудового увечья, назначения пенсии по случаю смерти кормильца;

8) факт смерти лицу в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов загса в регистрации смерти. Факт смерти устанавливается в суде только при отсутствии документов о регистрации смерти в загсе и невозможности его получения вследствие отказа органов загса в регистрации смерти;

9) факт принятия наследства и место открытия наследства. Принятие наследства осуществляется путем фактического вступления во владение наследуемым имуществом или подачи нотариальному органу заявления о принятии наследства;

10) другие факты, имеющие юридическое значение, если законодательством не предусмотрен иной порядок их установления (например, факт раскулачивания, факт

применения репрессий, факт признания гражданина узником фашизма, факт получения заработной платы и т. п.).

Процессуальные особенности рассмотрения дел по установлению фактов, имеющих юридическое значение:

1) заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, .может быть подано и суд непосредственно заинтересованными лицами, а также в определенных случаях иными лицами, наделенными правом защищать интересы других лиц. Например, заявление об установлении факта признания отцовства могут подавать мать ребенка, сам ребенок (при достижении определенного возраста), опекун или попечитель ребенка, лицо, на иждивении которого находится ребенок (ст. 49, **50 СК**);

2) территориальная подсудность — место жительства заявителя. Единственным исключением из общего правила — заявление об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества;

3) заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к исковому заявлению. Кроме этого в заявлении должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо установить данный факт, а также должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов или невозможность восстановления утраченных документов;

4) в предмет доказывания обязательно входит установление не только самого факта, имеющего юридическое значение, но и цели, для которой заявитель просит установить этот факт;

5) решение суда по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим факт, имеющий юридическое значение, а в отношении факта, подлежащего регистрации, служит основанием для такой регистрации, но не заменяет собой документы, выдаваемые органами, осуществляющими регистрацию (ст. 268 ГПК).

3. Усыновление (удочерение) ребенка

Ранее существовал административный порядок усыновления, в настоящее время введен судебный (еще до принятия нового ГПК), что призвано усилить гарантии защиты прав и интересов усыновленных (удочеренных) детей. Усыновление (удочерение) осуществляется по правилам особого производства (гл. 29 ГПК). Это новая категория гражданских дел, и помощь в судебном рассмотрении призвано оказать постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления».

В соответствии со ст. 125 СК усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка.

ГПК устанавливает разную родовую подсудность для дел об усыновлении (удочерении) в зависимости от субъектного состава лиц, обращающихся в суд. Если заявление об усыновлении или удочерении подается гражданами РФ, желающими усыновить ребенка, то оно подсудно районному суду по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка. Граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории РФ, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РФ, подают заявление об усыновлении соответственно в верховный суд республики, краевой, областной суд,

суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка (ст. 269 ГПК).

Статья 270 ГПК устанавливает требования, предъявляемые к заявлению об установлении усыновления (удочерения), а также приводит перечень документов, которые должны быть приложены к заявлению.

Требования, предъявляемые к заявлению об установлении усыновления (удочерения), тесно взаимосвязаны с особенностями рассмотрения данной категории дел в суде. В заявлении должно быть указано:

1) фамилия, имя, отчество усыновителей, место **их** жительства. Важно указание на место жительства, так как в зависимости от субъектного состава заявителей определяется не только подсудность дела, но и то, какие документы должны быть приложены;

2) фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях, наличии у него братьев и сестер. Если усыновляемый ребенок достиг возраста 10 лет, то его согласие на усыновление является обязательным условием. Если у усыновляемого ребенка есть братья и сестры, оставшиеся без попечения, а вопрос об **их** усыновлении не ставился заявительным иском или их усыновляют иные лица, суд проверяет, соответствует ли это интересам детей.

Если у усыновляемого ребенка есть родители, то должен быть испрашено их согласие на усыновление. Если дети находятся под опекой (попечительством) в воспитательных, лечебных и иных учреждениях, необходимо получить согласно названных учреждений и согласие родителей на усыновление;

3) обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства.

Если усыновитель желает внести изменения в актовую запись о рождении ребенка, об этом должно быть указано в заявлении: просьба об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до одного года), места рождения усыновляемого ребенка, о записи усыновителей в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителей.

ГПК также подробно перечисляет документы, которые должны быть приложены к заявлению (ст. 271 ГПК). Специфика дел данной категории, а также необходимость защиты интересов детей предопределила столь строгие требования как к содержанию заявления, так и к перечню прилагаемых документов. При рассмотрении заявления суд должен установить, нет ли оснований, исключающих возможность усыновления ребенка данным лицом. Такие основания указаны в ст. 127, 128 СК. В частности, не могут быть усыновителями лица, страдающие заболеванием, при наличии которого они не способны осуществлять родительские права. Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью, утверждается постановлением Правительства РФ. Именно поэтому в число документов, прилагаемых к заявлению об установлении усыновления, включено медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей.

Под интересами ребенка, которые должны быть соблюдены при усыновлении, понимается обеспечение условий, необходимых для его полноценного физического, психического и нравственного развития. По этой причине к заявлению следует приложить:

— справку с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо

копию декларации о доходах или иной документ о доходах;

— документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение, и т. д.

К заявлению граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории РФ, иностранных граждан или лиц без гражданства об усыновлении ребенка, являющегося гражданином РФ, прилагаются указанные документы, а также заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства — государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями, разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в это государство и его постоянное жительство на территории данного государства (ч. 2 ст. 271 ГПК).

При принятии заявления об усыновлении судья проверяет соответствие заявления требованиям ст. 131, 270, 271 ГПК.

Процессуальные особенности рассмотрения дел об усыновлении (удочерении) ребенка:

1) судья при подготовке дела к судебному разбирательству обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка (ч. 1 ст. 272 ГПК);

2) рассмотрение дела осуществляется в закрытом судебном заседании в силу неразглашения тайны усыновления (удочерения);

3) в рассмотрении дела обязательно участвует усыновитель (удочеритель), представитель органа опеки и попечительства, прокурор, усыновляемый ребенок, достигший возраста 14 лет. В необходимых случаях в рассмотрении дела принимают участие родители, другие заинтересованные лица и сам ребенок в возрасте от 10 до 14 лет (ст. 273 ГПК);

4) по каждому делу должно быть проведено исследование обоснованности и соответствия усыновления интересам ребенка. Это исследование проводят органы опеки и попечительства, о чем составляется заключение в письменной форме и направляется суду. Статья 272 ГПК предусматривает перечень документов, которые должны быть приложены к заключению органа опеки и попечительства (например, акт обследования условий жизни усыновителей и т. д.);

5) при решении вопроса о допустимости усыновления суд проверяет и принимает во внимание нравственные и иные личные качества усыновителя;

6) согласие ребенка, достигшего возраста 10 лет, на усыновление является обязательным условием. Это согласие выявляется органом опеки и попечительства и оформляется в письменной форме либо отражается в заключении об обоснованности и соответствии усыновления интересам ребенка;

?) если у усыновляемого есть братья и сестры, оставшись и без попечения, суд проверяет, соответствует ли усыновление лишь одного из них интересам детей. Усыновление одного из братьев (сестер) может не нарушать интересы детей, если они не осведомлены о своем родстве, совместное проживание невозможно по состоянию здоровья и проч.;

б) рассмотрение и разрешение дел об отмене усыновления осуществляются по правилам искового производства (ст. 275 ГПК).

На основе рассмотрения дела суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части удовлетворения просьбы усыновителя о записи их в качестве родителей (родителя)

ребенка в актовой записи о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка.

Взаимные права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка устанавливаются со дня вступления решения в законную силу. Копия решения суда, которым установлено усыновление (удочерение) ребенка, направляется судом в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу в орган загса по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка (ч. 3 ст. 274 ГПК).

4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим

Производство по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении гражданина умершим имеют много общих черт в процедуре рассмотрения» но есть и существенные различия в основаниях признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления гражданина умершим, а также в правовых последствиях.

Для признания гражданина безвестно отсутствующим установлены следующие материально-правовые основания: отсутствие сведений о месте его пребывания в течение одного года в месте жительства (ст. 42 ГК).

Срок, установленный для признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления умершим начинает течь со дня получения последних сведений о нем. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — 1 января следующего года (абз. 2 ст. 42 ГК).

Для объявления гражданина умершим определены следующие основания: в месте жительства гражданина нет сведений о месте пребывания в течение пяти лет. Если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий (п. 1, 2 ст. 45 ГК).

Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим производится в судебном порядке по правилам особого производства.

ГПК не указывает, кто может быть заявителем по данным делам. В соответствии со ст. 3, 4 ГПК с таким заявлением вправе обратиться любое заинтересованное лицо.

Заявление подается по месту жительства заявителя. Если заявителем выступает юридическое лицо (например, банк или иное кредитное учреждение), то заявление подайся по месту его нахождения.

Заявление должно отвечать общим требованиям, установленным законом для искового заявления (ст. 131—132 ГПК), а также содержать иные сведения, указанные в ст. 277 ГПК:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование заявителя, его место жительства или, если заявителем является организация, ее место нахождения а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

3) наименование заинтересованных лиц;

1) обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

о) перечень прилагаемых к заявлению документов (в заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты заявителя, его представителя, заинтересованных сторон, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства заявителя);

б) цель признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим. Установление цели позволяет решить вопрос о необходимости установления правового положения гражданина, выявить заинтересованных лиц и т. д. Факты активной и пассивной легитимации — наличие правовой заинтересованности лица, подающего заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим, и наличие материально-правовых отношений между заявителем и гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его безвестно отсутствующим или об объявлении умершим. Цель должна носить правовой характер, т. е. иметь связь с правовыми последствиями признания лица безвестно отсутствующим: расторжение брака в упрощенном порядке (ст. 19 СК), усыновление ребенка (ст. 130 СК), получение пенсии по случаю смерти кормильца и проч.;

7) обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий;

8) срок отсутствия гражданина (один год — для признания его безвестно отсутствующим, пять лет — для объявления его умершим, шесть месяцев — при наличии обстоятельств гибели от определенного несчастного случая (это могут быть и стихийные бедствия, аварии и проч.)). Срок исчисляется с момента получения последних сведений об отсутствующем гражданине и до подачи заявления в суд. Для пропавших без вести в связи с военными действиями установлен двухгодичный срок со дня окончания военных действий);

9) об отсутствии информации о месте пребывания гражданина в других органах (адресное бюро, работодатель, соседи, родственники и проч.).

Процессуальные особенности рассмотрения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении умершим:

1) при подготовке дела к судебному разбирательству судья выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине, запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел, воинские части об имеющихся о нем сведениях;

2) после принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим судья может предложить органу опеки и попечительства назначить доверительного управляющего имуществом такого гражданина;

3) дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим рассматриваются с участием прокурора;

4) решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для передачи его имущества лицу, с которым орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления этим имуществом

при необходимости постоянного управления им;

5) решение суда, которым гражданин объявлен умершим, является основанием для внесения органом загса записи о смерти в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день предполагаемой смерти.

Правовые последствия объявления гражданина умершим соответствуют последствиям физической смерти.

Правовые последствия объявления гражданина безвестно отсутствующим предусмотрены различным законодательством. Так, по семейному праву супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, имеет право на расторжение брака через органы загса (ст. 19 СК), ребенок безвестно отсутствующего может быть усыновлен без согласия последнею (ст. 130 СК). Нетрудоспособный член семьи, состоявший на иждивении лица, признанного безвестно отсутствующим, имеет право на получение пенсии по случаю смерти кормильца и т. д.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее вынесенное решение. Новое решение суда является соответственно основанием для отмены управления имуществом гражданина и для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния (ст. 280 ГПК).

В соответствии с п. 2 ст. 46 ГК независимо от времени снесения явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к нему после объявления гражданина умершим. Но деньги, а также ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя (п. 3 ст. 302 ГК).

Если имущество гражданина, объявленного умершим, перешло к другому лицу на основе возмездных сделок, то имущество возвращается, если доказано, что, приобретая имущество, это лицо знало, что объявленный умершим гражданин жив. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами

По сравнению с ранее действовавшим ГПК новое законодательство, помимо ограничения дееспособности гражданина и признания гражданина недееспособным, отнесло к особому производству ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами.

Названные категории дел имеют общую цель — ограничение дееспособности гражданина по различным основаниям в той или иной степени на будущее время для защиты его собственных интересов.

По общему правилу полную дееспособность граждане приобретают с 18 лет. Российское законодательство предусматривает несколько исключительных случаев, когда полная дееспособность возникает ранее (вступление в брак и эмансипация).

Также закон предусматривает три случая ограничения лиц в дееспособности:

признание гражданина недееспособным вследствие психического расстройства и неспособности понимать значения своих действий или руководить ими;

признание гражданина ограниченно дееспособным, если он вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит семью в тяжелое материальное положение;

ограничение или лишение дееспособности несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет, который явно неразумно распоряжается **своим** заработком, стипендией или иными доходами.

Основания признания гражданина недееспособным предусмотрены в ст. 29 ГК: гражданин в силу психического расстройства (медицинский критерий) не может понимать значение своих действий или руководить ими (юридический критерий). Для признания гражданина недееспособным необходимо наличие в совокупности медицинского и юридического критерия. Признание гражданина недееспособным может быть осуществлено лишь по решению суда. Признание гражданина недееспособным допускается с 14-летнего возраста.

Основания признания гражданина ограниченно дееспособным предусмотрены в ст. 30 ГК: гражданин вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. При этом наличие заработка и иных доходов у других членов семьи не является основанием к отказу в удовлетворении заявления. Для признания гражданина ограниченно дееспособным необходимо наличие двух факторов: злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелое материальное положение семьи данного лица.

Ограничение в дееспособности осуществляется только по судебному решению и возможно с 18 лет, так как до достижения этого возраста дееспособность и так ограничена по закону.

Основания ограничения (лишения) дееспособности несовершеннолетнего от 14 до 18 лет предусмотрены п. 4 ст. 26 ГК. По ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства суд может ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме.

Процессуальные особенности и рассмотрения дел об ограничении (лишении) дееспособности:

1) по общему правилу заявление об ограничении (лишении) дееспособности подается в суд по месту жительства данного гражданина. Если гражданин, в отношении которого возбуждается дело, помещен в психиатрическое или психоневрологическое учреждение, заявление подается в суд **по** месту нахождения этого учреждения;

2) заявление должно соответствовать требованиям, установленным законом для искового заявления (ст. 131—132 ГПК). ГПК также устанавливает дополнительные требования к заявлениям об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами. Эти требования соответствуют предмету доказывания по делу, т. е. от заявителя требуется указать обстоятельства, свидетельствующие о том, что есть основания для ограничения дееспособности или признания лица недееспособным.

Так, в заявлении об ограничении дееспособности гражданина должны быть

изложены обстоятельства, свидетельствующие о:

— злоупотреблении спиртными напитками или наркотическими средствами. Злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами, дающим основание для ограничения дееспособности гражданина, является такое чрезмерное или систематическое их употребление. При этом закон (ст. 30 ГК) не ставит возможность ограничения дееспособности в зависимость от признания лица хроническим алкоголиком или наркоманом;

— наличии семьи у гражданина, в отношении которого ставится вопрос об ограничении дееспособности;

— тяжелом материальном положении в семье лица, которого ограничили в дееспособности;

— причинной связи между злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелым материальным положением семьи;

— совокупном доходе семьи, включая доходы самого гражданина, в отношении которого возбуждено дело об ограничении в дееспособности. Наличие у других членов семьи заработка или иных доходов само по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя, если семья не получает от лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично;

— других **обстоятельствах**.

В заключении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о:

— наличии психического расстройства;

фактах, подтверждающих, что гражданин **не** может понимать значения своих действий или руководить ими;

— причинной связи между психическим расстройством и тем, что гражданин не понимает значения своих действий или не может ими руководить;

— достижении установленного законом возраста гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его недееспособным;

— других обстоятельствах. К таким обстоятельствам можно отнести факт принадлежности к членам семьи лица, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным. Под членами семьи понимаются родители, совершеннолетние дети, супруг. Эти лица необязательно должны проживать совместно с гражданином и вести с ним совместное хозяйство. Новый ГПК расширил круг лиц, наделенных правом подачи заявления о признании гражданина недееспособным за счет включение в него близких родственников (братьев и сестер).

В гражданском процессе действует презумпция дееспособности лица: лицо дееспособно, пока иное не установлено решением суда, вступившим в законную силу. В силу этого на заявителе лежит обязанность доказать **наличие** обстоятельств, свидетельствующих о недееспособности соответствующего гражданина. Другие заинтересованные лица (например, члены **семьи**), возражающие против заявленного требования, вправе приводить доказательства отсутствия оснований для признания лица недееспособным.

В заявлении об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о:

- наличию у несовершеннолетнего заработка, стипендии или иных доходов;
- возрасте несовершеннолетнего (от 14 до 18 лет);
- явно неразумном распоряжении своим заработком, стипендией или иными доходами. Закон использует оценочную категорию — «явно неразумное распоряжение доходами», под чем может пониматься трата денег на спиртные напитки, наркотические средства, азартные игры, передача денежных средств в долг и проч.;

3) судья в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. При явном уклонении гражданина, в отношении которого возбуждено дело, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу (ст. 283 ГПК).

Гражданское процессуальное законодательство не предусматривает проведение обязательной наркологической экспертизы по делам о признании гражданина ограниченно дееспособным. Вместе с тем судья с учетом мнения лиц, участвующих в деле, вправе назначить экспертизу при подготовке дела к судебному разбирательству по всех случаях, когда необходимость экспертного заключения явствует из обстоятельств дела и представленных доказательств;

4) заявление об ограничении (лишении) дееспособности суд рассматривает с участием самого гражданина, заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства. Гражданин, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным, должен быть вызван в судебное заседание, если это возможно по состоянию здоровья гражданина (ч. 1 ст. 284 ГПК);

5) заявитель освобождается от уплаты издержек, связанных с рассмотрением его заявления. Суд, установив, что лицо, подавшее заявление, действовало недобросовестно в целях заведомо необоснованного ограничения или лишения дееспособности гражданина, взыскивает с такого лица все издержки, связанные с рассмотрением дела (ч. 2 ст. 284 ГПК);

6) решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности, является основанием для назначения ему попечителя органом опеки и попечительства. Решение суда, которым гражданин признан недееспособным, является основанием для назначения ему опекуна органом опеки и попечительства (ст. 285 ГПК).

Если отпали основания, в силу которых лицо было признано недееспособным или ограничено в дееспособности, суд отменяет ограничение дееспособности. Заявителем могут быть сам гражданин, его представитель, член его семьи, попечитель, орган опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение (ст. 286 ГПК). На основании этого решения суда отменяется установленная над гражданином опека или попечительство.

6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

В силу ст. 27 ГК несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации) производится по решению органа опеки и

попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия- по решению суда.

Следовательно, дело об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным подведомственно суду при наличии ряда обстоятельств:

- несовершеннолетний достиг **16** лет;
- он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью;
- отсутствует согласие: родителей, усыновителей или попечителя об эмансипации несовершеннолетнего.

Заявителем по данной категории дел может быть несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, а также его законный представитель. Подсудность дела — по месту жительства заявителя.

Заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным должно соответствовать требованиям, установленным законом для искового заявления (ст. **131**, 132 ГПК), а также содержать сведения о наличии трудового договора, по которому несовершеннолетний работает, о занятии предпринимательской деятельностью, об отсутствии согласия родителей, усыновителей или попечителя на эмансипацию несовершеннолетнего.

Процессуальные особенности рассмотрения дел об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным:

1) заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным рассматривается судом с участием заявителя, родителей (одного из родителей), усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора. Родители, усыновители или попечители привлекаются в качестве заинтересованных лиц;

2) суд, рассмотрев по существу заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, принимает решение, которым удовлетворяет или отклоняет просьбу заявителя;

3) при удовлетворении заявленной просьбы несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления в законную силу решения суда об эмансипации.

7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь

Согласно ст. 225 ГК бесхозное имущество — это имущество, не имеющее собственника или собственник которого неизвестен либо от права собственности на которое собственник отказался.

Признание имущества бесхозным осуществляется в судебном порядке по правилам особого производства.

Заявителями по делам о признании движимой вещи бесхозной могут быть лица, вступившие во владение ею (подсудность дела определяется местом жительства или местом нахождения заявителя), федеральный финансовый орган или орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом (подсудность определяется местом нахождения соответствующего органа).

При определении того, подлежит ли дело рассмотрению в суде, важно положение ч. 2 ст. 290 ГПК. Если орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, обращается в суд с заявлением до истечения года со дня принятия вещи на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, судья отказывает в принятии

заявления и суд прекращает производство по делу.

В заявлении о признании движимой вещи бесхозной должно быть указано» какая вещь подлежит признанию бесхозной, должны быть описаны ее основные признаки, приведены доказательства, свидетельствующие об отказе собственника от права собственности на нее, а также приведены доказательства, свидетельствующие о вступлении заявителя во владение вещью (**ч. 1 ст. 291 ГПК**).

В заявлении органа, уполномоченного управлять муниципальным имуществом, о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь долж г. о быть указано, кем, когда недвижимая вещь поставлена на учет, а также должны быть приведены доказательства, свидетельствующие об отсутствии собственника (**ч. 2 ст. 291 ГПК**).

Процессуальные особенности рассмотрения дел:

1) судья при подготовке дела к судебному разбирательству выявляет лиц, которые могут дать сведения о принадлежности имущества (собственники имущества, фактические владельцы и проч.);

2) судья запрашивает у соответствующих организаций сведения о принадлежности данного имущества;

3) заявление о признании вещи бесхозной или о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь рассматривается судом с участием заинтересованных лиц (**ч. 2 ст. 292 ГПК**);

4) суд, признав, что собственник отказался от права собственности на движимую вещь, принимает решение о признании движимой вещи бесхозной и передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею. Суд, признав, что недвижимая вещь не имеет собственника или собственник вещи неизвестен и она принята на учет в установленном порядке, принимает решение о признании права муниципальной собственности на эту вещь;

5) если во время подготовки дела будет обнаружено лицо, которое считает себя собственником вещи, суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет право на обращение в суд с иском.

8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызовное производство)

Согласно ст. 148 ГК восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам производится судом. Права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать:

1) предъявителю ценной бумаги (ценная бумага на предъявителя);

2) названному в ценной бумаге лицу (именная ценная бумага);

3) названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (ордерная ценная бумага).

В рамках особого производства происходит восстановление прав по утраченным документам на предъявителя в случаях, указанных в законе, в частности при утрате сберегательной книжки на предъявителя, контрольного листа к ней; сохранного свидетельства о приеме на хранение облигаций государственных займов; ценных бумаг на предъявителя; ордерных ценных бумаг.

Под утратой ценной бумаги на предъявителя, ордерной ценной бумаги понимается полное их отсутствие или утрата документом качества платежности. Лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, вправе подать заявление о признании утраченной ценной бумаги на предъявителя,

ордерной ценной бумаги недействительной и о восстановлении прав по утраченному документу.

Подсудность определена ч. 3 ст. 294 ГПК. Заявление о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ, по которому должно быть произведено исполнение.

Содержание заявления имеет некоторые особенности: в заявлении о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним должно быть указано: 1) признаки утраченного документа; 2) наименование лица, выдавшего его; 3) обстоятельства, при которых произошла утрата документа; 4) просьба заявителя о запрещении лицу, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи (ст. 295 ГПК).

Действия судьи на стадии подготовки дела к слушанию также специфичны. Судья выносит определение, которым:

1) запрещает выдавшему документ лицу производить по нему платежи или выдачи, направляет копию определения лицу, выдавшему документ, регистратору;

2) обязывает заявителя опубликовать в местном периодическом печатном издании сведения, которые должны содержать:

- наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа;
- наименование лица, подавшего заявление, и его место жительства или место нахождения;

- наименование и признаки документа;

- предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в течение трех месяцев со дня опубликования подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

На отказ в вынесении определения суда может быть подана частная жалоба.

Если держатель документа, об утрате которого помещена публикация, заявляет о своих правах, суд оставляет заявление, поданное лицом, утратившим документ, без рассмотрения и устанавливает срок, в течение которого лицу, выдавшему документ, запрещается производить по нему платежи и выдачи (но не свыше двух месяцев). Суд разъясняет заявителю право предъявить иск об истребовании этого доказательства в общем порядке, а держателю документа — его право взыскать с заявителя убытки, причиненные запретительными мерами.

Если по истечении трех месяцев со дня публикации от держателя документа не поступило заявление, то суд рассматривает дело о признании утраченного документа недействительным. В случае удовлетворения просьбы заявителя суд принимает решение, которым признает утраченный документ недействительным и восстанавливает права по утраченной ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге. Это решение суда является основанием для выдачи заявителю нового документа взамен признанного недействительным (ст. 300 ГПК).

Держатель документа, не заявивший по каким-либо причинам своевременно о своих правах на этот документ, после вступления в законную силу решения суда о признании документа недействительным и о восстановлении прав по утраченной ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге может предъявить к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного документа, иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества (ст. 301 ГПК).

9. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический

стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование

Глава 35 ГПК, а также Закон РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» регулируют случаи принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительного психиатрического освидетельствования, а также продления срока госпитализации и психиатрического освидетельствования. По общему правилу лечение лиц, страдающих психическим расстройством, проводится после получения их письменного согласия или согласия их законных представителей. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование допускаются только по судебному решению.

Заявление о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, подается в суд представителем психиатрического стационара по месту нахождения психиатрического стационара, в который помещен гражданин (ч. 1 ст. 302 ГПК), в течение 48 часов с момента помещения гражданина в психиатрический стационар (ч. 1 ст. 303 ГПК).

В заявлении должны быть указаны предусмотренные федеральным законом основания для принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрический стационар. К заявлению прилагается мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания гражданина в психиатрическом стационаре. Основаниями принудительной госпитализации является:

- возможность обследования или лечения только в стационарных условиях;
- определение психического расстройства как тяжелого; тяжелое психическое расстройство обуславливает:

- непосредственную опасность для себя или окружающих;

- беспомощность (неспособность удовлетворить основные жизненные потребности); в случае оставления лица без психиатрической помощи возможность причинения существенного вреда здоровью больного вследствие ухудшения психического состояния.

Психиатрическое освидетельствование проводится для того, чтобы определить, страдает ли лицо психическим расстройством, нуждается ли оно в психиатрической помощи и какой. Психиатрическое освидетельствование проводится по просьбе (с согласия) обследуемого лица или по просьбе (с согласия) его законных представителей. Проведение освидетельствования без согласия лица возможно в тех случаях, когда тяжелое психическое расстройство обуславливает непосредственную опасность для себя или окружающих, беспомощность (неспособность удовлетворить основные жизненные потребности), в случае оставления лица без психиатрической помощи повлечет существенный вред здоровью больного вследствие ухудшения психического состояния.

Процессуальные особенности рассмотрения дел данной категории:

- 1) принимая заявление, судья одновременно продлевает пребывание лица в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения заявления в суде о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар;

- 2) заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, судья рассматривает в течение пяти дней со дня возбуждения дела;

3) судебное заседание проводится в помещении суда или психиатрического стационара;

4) гражданин имеет право лично участвовать в судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации. В случае, если по сведениям, полученным от представителя психиатрического стационара, психическое состояние гражданина не позволяет ему лично участвовать в проводимом в помещении суда судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации, заявление рассматривается судьей в психиатрическом стационаре;

5) дело рассматривается с участием прокурора, представителя психиатрического стационара, подавшего в суд заявление, и представителя гражданина, в отношении которого решается вопрос о принудительной госпитализации или о продлении срока его принудительной госпитализации;

6) рассмотрев заявление по существу, судья принимает решение, которым отклоняет или удовлетворяет заявление;

7) решение суда об удовлетворении заявления является основанием для принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или продления срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, и дальнейшего содержания гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрическом стационаре в течение установленного законом срока;

8) пребывание лица в психиатрическом стационаре в недобровольном порядке продолжается только в течение времени сохранения оснований, по которым была проведена госпитализация. Судья в порядке, установленном законом, своим постановлением может продлить госпитализацию. В дальнейшем решение о продлении госпитализации лица, помещенного в психиатрический стационар в недобровольном порядке, принимается судьей ежегодно.

Специфика принудительного психиатрического освидетельствования:

1) заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании подает врач-психиатр;

2) подсудность дела определяется местом жительства гражданина;

3) к заявлению должно быть приложено мотивированное заключение врача-психиатра о необходимости такого освидетельствования и другие имеющиеся материалы;

4) в течение трех дней со дня подачи заявления судья единолично рассматривает заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина;

5) судья принимает решение о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина или об отказе в принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина.

10. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния

Порядок внесения исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния регламентируется гл. 36 ГПК и Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния».

Регистрация актов гражданского состояния (рождение, регистрация брака, развод, усыновление, смерть и т. д.) производится органами загса. При отсутствии спора записи, исправления и изменения в записи в книгах загса вносятся в

административном порядке.

Отказ руководителя органа загса от внесения исправлений или изменений может быть обжалован в судебном порядке. Если существует спор о внесении исправлений, то дело рассматривается в исковом порядке. На основе принятого судебного решения орган загса вносит исправление или изменение в записи актов гражданского состояния.

В порядке особого производства заявление о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния рассматривается при наличии следующих обстоятельств:

1) наличие неправильности в записи актов гражданского состояния (ошибка органов загса, допущенная при регистрации факта, противоречие между записью и обстоятельствами, возникшими после регистрации факта, например изменение пола);

2) отсутствие спора о праве;

3) отказ органа загса о внесении исправлений или изменений.

Подсудность дела определяется **по месту жительства** заявителя.

Заинтересованными лицами по данной категории дел могут быть граждане — владельцы документов загса, содержащих ошибки; наследники, если у них возникают проблемы, связанные с ошибками в записях актов гражданского состояния; родители, усыновители, попечители несовершеннолетних детей по делам о внесении исправлений в записи о рождении детей.

В заявлении о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния должно быть отражено:

— в чем заключается неправильность записи в акте гражданского состояния;

— когда и каким органом записи актов гражданского состояния было отказано в исправлении или изменении произведенной записи.

Заявитель представляет документы, выданные органом загса и содержащие ошибки; документы, подтверждающие необходимость внести исправления; копию заключения органа загса об отказе изменить или исправить имеющуюся запись.

Решение суда, которым установлена неправильность записи в книгах загса, является основанием для исправления такой записи органами загса (ст. 309 ГПК).

11. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

Нотариальная деятельность регулируется Основами законодательства Российской Федерации о нотариате. Производство по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении регламентировано гл. 37 ГПК.

Основания обращения к суду возникают, если:

1) заинтересованное лицо считает, что нотариальные действия совершены неправильно или неправилен отказ в совершении нотариального действия;

2) отсутствует спор о праве, основанный на совершении нотариального действия. Если спор о праве существует, то он подлежит рассмотрению в исковом производстве.

Неправильное совершение нотариальных действий — это совершение действий, не соответствующих требованиям, предъявленным законодательством.

Отказ в совершении нотариальных действий — это несовершение нотариального действия.

Законом определен перечень оснований для отказа в совершении нотариальных действий:

- 1) совершение такого действия противоречит закону;
- 2) действие подлежит совершению другим нотариусом;
- 3) с просьбой о совершении нотариального действия обращается недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- 4) сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям» указанным в уставе **или** положении;
- 5) сделка не соответствует требованиям закона;
- 6) документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Об отказе в совершении нотариального действия выносится постановление. По просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок обжалования.

Заявление о неправильном совершении нотариальных действий или на отказ в их совершении подаются в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий. Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении соответствующими должностными лицами, подаются в суд по месту нахождения соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения; экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, места лишения свободы.

Заявление о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом РФ, подается в суд по месту порта приписки судна (ст. 310 ГПК).

Заявление подается в суд в течение **10** дней с момента, когда заявителю стало известно о совершении нотариального действия или **об** отказе. \

Заявитель — лицо, которое непосредственно участвовало в совершении обжалуемого нотариального действия. Остальные граждане и юридические лица могут обратиться в суд с иском.

Процессуальные особенности рассмотрения дел:

1) заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия. Однако **их** неявка не является препятствием к рассмотрению заявления;

2) после принятия заявления судья приступает к подготовке дела, что включает в себя: истребование нотариального производства, истребование объяснения нотариуса (**или** другого лица, совершившего нотариальное действие), извещение нотариуса и т. д.:

3) возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом в порядке искового производства;

4) решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное

нотариальное действие или обязывает совершить такое действие.

11. Восстановление утраченного судебного производства

Восстановление утраченного судебного производства — это новая категория дела особого производства. В ранее действовавшем ГПК порядок восстановления утраченного производства определялся Приложением № 2 к ГПК.

Судебное производство может быть утрачено полностью или частично. При этом речь идет только об окончанных судебных производствах, т. е. по которым принято решение суда или вынесено определение о прекращении судебного производства по делу. Иные судебные производства не подлежат восстановлению (судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению).

Дело о восстановлении утраченного судебного производства возбуждается по заявлениям лиц, участвующих в деле (ранее действовавшее законодательство позволяло восстанавливать утраченное судебное производство по инициативе суда).

Рассмотрение заявления о восстановлении утраченного судебного производства не ограничивается сроком его хранения. Однако и случае обращения с заявлением о восстановлении утраченного судебного производства в целях его исполнения, если срок предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается, суд также прекращает производство по делу о восстановлении утраченного и судебного производства.

Подсудность дела о восстановлении утраченного судебного производства определяется местом нахождения суда, принявшего решение по существу спора или вынесшего определение о прекращении судебного производства по делу.

Закон предъявляет повышенные требования к заявлению о восстановлении утраченного судебного производства.

В заявлении о восстановлении утраченного судебного производства должно быть указано:

- о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель;
- было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось, какое процессуальное положение занимал в деле заявитель;
- кто еще принимал участие в деле и в каком процессуальном положении;
- место жительства или нахождения этих лиц;
- что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства, о месте нахождения копий документов производства или сведений о них;
- восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым;
- для какой цели необходимо их восстановление. При отсутствии указания в заявлении о восстановлении утраченного судебного производства соответствующей цели обращения суд оставляет заявление без движения и предоставляет срок, необходимый для изложения цели заявителем. Если указанная заявителем цель обращения не связана с защитой его прав и законных интересов, суд отказывает в возбуждении дела о восстановлении утраченного судебного производства или мотивированным определением оставляет заявление без рассмотрения, если дело было возбуждено (ст. 315 ГПК).

К заявлению прилагаются сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке.

Заявитель освобождается от уплаты судебных расходов, понесенных судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства.

Судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению. Истец в этом случае вправе предъявить новый иск. В определении суда о возбуждении дела по новому иску в связи с утратой судебного производства данное обстоятельство должно быть обязательно отражено.

При рассмотрении дела по новому иску суд использует сохранившиеся части судебного производства, документы, выданные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу.

Суд может допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, в необходимых случаях судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда (ст. 316 ГПК).

Решение или определение суда о прекращении судебного производства, если оно принималось по делу, подлежит восстановлению, за исключением случаев, предусмотренных ст. 318 ГПК.

В решении суда о восстановлении утраченных решения суда или определения суда о прекращении судебного производства указывается, на основании каких данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании с участием всех участников процесса по утраченному производству, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного постановления.

При недостаточности собранных материалов для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством, суд определением прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявить иск в общем порядке.

При заведомо ложном заявлении судебные расходы, связанные с возбуждением дела по заявлению о восстановлении утраченного судебного производства, взыскиваются с заявителя (ст. 319 ГПК).

Лекция 23

ПРОИЗВОДСТВО В АПЕЛЛЯЦИОННОЙ И КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

План

1. Понятие форм пересмотра судебных актов.
2. Пересмотр дел в апелляционном порядке.
3. Пересмотр дел в кассационном порядке.
4. Обжалование определений суда.

1. Понятие форм пересмотра судебных актов

Пересмотр судебных актов в гражданском судопроизводстве возможен в следующем порядке:

- 1) в апелляционном или кассационном производстве;
- 2) в надзорном производстве;
- 3) в порядке пересмотра но вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу.

Каждое из указанных производств представляет собой самостоятельную стадию гражданского **процесса**, имеющую собственные правила, особенности в полномочиях судебных органов, субъектном составе, других признаков.

Предметом обжалования и опротестования в кассационном порядке являются не вступившие в законную силу судебные акты - решения и определения судов первой инстанции, а в апелляционном порядке — решения и определения мировых судей. Право кассационного и апелляционного обжалования предоставлено всем лицам, участвующим в деле и может быть реализовано ими в течение установленного срока на подачу кассационной или апелляционной жалобы.

Различие в полномочиях кассационной и апелляционной инстанций в гражданском процессе невелико, поскольку кассационная инстанция в гражданском процессе близка по своим характеристикам к апелляционной. В кассационном производстве также имеет место оценка новых доказательств и новое судебное разбирательство. В основном отличия сводятся к следующему:

1) в кассационном производстве объектом обжалования являются не вступившие в законную силу решения и определения судов первой инстанции (районных, областных и Верховного Суда РФ), а в апелляционном производстве — решения и определения мировых судей;

2) кассационной инстанцией являются судебные коллегии по гражданским делам областных и соответствующим им судов. Верховного Суда РФ, а также специальная Кассационная коллегия Верховного Суда РФ. Апелляционной инстанцией в отношении решений мировых судей является районный суд;

3) кассационное производство осуществляется по специальным правилам, установленным ГПК, а апелляционный пересмотр происходит по общим правилам производства в суде первой инстанции;

4) при рассмотрении дела в апелляционном порядке судья районного суда вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства по делу, а в кассационном производстве имеется ряд ограничений на представление новых доказательств;

5) имеются и другие отличия процедурного характера (например, по полномочиям кассационной и апелляционной инстанций и др.).

Пересмотр дел в порядке надзора заключается в возможности пересмотра вступивших в законную силу и нередко уже исполненных судебных актов. Право подачи заявления о пересмотре дела в порядке надзора принадлежит любому лицу, как участвующему, так и ранее не участвовавшему в деле. Заявление рассматривается судьей соответствующего суда надзорной инстанции, который на первом этапе решает вопрос об истребовании дела либо об отказе в его истребовании из соответствующего суда. На втором этапе судья решает вопрос о передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции либо об отказе в такой передаче. Основания для пересмотра дела в порядке надзора носят более ограниченный характер, чем в апелляционном и кассационном производствах.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу, является по сути дела разновидностью надзорного производства. Отличительными чертами данной стадии является наличие особых оснований для пересмотра дел и права обращения с заявлением у самих лиц, участвующих в деле.

2. Пересмотр дел в апелляционном порядке

Апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей было введено в 2000 г. В ст. 23 ГПК определена подсудность дел мировым судьям, в ст. 209 ГПК — законная сила их решений.

Решения мирового судьи могут быть обжалованы в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в соответствующий районный суд через мирового судью. Прокурор, участвующий в деле, приносит на решение мирового судьи апелляционное представление. Апелляционная жалоба может быть подана в течение 10 дней со дня вынесения решения мировым судьей в окончательной форме (ст. 320 ГПК). Содержание апелляционной жалобы соответствует в целом тем же требованиям, которые предъявляются и к кассационным жалобам (ст. 322 ГПК).

При установлении определенных фактов право препятствующего характера (апелляционная жалоба не соответствует требованиям ст. 322 ГПК или не оплачена государственной пошлиной) мировой судья выносит определение об **оставлении жалобы без движения** и назначает лицу, подавшему жалобу, срок для исправления недостатков. Если лицо, подавшее жалобу, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении мирового судьи, жалоба считается поданной в день первоначального представления ее в суд. В противном случае жалоба считается неподанной и возвращается лицу, подавшему жалобу.

Отдельно урегулировано такое процессуальное действие как **возвращение апелляционной жалобы**. Апелляционная жалоба возвращается судом лицу, подавшему жалобу, в случаях:

- 1) невыполнения в установленный **срок** указаний мирового судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы без движения;
- 2) истечения срока обжалования, если жалоба не содержит просьбу о восстановлении пропущенного срока либо в восстановлении этого **срока** отказано.

Апелляционная жалоба возвращается мировым судьей также по просьбе лица, подавшего жалобу, если дело не направлено в районный суд. Возврат апелляционной жалобы лицу, подавшему жалобу, осуществляется на основании определения мирового судьи. Лицо, подавшее жалобу, вправе обжаловать указанное определение в районный суд.

Мировой судья после получения апелляционной жалобы обязан направить

лицам, участвующим в деле, копии жалобы и приложенных к ней документов. Лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье письменные объяснения на апелляционную жалобу с приложением документов, подтверждающих эти объяснения, и копий по числу лиц, участвующих в деле.

По истечении срока обжалования мировой судья направляет дело с апелляционной жалобой и поступившими на нее возражениями в районный суд. О времени и месте судебного заседания лиц, участвующих в деле, извещает судья районного суда.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее до принятия решения или определения судьей районного суда. Отказ от жалобы оформляется определением судьи о прекращении апелляционного производства.

При рассмотрении дела в апелляционном порядке судья районного суда проверяет законность и обоснованность решения мирового судьи по правилам производства в суде первой инстанции. При этом судья районного суда вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства по делу. Таким образом, в ГПК не установлено специальной юридической процедуры апелляционного разбирательства.

Полномочия апелляционной инстанции. Суд апелляционной инстанции, рассмотрев дело, вправе:

1) оставить решение мирового судьи без изменения, а жалобу — без удовлетворения;

2) изменить решение мирового судьи или отменить его и вынести новое решение;

3) отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить жалобу без рассмотрения.

Постановление районного суда в случае вынесения нового решения или изменения ранее вынесенного решения выносится в форме апелляционного решения, которое заменяет полностью или в части решение мирового судьи, а в остальных случаях — в форме определения. Постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию в кассационном порядке не подлежит.

Основания отмены или изменения решения мирового судьи в апелляционном порядке те же, что и в кассационном порядке (см. ст. 362-364 ГПК). При оставлении апелляционной жалобы без удовлетворения суд обязан указать в своем решении мотивы, по которым доводы жалобы признаны неправильными и не являющимися основаниями к отмене решения мирового судьи.

3. Пересмотр дел в кассационном порядке

Объектом кассационной проверки могут быть решения любых судов, рассматривавших дела по первой инстанции, кроме решений мировых судей. Кассационная жалоба может быть подана сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Прокурор, участвовавший в деле, приносит кассационное представление.

Решения районных судов общей юрисдикции обжалуются в верховный суд республики, краевой, областной и иной соответствующий им суд; решения верховных судов республик, краевых, областных и соответствующих им судов — в Верховный Суд РФ; решения Судебной коллегии по гражданским делам — в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ.

Кассационные жалобы подаются через суд, вынесший решение, в течение 10

дней после вынесения судом решения в окончательной форме. Жалоба, поданная по истечении указанного срока, возвращается лицу, ее подавшему.

Кассационная жалоба должна содержать (ст. 339 ГЛК):

- 1) наименование суда, в который адресуется жалоба, представление;
- 2) наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения;
- 3) указание на решение суда, которое обжалуется;
- 4) требования лица, подающего жалобу, или требования прокурора, приносящего представление, а также основания, по которым они считают решение суда неправильным;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе, представлению доказательств.

Ссылка лица, подающего кассационную жалобу, на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается только в случае обоснования в жалобе, что эти доказательства невозможно было представить в суд первой инстанции. Кассационная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочие представителя, если в деле не имеется такое полномочие. К кассационной жалобе прилагается также документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, если жалоба при ее подаче подлежит оплате.

Кассационные жалоба и приложенные к ней письменные доказательства подаются в суд с копиями, число которых должно соответствовать числу лиц, участвующих в деле (ст. 340 ГПК).

Оставление без движения кассационной жалобы возможно в следующих случаях:

- 1) если жалоба не соответствует требованиям закона по форме и содержанию и к ней не приложены копии по числу лиц, участвующих в деле;
- 2) если жалоба не оплачена государственной пошлиной.

В подобном случае судья выносит определение, которым оставляет жалобу без движения и назначает лицу, подавшему жалобу, срок для исправления недостатков. Если лицо, подавшее жалобу, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении, жалоба считается поданной в день первоначального поступления в суд. В противном случае жалоба считается неподанной и возвращается лицу, ее подавшему.

После принятия кассационной жалобы судьей суда первой инстанции проводится **подготовка дела к рассмотрению** в кассационной инстанции, которая заключается в следующем:

- 1) направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы и приложенных к ней письменных доказательств;
- 2) известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы в кассационном порядке. О дне рассмотрения кассационной жалобы в Верховном Суде РФ лиц, участвующих в деле, извещает Верховный Суд РФ;
- 3) по истечении срока, установленного для обжалования решения, направить дело в кассационную инстанцию.

До вступления решения в законную силу дело никем не может быть истребовано из суда. В указанный период лица, участвующие в деле, вправе ознакомиться в суде с материалами дела и с поступившими жалобами.

Лица, участвующие в деле, вправе представить возражения на жалобу с приложением документов, подтверждающих эти возражения. Кроме того, лицо,

подавшее кассационную жалобу, вправе от нее отказаться. О принятии отказа от жалобы суд выносит определение, которым прекращает кассационное производство, если решение не было обжаловано другими лицами.

Разбирательство дела в кассационной инстанции происходит в упрощенном порядке. После открытия судебного заседания председательствующий выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, и представителей явился, устанавливает личность явившихся, а также проверяет полномочия должностных лиц и представителей. Он объявляет состав суда, разъясняет права отвода и разрешает поступившие в связи с этим ходатайства, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности. Затем судом кассационной инстанции разрешается вопрос о последствиях неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, и представителей.

Само рассмотрение дела в кассационной инстанции начинается докладом председательствующего или одного из судей. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы кассационной жалобы и поступившие на **них** возражения, содержание представленных в суд новых письменных доказательств, а также сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть для проверки правильности решения.

После доклада суд заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и представителей. В случае необходимости суд кассационной инстанции оглашает имеющиеся в деле доказательства, а также исследует вновь представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции. О принятии новых доказательств суд выносит определение. Стороны вправе заявлять ходатайства о вызове и допросе дополнительных свидетелей, об истребовании других доказательств, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. Поэтому исследование доказательств проводится в порядке, установленном для суда первой инстанции. В случае исследования новых доказательств проводятся судебные прения по правилам, установленным в суде первой инстанции.

Пределы рассмотрения дела судом кассационной инстанции ограничены требованиями кассационной жалобы. Вместе с тем согласно ч. 2 ст. 347 ГПК суд кассационной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме.

Полномочия кассационной инстанции. Суд, рассмотрев дело в кассационном порядке, вправе своим определением:

- 1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационные жалобу, представление без удовлетворения;
- 2) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;
- 3) изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств;
- 4) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения.

Основаниями к отмене решения суда в кассационном порядке и передаче на новое рассмотрение в суд первой инстанции являются следующие:

- 1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела. Здесь

речь идет о том, что суд первой инстанции в соответствии со ст. 56 ГПК определяет предмет доказывания в гражданском процессе. Если суд неправильно определил предмет доказывания, то тем самым он не выполнил возложенную на него процессуальную обязанность;

2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела. Речь идет о том, что стороны не выполнили полностью свои обязанности по доказыванию, не представили всех доказательств, а суд первой инстанции счел представленные доказательства достаточными. Подобное судебное решение не обладает таким важным качеством, как обоснованность, выводы суда (полностью либо в части) не подтверждены доказательствами;

3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;

4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права. При этом не может быть отменено правильное по существу решение суда по одним лишь формальным соображениям.

Нарушение норм материального права может выражаться в том, что (ст. 363 ГПК):

1) суд не применил закон, подлежащий применению;

2) суд применил закон, не подлежащий применению;

3) суд неправильно истолковал закон, т. е. не так понял его истинный смысл.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для отмены решения суда первой инстанции только при условии, что оно привело или могло привести к неправильному разрешению дела. Может выражаться в следующих основаниях (ст. 362 и 364 ГПК), классифицированных на 3 группы (К. И. Комиссаров):

1) формальные нарушения (в соответствии со ст. 364 ГПК не могут служить основанием к отмене судебного решения, например, стороны давали объяснения суду сидя не стоя);

2) существенное нарушение (подобное основание к отмене недостаточно оценочное, например по делу не была проведена в полной мере подготовка к судебному разбирательству);

3) безусловные основания к отмене решения. Решение подлежит отмене, если:

— дело рассмотрено судом в незаконном составе;

— дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;

— при рассмотрении дела были нарушены правила языка, на котором ведется судебное производство;

— суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

— решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;

— решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

— в деле отсутствует протокол судебного заседания;

— при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

Указания, изложенные в определении суда, рассматривающего дело в кассационном порядке, в случае отмены решения суда первой инстанции и передачи дела на новое рассмотрение, обязательны для суда, вновь рассматривающего данное

дело. Однако суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, не вправе предпринимать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение суда должно быть принято при новом рассмотрении дела.

4. Обжалование определений суда

Обжалование определений в апелляционном порядке

(ст. 331—335 ГПК). Определения мирового судьи могут быть обжалованы в районный суд отдельно от решения суда сторонами и иными лицами, участвующими в деле, также в случаях, установленных ГПК, а также когда определение мирового судьи препятствует дальнейшему движению дела. В иных случаях на определения мирового судьи частные жалобы не подаются, возражения против этих определений могут быть включены в апелляционную жалобу.

Подача и рассмотрение частных жалоб происходят в порядке, предусмотренном для обжалования решения мирового судьи.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу, вправе:

- 1) оставить определение мирового судьи **без** изменения, а жалобу — **без** удовлетворения;
- 2) отменить определение мирового судьи полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе, обжалованию в кассационном порядке не подлежит и вступает в законную силу с момента его вынесения.

Обжалование определений в кассационном порядке (ст. 371-375 ГПК).

Определения всех судов первой инстанции, за исключением определений мировых судей, могут быть обжалованы отдельно от решения суда сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в кассационную инстанцию в следующих случаях, когда это прямо предусмотрено ГПК, а также когда определение суда преграждает возможность дальнейшего движения дела. На остальные определения суда первой инстанции частные жалобы не подаются, но возражения против **этих** определений могут быть включены в кассационную жалобу.

Подача и рассмотрение частных жалоб происходит по общим правилам кассационного производства.

Суд кассационной инстанции, рассмотрев частную жалобу, вправе:

- 1) оставить определение без изменения, а жалобу — без удовлетворения;
- 2) отменить определение и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;
- 3) отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Лекция 24

ПРОИЗВОДСТВО В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

План

- 1. Возбуждение надзорного производства.**
- 2. Рассмотрение дела судом надзорной инстанции.**

1. Возбуждение надзорного производства

Любое вступившее в законную силу судебное решение, определение, постановление может быть пересмотрено в порядке судебного надзора.

Перечень и полномочия должностных лиц, имеющих право возбуждать судебное надзорное производство, определены ст. 376 ГПК. Вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Президиума Верховного Суда РФ, могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции лицами, участвующими в деле, и другими лицами, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение года со дня их вступления в законную силу. Согласно ст. 380 ГПК пропуск указанного срока обжалования является основанием для возвращения надзорной жалобы ее заявителю.

Право на обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений суда, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют должностные лица органов прокуратуры, указанные в ст. 377 ГПК. В частности, с представлениями о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений судов в Российской Федерации вправе обращаться:

- 1) Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;
- 2) прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа (флота) — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда.

Порядок подачи надзорной жалобы или представления прокурора.

Надзорная жалоба или представление прокурора подается непосредственно в суд надзорной инстанции. Законом установлен круг судов и органов в них, осуществляющих полномочия по судебному надзору. Согласно ст. 377 ГПК надзорная жалоба или представление прокурора подаются:

- 1) на вступившие в законную силу решения и определения верховных судов республик, краевых, областных судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения не были предметом кассационного или надзорного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на кассационные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные решения и определения районных судов; на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей — соответственно в президиум верховного суда республики,

краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа;

2) на кассационные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов — в президиум окружного (флотского) военного суда;

3) на определения президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на вступившие в законную силу решения и определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на кассационные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если жалобы на указанные решения и определения были оставлены без удовлетворения президиумами соответственно верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, — в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ;

4) на определения президиумов окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на кассационные определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если жалобы на указанные судебные постановления были оставлены без удовлетворения президиумом окружного (флотского) военного суда, — в Военную коллегия Верховного Суда РФ;

5) на вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции; на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ; на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке; на определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке, — в Президиум Верховного Суда РФ.

Содержание надзорной жалобы. Надзорная жалоба должна содержать (ст. 378 ГПК):

1) наименование суда, в который они адресуются;

2) наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения и процессуальное положение в деле;

3) наименования других лиц, участвующих в деле, их место жительства или место нахождения;

4) указание на суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной или кассационной инстанции, и содержание принятых ими решений;

5) указание на решение, определение суда, которые обжалуются;

6) указание на то, и чем заключается допущенное судами существенное нарушение закона;

7) просьбу лица, подающего жалобу или представление. В надзорной жалобе на

вынесенное в надзорном порядке определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ или военной коллегии Верховного Суда РФ должно быть указано, в чем состоит нарушение единств судебной практики, и должны быть приведены соответствующие обоснования этого нарушения. В надзорной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, должно быть указано какие права или законные интересы этого лица нарушены иступившим в законную силу судебным постановлением. Если надзорная жалоба ранее подавалась и надворную инстанцию, в ней должно быть указано на принятое решение суда.

Надзорная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность или другой документ, удостоверяющий полномочия представителя. **Представление** прокурора должно быть подписано уполномоченным на то прокурором (ч. 5 ст. 378 ГПК).

К надзорной жалобе прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу. Они подаются с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Если судебное постановление не было обжаловано в апелляционном или кассационном порядке, к жалобе должен быть приложен документ, подтверждающий уплату государственной пошлины.

Рассмотрение надзорной жалобы. После поступления в суд надзорной инстанции надзорная жалоба по поручению председателя соответствующего суда или его заместителя передается на рассмотрение судьи данного суда. Судья изучает жалобу и вправе возвратить ее без рассмотрения по существу в течение 10 дней со дня поступления в суд надзорной инстанции, если:

1) жалоба или представление не отвечает требованиям, предусмотренным ст. 378 ГПК;

2) жалоба или представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

У) пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора;

4) до принятия жалобы или представления к рассмотрению по существу поступила просьба об их возвращении или отзыве;

5) жалоба или представление поданы с нарушением правил подсудности.

В суде надзорной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, надзорная жалоба рассматривается не более чем месяц, а в Верховном Суде РФ — не более чем два месяца. По результатам рассмотрения надзорной жалобы судья выносит определение об истребовании дела, если имеются сомнения в законности судебного постановления либо об отказе в истребовании дела, если изложенные в жалобе доводы в соответствии с федеральным законом не могут повлечь за собой возможность отмены судебного постановления. В определении суда об отказе в истребовании дела излагаются мотивы, если оно направляется лицу, подавшему надзорную жалобу. В случае истребования дела судья вправе приостановить исполнение решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии об этом просьбы, содержащейся в жалобе, представлении или ином ходатайстве.

Председатель соответствующего суда либо его заместитель вправе не согласиться с определением судьи об отказе в истребовании дела. В этом случае они выносят свое определение об истребовании дела.

Рассмотрение дела, истребованного в суд надзорной инстанции. Истребованное дело рассматривается судьей, кроме судьи Верховного Суда РФ, не более чем два

месяца, судьей Верховного Суда РФ — не более чем четыре месяца. Такой срок может быть продлен председателем суда, его заместителем соответственно до четырех и шести месяцев. По результатам рассмотрения дела судья выносит одно из двух определений: об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции либо о передаче дела для рассмотрения надзорной жалобы по существу в суд надзорной инстанции. Однако председатель соответствующего суда и его заместитель вправе не согласиться с определением судьи об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции. В этом случае председатель соответствующего суда **или** заместитель Председателя Верховного Суда РФ выносит свое определение о передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции.

В случае передачи дела на рассмотрение суда надзорной инстанции лицам, участвующим в деле, направляются копии соответствующего определения суда и копии надзорной жалобы или представления прокурора. Время рассмотрения дела суд назначает с учетом того, чтобы лица, участвующие в деле, имели возможность явиться в суд на заседание. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения дела, однако **их** неявка не препятствует его рассмотрению.

Следует иметь в виду правило ст. 389 ГИК, согласно которому председатель Верховного Суда РФ или его заместитель имеет право внести в Президиум Верховного Суда РФ мотивированное представление о пересмотре судебных постановлений в порядке надзора в целях обеспечения единства судебной практики и законности. По смыслу закона такое представление может быть внесено и при отсутствии обращения участвующих в деле лиц без соблюдения общего порядка подачи и рассмотрения надзорных жалоб.

2. Рассмотрение дела судом надзорной инстанции

В качестве судов надзорной инстанции действуют:

1) президиумы верховных судов республик, краевых, области их судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов;

2) Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда **РФ**,

3) Президиум Верховного Суда РФ.

Судебная коллегия Верховного Суда РФ в порядке надзора рассматривает дела в составе трех постоянных судей. Заседания президиумов судов правомочны при наличии большинства членов президиума. Прокурор участвует в судебном надзорном рассмотрении дел, если он является лицом, участвующим в деле.

Рассмотрение дела в надзорной инстанции в основном проходит так же, как и заседание кассационной инстанции. В судебном заседании принимают участие лица, участвующие в деле, **их** представители, иные лица, подавшие надзорную жалобу или представление прокурора, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением.

В подготовительной части заседания председательствующий выясняет, кто из лиц, извещенных о времени и месте рассмотрения дела, явился в заседание, объявляет состав суда, после чего решается вопрос об отводах. Затем приглашенным в заседание лицам разъясняются их права и обязанности. Далее суд обсуждают поступившие ходатайства и заявления присутствующих в судебном заседании.

Вторая часть заседания — рассмотрение материалов дела — начинается

докладом судьи. Дело, рассматриваемое в порядке надзора в президиуме соответствующего суда, докладывается председателем суда, его заместителем или по их поручению иным членом президиума либо ранее не участвовавшим в рассмотрении дела другим судьей этого суда. В Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ дело докладывается одним из судей коллегии. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, мотивы надзорной жалобы или представления прокурора и определения суда о возбуждении надзорного производства. Судьи могут задать вопросы докладчику.

Лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие жалобу, прокурор, если они явились в судебные заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее надзорную жалобу, или прокурор, подавший представление.

По результатам рассмотрения дела суд надзорной инстанции выносит определение. При рассмотрении дела в порядке надзора все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела в порядке надзора и против его пересмотра, надзорная жалоба или представление прокурора считаются отклоненными. О вынесенном судом надзорной инстанции определении сообщается лицам, участвующим в деле.

Полномочия суда надзорной инстанции. Суд, рассмотрев дело в порядке надзора, вправе:

1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора без удовлетворения;

2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;

3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по Делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права.

Как видно, полномочия суда надзорной инстанций в основном сходны с полномочиями суда второй инстанции. Различие сводится к тому, что надзорная инстанция может направить дело на новое кассационное рассмотрение, а также оставить в силе одно из ранее вынесенных по делу решений, определений или постановлений.

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права (ст. 387 ГПК). Существенность нарушения норм процессуального права суд надзорной инстанции устанавливает по правилам ст. 364 ГПК, в которой указаны случаи таких нарушений, которые влекут безусловную отмену судебных постановлений независимо от доводов жалобы или представления; другие нарушения норм процессуального права признаются существенными и влекут отмену судебных постановлений при условии, что они привели или могли привести к неправильному разрешению дела (п. 24, 25 названного постановления).

Нарушение норм материального права суд надзорной инстанции устанавливает

по правилам ст. 363 ГПК. Существенность этих нарушений оценивается и признается судом надзорной инстанции по каждому делу с учетом его конкретных обстоятельств и значимости последствий этих нарушений для лица, в отношении которого они допущены (нарушения его прав, свобод или охраняемых законом интересов).

В отличие от кассационной инстанции указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело (ч. 2 ст. 390 ГПК).

Лекция 25

ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Пересмотр дел по вновь открывшимся обстоятельствам является особой формой пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу. Он отличается наличием специальных строго оговоренных в законе оснований для возбуждения производства и большей доступностью для лиц, участвующих в деле.

Основаниями для пересмотра решений, определений судов по вновь открывшимся обстоятельствам являются (ст. 392 ГПК):

- 1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- 2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда и установленные вступившим в законную силу приговором суда;
- 3) преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;
- 4) отмена решения, приговора или определения суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения или определения суда.

Решение пересматривается по вновь открывшимся обстоятельствам судом, вынесшим это решение. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений судов апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, на основании которых изменено решение суда первой инстанции **или** принято новое решение, производится судом, изменившим решение суда или принявшим новое решение.

Заявление, представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда подаются сторонами, прокурором, другими лицами, участвующими в деле, в суд, принявший решение или определение. Такие заявление, представление могут быть поданы в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра.

Срок для подачи заявления исчисляется в случаях (ст. 395 ГПК):

- 1) когда заявителю становятся известными существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю, — со дня открытия обстоятельств, имеющих существенное значение для дела;
- 2) когда вступившим в законную силу приговором суда был установлен заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступления судей, совершенные при рассмотрении данного дела, — со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;
- 3) отмены решения, приговора или определения суда либо постановления государственного органа, органа местного самоуправления, послужившего основанием для принятия данного решения или определения суда, — со дня вступления в законную силу приговора, решения, определения суда, которые

отменяют ранее вынесенные решение, приговор, определение суда либо постановление государственного органа или органа местного самоуправления, на которых было основано пересматриваемое решение, определение суда; либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором было основано пересматриваемое решение, определение суда.

Заявление о пересмотре решения, определения суда по вновь открывшимся обстоятельствам суд рассматривает в судебном заседании. Заявитель и лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления. Суд, рассмотрев заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, или удовлетворяет заявление и отменяет решение, определение суда, или отказывает в их пересмотре. Определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда обжалованию не подлежит. В случае отмены решения, определения суда дело рассматривается судом по правилам, установленным ГПК.

Лекция 26

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

План

- 1. Понятие исполнительного производства. Источники исполнительного законодательства.**
- 2. Органы принудительного исполнения.**
- 3. Суд в исполнительном производстве. Другие участники исполнительного производства.**
- 4. Исполнительные документы.**
- 5. Возбуждение исполнительного производства и его общие правила.**
- 6. Особенности принудительного исполнения по отдельным видам исполнительных производств.**

1. Понятие исполнительного производства. Источники исполнительного законодательства

Вступившие в законную силу решение, постановление и определение суда обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории **РФ**. Неисполнение судебных постановлений влекут за собой ответственность, установленную федеральными законами.

Исполнительное производство по федеральным законам «О судебных приставах» и «Об исполнительном производстве» организационно выведено из сферы судебной власти и передано органам исполнительной власти. Задача судов заключается в разрешении правового конфликта и вынесении судебного акта, а также контроле за процессом исполнительного производства при подаче жалоб одним из его участников.

Исполнительное производство представляет собой систему правовых норм, регулирующих юридическую деятельность по принудительному осуществлению исполнительных документов. В исполнительном производстве принудительно реализуются не только судебные акты, но и акты целого ряда других органов гражданской юрисдикции: третейских судов, включая международные коммерческие арбитражи, нотариусов и т. д. Исполнительное производство выполняет роль регулятора принудительного исполнения в отношении актов, касающихся сферы гражданского оборота и связанных с ним отношений. Постепенно складывается новая отрасль, которую можно назвать гражданское исполнительное право, дополняющее и продолжающее гражданское право, по аналогии с уголовно-исполнительным правом, дополняющим и продолжающим уголовное право.

Исполнительное производство в основном носит публично-правовой характер, регулирование поведения его участников осуществляется преимущественно путем предписаний. Дозволительные начала в исполнительном производстве крайне малы и характерны в небольших пределах для должника (например, право должника указать на те виды имущества или предметы, на которые следует обратить взыскание в первую очередь), и в большей степени для взыскателя, который самостоятельно решает вопросы об обращении исполнительного документа к взысканию» отказе от исполнения и т. д.

Источники законодательства об исполнительном производстве.

Регулирование исполнительного производства как стадии гражданского процесса осуществляется самыми различными правовыми актами, что объясняется комплексным характером данной правовой сферы. Закон «Об исполнительном производстве» крайне сузил нормативную основу для совершения исполнительных действий, исключив из нее акты Правительства РФ (за небольшим исключением), акты федеральных органов исполнительной власти. Законодательство РФ об исполнительном производстве состоит из названного закона «О судебных приставах» и иных федеральных законов (ГПК, СК, ГК), регулирующих условия и порядок принудительного исполнения судебных актов и актов других органов.

Например, в ГПК отражен правовой регламент решения целого ряда вопросов, которые не нашли решения в Законе «Об исполнительном производстве». В частности, в разделе VII ГПК подробно урегулированы вопросы производства по исполнению судебных постановлений и юрисдикционных актов других органов.

Приоритетный характер носят нормы международных договоров Российской Федерации. К числу международно-правовых документов, содержащих правила исполнительного производства, можно отнести Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам между государствами — членами Содружества Независимых Государств.

В качестве источников исполнительного законодательства закон не называет инструкции федеральных органов исполнительной власти, нормативные правовые акты субъектов РФ,

2. Органы принудительного исполнения

Принудительное исполнение исполнительных документов, включая решения, определения, постановления судов общей юрисдикции, возлагается на службу судебных приставов, а именно на судебных приставов-исполнителей, исполняющих судебные акты и акты других органов.

Судебные приставы-исполнители вправе самостоятельно решать большие число вопросов исполнительного производства. Лишь на отдельные действия судебного пристава-исполнителя необходима санкция старшего судебного пристава исполнителя или суда в зависимости от характера исполнительного документа. Судебному приставу-исполнителю может быть заявлен отвод, основания и порядок разрешения которого определены в ст. 43 Закона «Об исполнительном производстве».

Требования судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных актов и актов других органов обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории РФ. Судебный пристав-исполнитель обязан принимать меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов. Поэтому в соответствии с исполнительным документом, предъявленным к исполнению, судебный пристав-исполнитель должен предпринять все меры к его полной реализации.

Обязанности и полномочия судебных приставов-исполнителей в процессе принудительного исполнения судебных актов и актов других органов определены следующим образом. Судебный пристав-исполнитель должен:

- 1) принимать меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов;
- 2) предоставлять сторонам исполнительного производства или их представителям возможность знакомиться с материалами исполнительного

производства, делать из них выписки, снимать с них копии;

3) рассматривать заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносить соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования;

4) обязан взять самоотвод, если он заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности.

Судебный пристав-исполнитель имеет право:

1) получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки;

2) проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов;

3) давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий;

4) входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им;

5) арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом;

6) налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе;

7) использовать нежилые помещения, находящиеся в муниципальной собственности, а при согласии собственника — помещения, находящиеся в иной собственности, для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт изыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника;

8) в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, на основании которого совершаются исполнительные действия, просить суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, о разъяснении порядка его исполнения;

9) объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка;

10) вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве;

11) совершать иные действия, предусмотренные федеральным законом об исполнительном производстве.

Законом «Об исполнительном производстве» предусмотрено вознаграждение судебному приставу-исполнителю за успешные исполнительные действия. В частности, судебный пристав-исполнитель, обеспечивший реальное и своевременное исполнение исполнительного документа, получает вознаграждение в размере 5% от взысканной им суммы или стоимости имущества, но не более 10

МРОТ, а по исполнительному документу неимущественного характера - 5 МРОТ.

В случае частичного исполнения исполнительного документа по независимым от судебного пристава-исполнителя причинам вознаграждение выплачивается пропорционально взысканной сумме.

Исполнительное законодательство определяет не только круг полномочий судебного пристава-исполнителя, но и порядок оспаривания его действий и постановлений. Вред, причиненный судебным приставом-исполнителем, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством, а именно Российской Федерацией, поскольку система принудительного исполнения входит в систему федеральных органов исполнительной власти.

3. Суд в исполнительном производстве. Другие участники исполнительного производства

Участники исполнительного производства в гражданском процессе подразделяются на четыре большие группы:

1) **органы принудительного исполнения** — судебные приставы-исполнители и в целом вся служба судебных приставов в той мере, в какой ее отдельные должностные лица наделены полномочиями по разрешению вопросов в стадии исполнительного производства;

2) суд как участник исполнительного производства. Организационное отнесение исполнительного производства к ведению органов исполнительной власти не снимает с судов целого ряда существенных полномочий по решению вопросов его развития, начиная от выдачи исполнительного листа, заканчивая прекращением исполнительного производства. Участие суда в исполнительном производстве может быть сведено в основном к следующему:

— на суде лежит разрешение вопросов об обеспечении иска как гарантии будущего исполнения его решения;

— судебные приставы-исполнители исполняют ту часть решения, которая называется резолютивной, она впоследствии переносится в исполнительный лист. Именно от правильности и точности формулировки судом резолютивной части зависит в немалой степени быстрота и результативность исполнительных действий;

— в компетенции суда осталось решение ряда существенных вопросов исполнительного производства (например, выдача исполнительного листа либо возможность выдачи нескольких исполнительных листов по одному судебному акту, решение вопросов восстановления пропущенного срока для предъявления исполнительного документа к взысканию, разъяснение судебного акта для целей его исполнения, отсрочка или рассрочка исполнения, изменение способа и порядка исполнения, поворот исполнения решения, отложение, приостановление, прекращение исполнительных действий и целый ряд других вопросов);

— суд осуществляет контроль за действиями и постановлениями судебного пристава-исполнителя и других должностных лиц Службы судебных приставов. Жалобы заинтересованных лиц на их действия и постановления подаются в суд с учетом вида исполнительного документа;

3) **лица, участвующие в исполнительном производстве.** К их числу

относятся стороны исполнительного производства — взыскатель и должник, **их** представители.

Стороны являются главными участниками исполнительного производства, поскольку от **их** юридических действий зависит развитие данной стадии гражданского процесса. Взыскателем является гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ. Должником являются гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом или воздержаться от их совершения. **Не** всегда совпадают в одном лице истец и взыскатель, ответчик и должник (например если в иске истцу отказано, то ответчик при взыскании в свою пользу судебных расходов с истца в рамках исполнительного производства становится взыскателем, а бывший истец должником).

В исполнительном производстве могут участвовать несколько изыскателей или должников. Каждый из них по отношению к другой стороне участвует в исполнительном производстве самостоятельно или может поручить участие в исполнительном производстве одному из соучастников. Стороны исполнительного производства вправе выступать через своих представителей.

Стороны исполнительного производства наделяются соответствующими правами и обязанностями при совершении исполнительных действий. В частности, они имеют право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя. Взыскатель вправе отказаться от взыскания, стороны исполнительного производства вправе заключить мировое соглашение, изыскатель вправе отказаться от получения предметов, изъятых у должника при исполнении исполнительного документа о передаче их взыскателю, взыскатель вправе оставить за собой имущество должника, если оно не будет реализовано в двухмесячный срок и т. д.

Утверждение мирового соглашения сторон в исполнительном производстве осуществляется в общем порядке. Стороны могут самостоятельно либо через судебного пристава-исполнителя обратиться в суд с проектом мирового соглашения. Оно рассматривается судом и утверждается с соблюдением правил ст. 39 ГПК.

В случае выбытия одной из сторон (смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга) судебный пристав-исполнитель обязан своим постановлением произвести замену этой стороны ее правопреемником, определенным в порядке, установленном федеральным законом. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в исполнительное производство, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для стороны, которую правопреемник заменил;

4) лица, содействующие совершению исполнительных действий. К их числу относятся различные субъекты — налоговые органы, банки, иные кредитные

организации (по требованиям о взыскании денежных средств), органы государственной регистрации юридических лиц либо учреждения юстиции (по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним), другие органы, организации, должностные лица и граждане.

Кроме того, к числу лиц, содействующих совершению исполнительных действий относятся переводчик, понятые, специалисты, хранители имущества, работники органов внутренних дел и другие лица, которые так или иначе осуществляют определенные обязанности в связи с осуществлением исполнительных действий.

4. Исполнительные документы

Исполнительное производство возбуждается предъявлением исполнительных документов ко взысканию. В рамках исполнительного производства обеспечивается принудительная реализация самых различных исполнительных документов, в том числе выдаваемых судами.

Перечень исполнительных документов, возбуждающих исполнительное производство, дан в ст. 7 Закона «Об исполнительном производстве». К числу исполнительных документов относятся:

1) исполнительные листы. Исполнительные листы выдаются судами, вынесшими соответствующее решение (например, на взыскание денежных сумм, изъятие и передачу имущества). По общему правилу исполнительный лист выдается взыскателю после вступления судебного решения в законную силу. Решение суда общей юрисдикции вступает в законную силу и приобретает свойство исполнимости по истечении 10-дневного срока после его принятия, а решение арбитражного суда — по истечении одного месяца. Немедленно исполняются (до вступления в законную силу) решения, указанные в ст. 211, 212 ГПК.

На основании решений иностранных судов, международного коммерческого арбитража и третейского суда исполнительные листы выдаются в соответствии с гл. 45, 47 ГПК.

Порядок выдачи исполнительных листов на основании решений межгосударственных органов по защите прав и свобод человека российским законодательством пока не урегулирован. К числу таких межгосударственных органов по защите прав и свобод человека можно отнести Европейские суд по правам человека;

2) судебные приказы выдаются в соответствии с гл. 11 ГПК и не требуют какого-либо специального подтверждения, они сами являются исполнительным документом;

3) нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов. Порядок их заключения между гражданами и удостоверения нотариусом, придающего тем самым соглашению силу исполнительного документа, определен в гл. 16 (ст. 99 105 СК) и Основах законодательства Российской Федерации о нотариате;

4) удостоверения комиссии по трудовым спорам (КТС), подаваемые на основании ее решений;

Г)) оформленные в установленном порядке требования органов,

осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой байка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, если законом не установлен иной порядок исполнения указанных исполнительных документов. Здесь имеются в виду акты налоговых, таможенных и иных органов, уполномоченных на такие взыскания;

6) постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;

7) постановления судебного пристава-исполнителя,

вынесенные в соответствии с законом «Об исполнительном производстве» при совершении конкретных исполнительных действий (о наложении штрафов, о взыскании суммы исполнительского сбора и других расходов по исполнению, о принудительном приводе). К числу исполнительных документов можно отнести те постановления, которые имеют принудительную силу, т. е. в случае отказа обязанных лиц могут быть осуществлены принудительно;

8) постановления иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Перечень исполнительных документов, являющихся основанием для возбуждения исполнительного производства и совершения исполнительных действий, не является закрытым, поскольку в случаях, предусмотренных федеральным законом, исполнительными документами являются постановления иных органов. Например, **исполнительная надпись нотариуса**, представляющая собой форму реализации юрисдикционных полномочий нотариусов, санкционирующих беспорное изыскание задолженности. В качестве основания для совершения исполнительных надписей нотариусом можно рассматривать только указания в федеральном законе:

1) в соответствии с п. 5 ст. 358 ГК в случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного месячного срока продать это имущество в порядке, установленном для реализации заложенного имущества;

2) в соответствии с п. 3 ст. 630 ГК взыскание с арендатора задолженности по арендной плате по договору проката производится в беспорном порядке на основе исполнительной надписи нотариуса.

Дубликат исполнительного документа. В случае утраты подлинника исполнительного документа основанием для взыскания является его дубликат, выдаваемый судом или другим органом, вынесшим соответствующий акт, в порядке, предусмотренном федеральным законом. Дубликат имеет такую же юридическую силу как и утраченный документ, но обязательным его реквизитом является отметка «Дубликат», которая, как правило, делается в верхнем правом углу такого документа.

Так, при утрате подлинника исполнительного листа или судебного приказа, суд, вынесший решение, может выдать дубликат (ст. 430 ГПК). Заявление о выдаче дубликата должно подаваться лицом, получившим ранее исполнительный лист (судебный приказ), т. е. взыскателем либо его правопреемником. Вопрос о выдаче дубликата рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является

препятствием для разрешения вопроса о выдаче дубликата. На определение суда по вопросу о выдаче дубликата может быть подана частная жалоба.

Порядок выдачи дубликатов по нотариально удостоверенным соглашениям об уплате алиментов определен в Основях законодательства Российской Федерации о нотариате. В случае утраты документов, экземпляры которых хранятся в делах нотариальной конторы, по письменным заявлениям граждан, от имени и по поручению которых совершались нотариальные действия, выдаются дубликаты утраченных документов (ст. 52 Основ).

По каждому решению суда общей юрисдикции выдается один исполнительный лист. Однако, если решение принято и пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков, суд по просьбе взыскателя должен выдать несколько исполнительных листов с точным указанием места исполнения или той части решения, которая по данному листу подлежит исполнению. На основании решения или приговора суда о взыскании денежных сумм с солидарно ответчиков по просьбе взыскателя должно быть выдано несколько исполнительных листов, число которых соответствует числу солидарных ответчиков. В каждом исполнительном листе должна быть указана общая сумма взыскания и должны быть указаны все ответчики и их солидарная ответственность (ст. 429 ГПК).

Сроки предъявления исполнительных документов к исполнению. Исполнительные документы могут быть предъявлены к исполнению в следующие сроки:

- исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов судов общей юрисдикции, арбитражных судов, судебные приказы — в течение трех лет;
- исполнительные листы, выдаваемые судами на основании решений международных коммерческих арбитражей и иных третейских судов; оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания — в течение шести месяцев;
- удостоверения комиссии по трудовым спорам, постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, — в течение трех месяцев.

Сроки для предъявления других исполнительных документов к исполнению устанавливаются федеральными законами, определяющими условия и порядок выдачи соответствующих исполнительных документов.

Срок предъявления исполнительного документа к исполнению прерывается предъявлением исполнительного документа к исполнению либо частичным исполнением исполнительного документа должником. После перерыва срока предъявления исполнительного документа к исполнению течение срока возобновляется. Время, истекшее до перерыва срока, в новый срок не засчитывается. В случае возвращения исполнительного документа взыскателю в связи с невозможностью его полного или частичного исполнения срок предъявления исполнительного документа к исполнению после перерыва исчисляется со дня возвращения исполнительного документа взыскателю.

Взыскатель, пропустивший срок предъявления исполнительного листа или судебного приказа к исполнению, вправе обратиться с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд, принявший соответствующий судебный акт.

5. Возбуждение исполнительного производства и его общие правила

Для возбуждения исполнительного производства взыскателю необходимо обратиться с исполнительным документом к судебному приставу-исполнителю, который должен в течение трех дней вынести постановление о возбуждении исполнительного производства. В постановлении устанавливается срок для добровольного исполнения должнику, который не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства. Одновременно судебный пристав-исполнитель в целях обеспечения исполнения исполнительного документа по имущественным взысканиям вправе произвести опись имущества должника и наложить на него арест. Такие действия производятся на основании заявления взыскателя. Исполнительные действия должны быть совершены судебным приставом-исполнителем в течение двух месяцев со дня поступления к нему исполнительного документа (ст. 44 Закона «Об исполнительном производстве»).

Таким образом, применение мер принудительного исполнения возможно только после совершения ряда юридических действий в определенной законом последовательности:

предъявление исполнительного листа к взысканию;

- принятие; постановления судебного пристава-исполнителя о возбуждении исполнительного производства;
- истечение срока, установленного судебным приставом-исполнителем для добровольного исполнения.

В качестве **мер принудительного исполнения** предусмотрены:

- 1) обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста на имущество и его реализация;
- 2) обращение изыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды доходов должника;
- 3) обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящиеся у других лиц;
- 4) изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе;
- 5) иные меры, предпринимаемые в соответствии с федеральными законами, обеспечивающие исполнение исполнительного документа.

Отдельные исполнительные процедуры различаются в зависимости от того, на что конкретно обращается взыскание: недвижимое или движимое имущество, ценные бумаги, денежные средства; необходимость совершения должником определенных действий в пользу взыскателя либо воздержания от них; кто является обязанным субъектом по исполнительному документу — гражданин, коммерческая либо некоммерческая организация, орган государственной власти, местного самоуправления. Дифференциация исполнительных действий определяется правовым статусом имущества (например, находится ли оно под залогом, и т. д.). В случае неисполнения исполнительного документа без уважительных причин в срок, установленный для добровольного исполнения, судебный пристав-исполнитель выносит постановление, по которому с должника взыскивается исполнительский сбор в **размере 7%** от взыскиваемой суммы или стоимости имущества должника. При этом важное значение имеет правовая позиция Конституционного Суда РФ, изложенная в постановлении от 30 июля 2001 г. № 13-П «По делу о проверке конституционности положений подпункта 7 пункта 1 статьи 7, пункта 1 статьи 77 и пункта 1 статьи 81 Федерального закона

«Об исполнительном производстве», согласно которой исполнительский сбор рассматривается как санкция (мера административной ответственности) и его размер может быть снижен правоприменителем с учетом совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Имеются и другие санкции за неисполнение исполнительного документа. Так, за невыполнение гражданами в должностными лицами законных требований судебного пристава-исполнителя и нарушение законодательства РФ об исполнительном производстве, а равно за утрату исполнительного документа либо несвоевременное его отправление, представление недостоверных сведений о доходах и об имущественном положении должника и другие тому подобные нарушения виновные подвергаются судебным приставом-исполнителем штрафу в размере до 100 МРОТ. За уклонение без уважительных причин от явки по вызову судебного пристава-исполнителя или к месту совершения исполнительных действий виновные лица могут быть подвергнуты приводу.

Специальные санкции (в размере 50% от суммы, подлежащей взысканию) установлены в отношении банков за неисполнение без уважительных причин исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения.

Кроме того, в случае несвоевременного осуществления исполнительных действий по исполнительному листу организацией взыскатель вправе предъявить к организации иск о взыскании подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине этой организации. При этом взыскатель освобождается от уплаты государственной пошлины. **Так**, если по вине банка не было произведено взыскание со счета должника (например, вследствие утраты работников банка исполнительного листа и инкассового поручения), хотя и тот момент денежные средства на счете должника имелись, то взыскатель вправе предъявить иск о взыскании суммы задолженности с банка. Такой же иск может быть предъявлен при неудержании алиментов с должника по вине организации, в которой он работает, если должнику производилось начисление заработной платы, но алименты не удерживались.

Розыск имущества должника. Действия по розыску имущества осуществляются службой судебных приставов. Следует иметь в виду, что розыск имущества должника по общему правилу может быть объявлен судебным приставом-исполнителем лишь при согласии взыскателя нести бремя расходов по розыску, а также их предварительном полном финансировании. Авансовый взнос должен быть внесен на депозитный счет подразделения судебных приставов в размере, достаточном для производства соответствующих расходов. В этом случае взыскатель вправе в судебном порядке требовать от должника возмещения расходов по розыску.

Только по исполнительным документам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью, либо возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, розыск имущества производится без предварительного финансирования со стороны взыскателя. В дальнейшем соответствующие расходы по розыску служба судебных приставов взыскивает с должника.

Очередность взысканий. При недостаточности взысканной с должника суммы для удовлетворения всех требований по исполнительным документам эта сумма рас-

пределяется между взысканиями в порядке очередности, установленной ст. 78 Закона «Об исполнительном производстве». При этом требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди. **Таким** образом, если требование относится к взысканиям третьей очереди, то до полного удовлетворения требований предыдущих (первой и второй) очередей взыскатель третьей очереди ничего не получит.

При недостаточности взысканной суммы для полного удовлетворения всех требований одной очереди эти требования удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме. Например, сумма, имеющаяся в наличии у должника, составляет 10 тыс. руб., а требования одной очереди, допустим о взыскании заработной платы, предъявили четыре взыскателя (по 5 тыс. руб. каждый). В этом случае их требования будут удовлетворены пропорционально: каждый из них получит по 2,5 тыс. руб. из имеющихся в наличии средств у должника.

Следует также иметь в виду, что из **суммы**, взысканной судебным приставом-исполнителем с должника, сначала оплачивается исполнительский сбор, погашаются штрафы, наложенные на должника в процессе исполнения исполнительного документа, возмещаются расходы по исполнению, а затем уже оставшая сумма поступает на удовлетворение требований взыскателей.

Очередность взысканий следующая:

в первую очередь удовлетворяются требования по взысканию алиментов; возмещению вреда, причиненного здоровью, а также возмещению вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца;

во вторую очередь удовлетворяются требования работников, вытекающие из трудовых правоотношений; требования членов производственных кооперативов, связанные с их трудом в этих организациях; требования об оплате оказанной адвокатами юридической помощи, выплате вознаграждения, причитающегося автору за использование его произведения, а также за использование открытия, изобретения, полезной модели, промышленного образца, на которые выданы соответствующие свидетельства;

в третью очередь удовлетворяются требования по отчислениям в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ и Государственный фонд занятости населения РФ;

в четвертую очередь удовлетворяются требования по платежам в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды, отчисления в которые не предусмотрены третьей очередью;

в пятую очередь удовлетворяются все остальные требования в порядке поступления исполнительных документов.

В исполнительном производстве могут быть поставлены вопросы об отсрочке или рассрочке исполнения исполнительного документа, изменении способа и порядка его исполнения (ст. 434 ГПК). Такие заявления взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя рассматриваются в отношении актов судов общей юрисдикции соответствующим судом. Вопросы об отсрочке или о рассрочке, об изменении способа и порядка исполнения рассматриваются в судебном заседании. Определение суда по указанным вопросам может быть обжаловано.

В исполнительном производстве возможен **поворот исполнения** в отношении уже исполненного документа (ст. 443—445 ГПК). В случае отмены решения суда, приведенного в исполнение, и принятия после нового рассмотрения дела решения суда об отказе в иске полностью или в части либо определения о прекращении

производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения ответчику должно быть возвращено все то, что было с него взыскано в пользу истца по отмененному решению суда (поворот исполнения решения суда).

Суд, которому дело передано на новое рассмотрение, обязан по своей инициативе рассмотреть вопрос о повороте исполнения решения суда и разрешить дело в новом решении или новом определении суда. В случае, если суд, вновь рассматривавший дело, не разрешил л'от вопрос, ответчик вправе подать в этот суд заявление о повороте исполнения. Заявление рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления. На определение о повороте исполнения решения суда может быть подана частная жалоба.

Суд, рассматривающий дело в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, если он своим решением или определением окончательно разрешает спор, либо прекращает производство по делу, либо оставляет заявление без рассмотрения, обязан разрешить вопрос о повороте исполнения решения суда или передать дело на разрешение суда первой инстанции. В случае, если в решении или определении вышестоящего суда нет никаких указаний на поворот исполнения решения суда, ответчик вправе подать соответствующее заявление в суд первой инстанции.

В случае отмены в суде апелляционной или кассационной инстанции решения суда по делу о взыскании алиментов поворот исполнения решения суда допускается только в тех случаях, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах. В случае отмены в порядке надзора решений суда по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, о взыскании вознаграждения за использование прав на произведения науки, литературы и искусства, исполнения, открытия, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо смертью кормильца, поворот исполнения решения допускается, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах.

В рамках исполнительного производства выделяются также такие процессуальные действия, как отложение исполнительных действий (ст. 19 названного Закона, ст. 435 ГПК); приостановление исполнительного производства (ст. 20—22, 24 названного Закона, ст. 436, 437 ГПК); прекращение исполнительного производства (ст. 23—25 названного Закона, ст. 439 ГПК); возвращение исполнительного документа (ст. 26 названного Закона); окончание исполнительного производства (ст. 27 названного Закона).

6. Особенности принудительного исполнения по отдельным видам исполнительных производств

В отношении граждан исполнение судебных актов возможно путем обращения взыскания на денежные средства, а также любое лично принадлежащее им имущество. При недостаточности этого имущества в соответствии со ст. 45 СК кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая бы причиталась супругу-должнику при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания. Если приговором суда установлено, что общее имущество супругов было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов

преступным путем, взыскание может быть обращено соответственно на общее имущество супругов или на его часть.

Следует иметь в виду, что в ст. 446 ГПК перечислено имущество граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам в любом случае, даже если исполнительный лист исполнен неполностью.

И отношении организаций при погашении задолженности взыскание обращается в первую очередь на денежные средства должника, которые находятся на счетах организации либо хранятся в наличном виде. Только при отсутствии денежных средств взыскание обращается на имущество с целью удовлетворения требований взыскателя. Возможно исполнение и путем совершения юридических действий должником в интересах взыскателя и другим способом в зависимости от того, какой порядок исполнения установлен в исполнительном листе.

Обращение взыскания на имущество представляет собой основной способ исполнения судебных актов, поскольку, в отличие от денежных средств, имущество должнику гораздо сложнее скрыть, особенно недвижимость и иное имущество, так или иначе подлежащее регистрации. В основном деятельность по обращению взыскания на имущество сводится к его розыску и обнаружению, наложению на него ареста, изъятию в той либо иной форме и принудительной реализации с целью удовлетворения требований взыскателей. Указанные исполнительные действия в ряде случаев различны по содержанию в зависимости от того, на какое имущество обращается взыскание (движимое или недвижимое, конкретные их разновидности).

В соответствии со ст. 51 Закона «Об исполнительном производстве» арест на имущество должника налагается не позднее одного месяца со дня вручения должнику постановления о возбуждении исполнительного производства, а в необходимых случаях - одновременно с его вручением. Выявление и определение принадлежности имущества должнику производится судебным приставом-исполнителем при осуществлении исполнительных действий.

Арест имущества должника состоит из описи имущества, объявления запрета распоряжаться им, а при необходимости — ограничения права пользования имуществом, его изъятия или передачи на хранение. Виды, объемы и сроки ограничения определяются судебным приставом-исполнителем в каждом конкретном случае с учетом свойств имущества, значимости его для собственника или владельца, хозяйственного, бытового или иного использования и других факторов. Арест должен налагаться на имущество должника в тех пределах, которые необходимы для погашения присужденной взыскателю суммы и расходов по исполнению.

При обращении взыскания на имущество должника-организации арест и реализация имущества осуществляется в следующей очередности:

в первую очередь реализуется имущество должника, непосредственно не участвующее в производстве: ценные бумаги, денежные средства на депозитных и иных счетах должника, валютные ценности, легковой автотранспорт, предметы дизайна офисов и иное;

во вторую очередь — готовая продукция (товары), а также иные материальные ценности, непосредственно не участвующие и не предназначенные для непосредственного участия в производстве;

в третью очередь — объекты недвижимого имущества, а также сырье и материалы, станки, оборудование, другие основные средства, предназначенные для непосредственного участия в производстве.

Важным вопросом исполнительного производства является оценка имущества, поскольку от его стоимости зависит и результативность мер исполнения, полнота реализации исполнительного документа. В соответствии со ст. 52 названного Закона оценка имущества должника производится судебным приставом-исполнителем по рыночным ценам, действующим на день исполнения исполнительного документа, за исключением случаев, когда оценка производится по регулируемым ценам. Если оценка отдельных предметов является затруднительной либо должник или взыскатель возражает против произведенной судебным приставом-исполнителем оценки, судебный пристав-исполнитель для определения стоимости имущества назначает специалиста. При этом сторона, оспаривающая оценку имущества, произведенную судебным приставом-исполнителем, несет расходы по назначению специалиста.

Реализация арестованного имущества должника, на которое обращается взыскание (за исключением имущества, изъятого по закону из оборота), осуществляется путем его продажи в течение двух месяцев со дня наложения ареста на имущество должника, если иное не предусмотрено федеральными законами. Нормы о порядке продажи в названном Законе носят в основном отсылочный характер.

Поэтому для определения порядка реализации имущества необходим комплексный анализ законодательства.

Реализация должна осуществляться только соответствующей специализированной организацией, имеющей право торговли соответствующим видом продукции и товаров. Продажа имущества должника, за исключением недвижимого имущества, производится на комиссионных и иных договорных началах.

Продажа недвижимого имущества должника осуществляется путем проведения публичных торгов специализированными организациями, имеющими **право** совершать операции с недвижимостью, в порядке, предусмотренном ст. 117 - 119 ГК. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. По смыслу закона для реализации имущества в порядке исполнения судебного акта торги должны проводиться только открытые, что исключает какие-либо злоупотребления.

Специализированные организации проводят торги по заявке судебного пристава-исполнителя с указанием минимальной начальной цены имущества, выставляемого на торги. Торги должны быть проведены в двухмесячный срок со дня получения специализированной организацией соответствующей заявки судебного пристава-исполнителя. К заявке прилагаются копия исполнительного документа;

копия акта ареста имущества, составленного судебным приставом-исполнителем; документы, характеризующие объект недвижимости; копии документов, подтверждающих право пользования земельным участком или право собственности на него, в случае продажи отдельно стоящего здания.

Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано не менее чем за 30 дней до **их** проведения. Извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении

лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указываются в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору. Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения торгов протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица (например, при проведении торгов ранее объявленного срока, если были допущены злоупотребления судебного пристава-исполнителя, взыскателя или покупателя в ходе торгов).

Если после удовлетворения требований взыскателя и возмещения расходов по исполнению решения остаются какие-либо средства, то они направляются должнику.

Если имущество (независимо от его вида) не будет реализовано в двухмесячный срок, взыскателю предоставляется право оставить это имущество за собой. В случае отказа взыскателя от имущества оно возвращается должнику, а исполнительный документ — взыскателю. В этот период судебным приставом-исполнителем должны предприниматься действия по продаже имущества должника, а именно передача его для продажи специализированной организации, организации торгов и т. д.

Если же взыскатель откажется от имущества, то оно возвращается должнику, а исполнительный лист — взыскателю. Однако взыскатель вправе вновь предъявлять исполнительный документ ко взысканию в пределах установленных законом сроков.

Исполнение исполнительного документа о вселении взыскателя (как гражданина, так и организации) производится в принудительном порядке судебным приставом-исполнителем. В случае воспрепятствования должником исполнению исполнительное производство осуществляется с участием понятых, а в необходимых случаях — органов внутренних дел. Результатом исполнения решения о вселении должно быть обеспечение условий для повседневного беспрепятственного пользования соответствующим помещением взыскателем и его проживания (пребывания) в нем. Исполнение исполнительного документа о вселении оформляется судебным приставом-исполнителем актом о вселении.

Исполнительное производство по исполненному документу может быть в дальнейшем возобновлено, если после составления акта о вселении взыскателя должник вновь препятствует проживанию (пребыванию) взыскателя. В таком случае вторично обращаться с иском в суд о вселении нет необходимости, поскольку повторное вселение производится в рамках уже начатого ранее исполнительного производства. Если же проживанию (вселению) должника препятствует лицо, которое не является согласно исполнительного листа должником, то исполнительное производство не может быть возобновлено. Вопрос о вселении в таком случае решается в судебном порядке (п. 5 ст. 76 Закона « Об исполнительном производстве»).

Исполнение исполнительного документа о выселении должника

осуществляется судебным приставом-исполнителем принудительно. Судебный пристав-исполнитель официально извещает должника о дне и времени принудительного выселения. Отсутствие должника, извещенного о дне выселения, не является препятствием для исполнения исполнительного документа. Выселение состоит из освобождения помещения, указанного в исполнительном документе, от выселяемого (выселяемых), его (их) имущества, домашних животных и запрещения выселяемому (выселяемым) пользоваться освобожденным помещением. Выселение производится в присутствии понятых, в необходимых случаях при содействии органов внутренних дел с обязательной описью имущества, производимой судебным приставом-исполнителем. Судебный пристав-исполнитель в необходимых случаях обеспечивает хранение имущества должника с возложением на него понесенных расходов. Хранение имущества должника осуществляется в срок, не превышающий трех лет, по истечении которого указанное имущество реализуется в порядке, установленном для реализации бесхозяйного имущества. Средства от реализации имущества должника направляются в федеральный бюджет. Результаты исполнения исполнительного документа о выселении должника оформляются судебным приставом-исполнителем актом о выселении.

В целях обеспечения принудительного исполнения исполнительных документов, обязывающих должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, судебный пристав-исполнитель устанавливает должнику срок для их добровольного исполнения. В случае невыполнения данных требований без уважительных причин судебный пристав-исполнитель применяет к должнику штрафные санкции и иные меры, предусмотренные законом, и назначает новый срок исполнения исполнительного документа. В случае, если для исполнения исполнительного документа участие должника необязательно, судебный пристав-исполнитель организует исполнение в соответствии с правами, предоставленными ему законом, с взысканием с должника трехкратного размера расходов по совершению исполнительных действий.

Взыскатель вправе сам совершить эти действия (например, снести самовольно возведенное строение) за счет должника с взысканием с него необходимых расходов (ст. 206 ГПК). В случае невозможности исполнения исполнительного документа судебный пристав-исполнитель выносит постановление о возвращении исполнительного документа в суд или другой орган, его выдавший. Постановление может быть обжаловано в соответствующий суд в 10-дневный срок.

Принудительное исполнение, связанное с передачей взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе, заключается в изъятии этих предметов у должника и передаче взыскателю на основании акта передачи. В случае отказа взыскателя от указанных предметов они возвращаются должнику, а исполнительное производство прекращается. При отсутствии указанных предметов с должника может быть взыскана их стоимость, определенная в резолютивной части решения соответствующего суда (ст. 205 ГПК).

Лекция 27

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

План

1. Общие положения.
2. Иски к иностранным государствам. Дипломатический иммунитет.
3. Судебные поручения и международном гражданском процессе.
4. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей).

1. Общие положения

ГПК регламентирует:

- 1) гражданскую процессуальную правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства, процессуальную правоспособность иностранных организаций и международных организаций;
- 2) подсудность дел по спорам с участием иностранного элемента;
- 3) иски к иностранным государствам и международным организациям, дипломатический иммунитет;
- 4) исполнение судебных поручений иностранных судов и обращение судов РФ с поручениями к иностранным судам;
- 5) признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей.

Росси искан Федерация является участником Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г., Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г.. Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г. и т. д. Действуют многосторонние и двухсторонние международные договоры, устанавливающие нормы международного гражданского процесса (например. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., участниками которой являются многие государства — члены СНГ) и др.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Национальный правовой режим. Гражданское процессуальное законодательство РФ устанавливает национальный правовой режим в области защиты прав и интересов иностранных граждан, организаций и лиц без гражданства. Это означает, что иностранным гражданам, предприятиям, организациям и лицам без гражданства предоставляется такой же режим, как и для физических и юридических лиц РФ, на них распространяются одинаковые процессуальные права. Национальный режим не предусматривает введение каких бы то ни было условий в виде требования о проживании на определенной территории и проч.

Положение о национальном режиме отражается как в российском гражданском процессуальном законодательстве, так и в международных договорах. Например, согласно Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. граждане каждой из Договаривающихся Сторон, а также лица, проживающие на ее территории, пользуются на территориях всех других Договаривающихся Сторон в отношении своих личных и

имущественных прав такой же правовой защитой, как и собственные граждане данной Договаривающейся Стороны (ч. 1 ст. 1).

Национальный режим устанавливается также двухсторонними международными договорами, может быть установлен и применительно к отдельным видам отношений (в отношении приобретения по наследству имущества, находящегося на территории другого государства, и прав, которые должны быть там осуществлены, а также в отношении способности составления и отмены завещания на такое имущество и такие права и т. д.).

Национальный режим распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства. В соответствии с Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» иностранными гражданами признаются лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства, лицами без гражданства — лица, не являющиеся гражданами РФ и не имеющие доказательств наличия гражданства другой государством.

Определяя гражданскую процессуальную правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства, процессуальную правоспособность иностранных организаций и международных организаций, ГПК вводит понятие личного закона (ч. 1 ст. 399 ГПК). Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства определяются их личным законом, т. е. правом страны, гражданство которой гражданин имеет. Если гражданин наряду с гражданством РФ имеет и иностранное гражданство, его личным законом считается российское право. При наличии у гражданина нескольких иностранных гражданств его личным законом считается право страны, в которой гражданин имеет место жительства. Лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории РФ признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью (ч. 5 ст. 399 ГПК).

Процессуальная правоспособность иностранной организации и международной организации также определяется личным законом. Личным законом иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена. На основе личного закона иностранной организации определяется ее процессуальная правоспособность. Иностранная организация, не обладающая в соответствии с личным законом процессуальной правоспособностью, может быть на территории РФ признана правоспособной в соответствии с российским правом. Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом РФ (ст. 400 ГПК).

Иностранные граждане, лица без гражданства могут участвовать в гражданском судопроизводстве лично или через представителя. Если представителем является российский гражданин, то он наделяется полномочиями в общем порядке, установленном ГПК. Иностранцы и лица без гражданства вправе привлечь к процессу адвоката другой страны. В этом случае вопрос о допуске такого представителя решается судьей в каждом случае индивидуально.

Полномочия представителя оформляются доверенностью по правилам, установленным в ГК.

2. Иски к иностранным государствам. Дипломатический иммунитет

В международном праве различается абсолютный и ограниченный (функциональный) иммунитет иностранного государства. В российском

гражданском процессуальном законодательстве отражается влияние абсолютного иммунитета, что следует из ч. 1 ст. 401 ГПК. Предъявление в суде РФ иска к иностранному государству, привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории РФ, и принятие по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска, обращение взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда допускаются только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

ГПК определяет и порядок предъявления исков к международным организациям в судах РФ. Аккредитованные в Российской Федерации дипломатические представители иностранных государств, другие лица, указанные в международных договорах РФ или федеральных законах, подлежат юрисдикции судов РФ по гражданским делам в пределах, определенных общепризнанными принципами и нормами международного права или международными договорами Российской Федерации (ч. 3 ст. 401 ГПК).

Иностранные государства обладают **судебным иммунитетом**, что означает изъятие одного государства из-под юрисдикции другого государства. В основе судебного иммунитета лежит суверенитет и равенство государств.

В силу судебного иммунитета:

- 1) одно государство неподсудно другому (судебный иммунитет в узком смысле слова);
- 2) без согласия другого государства не могут быть приняты меры предварительного обеспечения иска;
- 3) без согласия другого государства не может быть осуществлено принудительное исполнение решения.

При функциональном иммунитете государство обладает иммунитетом только при совершении публично-правовых актов, при осуществлении коммерческой деятельности оно имеет статус обычного предпринимателя с лишением привилегий, вытекающих из судебного иммунитета.

Дипломатический и консульский иммунитет регулируется внутренним законодательством и международными конвенциями, Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г. наделяет дипломатического агента иммунитетом от гражданской юрисдикции, за исключением:

- 1) вещных исков, относящихся к частному недвижимому имуществу, находящемуся на территории государства пребывания, если только он не владеет им от имени аккредитирующего государства для целей представительства;
- 2) исков, касающихся наследования, в отношении которых дипломатический агент выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя над наследственным имуществом, наследника или отказополучателя как частное лицо, а не от имени аккредитующего государства;
- 3) исков, относящихся к любой профессиональной или коммерческой деятельности, осуществляемой дипломатическим си оптом в государстве пребывания за пределами своих официальных полномочий.

Никакие исполнительные меры не могут приниматься в отношении дипломатического агента, за исключением перечисленных случаев, и иначе как при условии, что соответствующие меры могут приниматься без нарушения неприкосновенности его личности или его резиденции.

Судебный иммунитет консульских должностных лиц и консульских служащих, которые не подлежат юрисдикции судебных или административных органов государства пребывания в отношении действий, совершаемых ими при выполнении консульских функций, за исключением гражданского иска, установлен Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г.

3. Судебные поручения в международном гражданском процессе

По делам с участием иностранного элемента нередко возникают случаи, когда необходимо совершить те или иные действия вне территории соответствующего государства. В этом случае необходимо использовать процедуру судебного поручения¹. Как иностранные, так и российские суды выполняют судебные поручения.

Иностранные государства направляют поручения российским судам, как правило, через Министерство юстиции РФ. Однако в международных договорах могут предусматриваться некоторые исключения. Например, в соответствии с Договором между СССР и МНР о взаимном оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам при оказании правовой помощи (пересылка и вручение документов, допрос сторон, свидетелей, проведение осмотра, экспертизы и проч.) по вопросам, возникающим на территории пограничных республик, краев и областей РФ и аймаков МНР, их учреждения юстиции могут сноситься друг с другом непосредственно (ч. 4 ст. 3).

В соответствии со ст. 407 ГПК суды РФ исполняют переданные им в порядке, установленном международным договором Российской Федерации или федеральным законом, поручения иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, заключений экспертов, осмотр на месте и др.). Перечень процессуальных действий, совершаемых в порядке судебного поручения, носит неисчерпывающий характер.

Порядок выполнения судебного поручения определяется как внутренним законодательством, так и международными договорами. В любом случае передача судебного поручения иностранного суда должна соответствовать установленному порядку - передача поручения через Министерство юстиции РФ. Судебное поручение должно быть снабжено апостилем - специальным штампом по форме, предусмотренной Гаагской конвенцией 1961 г. Проставление апостиля компетентным органом государства, в котором документ был совершен, удостоверяет подлинность подписи, качества, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и, в надлежащем случае, подлинности печати или штампа, которым скреплен этот документ (ч. 1 ст. 3 Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов от 15 октября 1961 г.). Апостиль может быть проставлен на самом документе или на отдельном листе, скрепленном с документом.

Исполнение поручений иностранных судов о производстве отдельных процессуальных действий осуществляется на основе российского законодательства. Если иное предусмотрено международным договором Российской Федерации, то применяются нормы международного права (ст. 407 ГИК). В многосторонних и двухсторонних договорах о правовой помощи могут быть более детально урегулированы вопросы осуществления судебных поручений.

4. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)

По общему правилу действие решения суда ограничено территорией этого государства. Признание на территории государства решения иностранного суда придает ему ту же самую юридическую силу, которой обладает решение суда данного государства. Порядок исполнения в Российской Федерации решений иностранных судов и арбитражей определяется соответствующими международными договорами.

Законодательство различных стран знает три системы исполнения решений иностранных **судов**. Во-первых, система регистрации, в соответствии с которой для принудительного исполнения судебного решения необходима его регистрация в определенном судебном органе государства. Во-вторых, система упрощенного производства, в силу которого решение иностранного суда служит не основанием для исполнения, а лишь для предъявления иска. В-третьих, система подтверждения решения иностранного суда компетентным судом государства, на чьей территории решение подлежит исполнению (система экзекватуры). Советское, а позже российское законодательство восприняло систему экзекватуры.

Возможность признания судебного решения и его исполнения предусматривается внутренним законодательством и международными договорами. Статья 409 ГПК устанавливает правила признания и исполнения решений иностранных судов. Решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации.

В рамках действия гражданского процессуального права под **решениями иностранных судов** понимаются решения по гражданским делам, за исключением дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением.

Для предъявления решения иностранного государства к принудительному исполнению ГПК устанавливает трехлетний срок со дня вступления в законную силу решения иностранного суда. Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен судом в Российской Федерации в порядке, предусмотренном ст. 112 ГПК.

Подсудность дел о рассмотрении ходатайства о **принудительном исполнении решения иностранного государства** определяется по правилам ст. 410 ГПК. Решение вопроса о принудительном исполнении относится к ведению верховных судов республики, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области или судов автономных округов. Территориальная подсудность определяется по месту жительства или месту нахождения должника в Российской Федерации, а в случае, если должник не имеет места жительства или места нахождения в Российской Федерации либо место его нахождения неизвестно — по месту нахождения его имущества.

В ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда должно быть указано (ст. 411 ГПК):

- 1) наименование взыскателя, его представителя, если ходатайство подается представителем, указание их места жительства, а в случае, если взыскателем является организация, указание места ее нахождения;
- 2) наименование должника, указание его места жительства, а если должником является организация, указание места ее нахождения;

3) просьбу взыскателя о разрешении принудительного исполнения решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение.

В ходатайстве могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

К ходатайству прилагаются документы, предусмотренные международным договором Российской Федерации, а если это не предусмотрено международным договором, прилагаются документы, перечисленные в ч. 2 ст. 411 ГПК.

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника о времени и месте рассмотрения ходатайства. Неявка без уважительной причины должника, относительно которого суду известно, что повестка ему была вручена, не является препятствием к рассмотрению ходатайства. Если должник обратился в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения ходатайства и эта просьба признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом должника. Выслушав объяснения должника и рассмотрев представленные доказательства, суд выносит определение о принудительном исполнении решения иностранного суда или об отказе в этом. На основании решения иностранного суда и вступившего в законную силу определения суда о принудительном исполнении этого решения выдается исполнительный лист, который направляется в суд по месту исполнения решения иностранного суда. При возникновении сомнений у суда при решении вопроса о принудительном исполнении он может запросить у лица, возбудившего ходатайство, объяснение, а также опросить должника по существу ходатайства и в случае необходимости затребовать разъяснение иностранного суда, принявшего решение (ч. 3—6 ст. 411 ГПК).

Суд вправе отказать в принудительном исполнении решения иностранного суда при наличии оснований, указанных в Законе (ст. 412 ГПК). Отказ допускается, если:

1) решение по праву страны, на территории которой оно принято, не вступило в законную силу или не подлежит исполнению;

2) сторона, против которой принято решение, была лишена возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о времени и месте рассмотрения дела;

3) рассмотрение дела относится к исключительной подсудности судов в Российской Федерации;

4) имеется вступившее в законную силу решение суда в Российской Федерации, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве суда в Российской Федерации имеется дело, возбужденное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде;

5) исполнение решения может нанести ущерб суверенитету РФ или угрожает безопасности РФ либо противоречит публичному порядку РФ;

6) истек срок предъявления решения к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом в Российской Федерации по ходатайству взыскателя.

Не все решения иностранных судов требуют своего принудительного исполнения. Иногда достаточно **признания решения иностранного суда**. Решения иностранных судов, которые не требуют принудительного исполнения, признаются без какого-либо дальнейшего производства, если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения относительно этого. Заинтересованное лицо по месту его жительства или месту нахождения в течение месяца после того, как ему стало

известно о поступлении решения иностранного суда, может заявить в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа возражения относительно признания этого решения. Возражения заинтересованного лица рассматриваются в открытом судебном заседании с извещением этого лица о времени и месте рассмотрения возражений. Неявка без уважительной причины заинтересованного лица, относительно которого суду известно, что повестка ему была вручена, не является препятствием к рассмотрению возражений. Если заинтересованное лицо обратится в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения возражений и эта просьба будет признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом заинтересованное лицо. После рассмотрения судом возражений относительно признания решения иностранного суда выносится соответствующее определение. Определение суда может быть обжаловано в вышестоящий суд в порядке и в сроки, установленные ГПК (ст. 413 ГПК).

Отказ в признании решения иностранного суда, которое не подлежит принудительному исполнению, допускается при наличии оснований, установленных для отказа в принудительном исполнении решения иностранного суда на основании ч. 1 ст. 412 ГПК.

В Российской Федерации признаются не **требуемые** вследствие своего содержания дальнейшего производства решения иностранных судов (ст. 415 ГПК):

- 1) относительно статуса гражданина государства, суд которого принял решение;
- 2) о расторжении или признании недействительным брака между российским гражданином и иностранным гражданином, если в момент рассмотрения дела хотя бы один из супругов проживал вне пределов **РФ**;
- 3) о расторжении или признании недействительным брака между российскими гражданами, если оба супруга в момент рассмотрения дела проживали вне пределов **РФ**;
- 4) в других предусмотренных федеральным законом случаях.

Примером признания судебного решения иностранного государства, предусмотренного внутренним законодательством, можно рассматривать положение п. 3 ст. 160 СК, где установлено, что расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенное за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решение о расторжении брака, и подлежащим применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в Российской Федерации. Точно так же признается действительным в Российской Федерации расторжение брака между иностранными гражданами, совершенное за пределами РФ при соблюдении тех же условий (п. 4 ст. 160 СК).

Раздел III Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. также подробно регламентирует вопросы исполнения решений иностранных судов. Каждая из Договаривающихся Сторон признает и исполняет следующие решения, вынесенные на территории других Договаривающихся Сторон:

- 1) решения учреждений юстиции по гражданским и семейным делам, включая мировые соглашения по таким делам и нотариальные акты в отношении денежных обязательств;
 - 2) решения по уголовным делам о возмещении вреда (ст. 51).
- Конвенция регулирует подачу ходатайства о разрешении принудительного

исполнения решения, порядок признания и принудительного исполнения решений.

Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 г. регламентирует вопрос принудительного исполнения решений о взыскании судебных расходов странами — участниками данной Конвенции.

Двухсторонние международные договоры также могут регулировать вопросы исполнения решений договорившихся стран.

Помимо решений иностранных судов, ГПК предусматривает **исполнение решений иностранных третейских судов (арбитражей)**. Исполнение решений иностранных арбитражей регулируется нью-йоркской Конвенцией о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 г.

Арбитражные решения — это решения, вынесенные арбитрами, назначенными по каждому отдельному делу, и постоянными арбитражными органами. Конвенция подробно регламентирует основания отказа в признании и приведении в исполнение арбитражного решения. Эти основания, отражая суть арбитражного производства, отличаются от рассмотренных в этом параграфе оснований отказа в признании и исполнении решений иностранных судов. В частности, применительно к арбитражным решениям Конвенция вводит такие основания для отказа признания и исполнения, как:

- решение вынесено по спору, не предусмотренному или не подпадающему под условия арбитражного соглашения или арбитражной оговорки в договоре;
- состав арбитражного органа или арбитражный процесс не соответствовали соглашению сторон или, при отсутствии такового, не соответствовали закону той страны, закон которой применялся, и т. д.

ГИК регулирует признание и исполнение решений иностранных третейских судов и арбитражей, практически распространяя на них правила о признании и исполнении решений иностранных судов за некоторыми исключениями (ч. 1 ст. 416 ГПК). Сторона, ходатайствующая о признании или об исполнении решения иностранного третейского суда (арбитража), должна представить подлинное решение иностранного третейского суда (арбитража) или его должным образом заверенную копию, а также подлинное арбитражное соглашение или его должным образом заверенную копию. В случае, если арбитражное решение или арбитражное соглашение изложено на иностранном языке, сторона должна представить!, заверенный перевод этих документов на русском языке (ч. 2 ст. 416 ГПК).

В признании и исполнении решения иностранного третейского суда (арбитража) может быть отказано (ст. 417 ГПК):

- 1) по просьбе стороны, против которой оно направлено, если эта сторона представит компетентному суду, в котором испрашиваются признание и исполнение, доказательство того, что:

одна из сторон арбитражного соглашения была в какой-либо мере недееспособна или это соглашение недействительно в соответствии с законом, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого доказательства — в соответствии с законом страны, в которой решение было принято;

— сторона, против которой принято решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве либо по другим причинам не могла представить доказательства, либо решение принято по спору, не предусмотренному арбитражным соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения. В случае, если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от постановлений

по вопросам, не охватываемым таким соглашением, часть решения суда, в которой содержатся постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, может быть признана и исполнена;

— состав третейского суда или арбитражное разбирательство не соответствовали арбитражному соглашению либо в отсутствие такового не соответствовали закону страны, в которой имел место иностранный третейский суд (арбитраж);

— решение еще не стало обязательным для сторон, или было отменено, или его исполнение было приостановлено судом страны, в которой или в соответствии с законом которой оно было принято;

2) если суд установит, что спор не может быть предметом арбитражного разбирательства в соответствии с федеральным законом или признание и исполнение этого решения иностранного третейского суда (арбитража) противоречат публичному порядку Российской Федерации.

В случае, если в суде заявлено ходатайство об отмене или о приостановлении исполнения решения иностранного третейского суда (арбитража), суд, в котором испрашиваются признание и исполнение, может отложить принятие своего решения, если сочтет это надлежащим.