

Министерство сельского хозяйства Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего образования
«Брянский государственный аграрный университет»
Брасовский промышленно-экономический техникум

Попова Л.В.

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Курс лекций

*Рекомендовано Учебно — методическим советом филиала
в качестве учебного пособия по специальности 40.02.01 Право
и организация социального обеспечения*

Брянская область 2015

УДК 372.834
ББК 74.57
Ш 34

Попова Л.В. **Гражданский процесс**: курс лекций / Л.В. Попова. – Брянск: ФГБОУ ВО Брянский ГАУ, 2015. – 251 с.

Курс лекций на бумажном и электронном носителях составлен в соответствии с программой подготовки специалистов среднего звена. Он включает все темы, предусмотренные рабочей программой.

Для студентов образовательных организаций среднего профессионального образования.

Рецензенты

Шведова О.Е. преподаватель юридических дисциплин (Брасовский филиал ФГБОУ ВО Брянский ГАУ)

Другова Г.Е., методист (Брасовский филиал ФГБОУ ВО Брянский ГАУ)

Рекомендовано к изданию решением учебно-методическим советом филиала ФГБОУ ВО «Брянский аграрный университет» - Брасовский промышленно-экономический техникум от 25.05.2015 года, протокол № 5.

© ФГБОУ ВО Брянский ГАУ, 2015
© Попова Л.В., 2015

ОГЛАВЛЕНИЕ

Раздел 1. Общие положения

- 1.1. Понятие гражданского процесса
- 1.2. Источники гражданского процессуального права
- 1.3. Принципы гражданского процесса
- 1.4. Гражданское процессуальное правоотношение

Раздел 2. Подведомственность и подсудность гражданских дел

- 2.1. Подведомственность гражданских дел
- 2.2. Подсудность гражданских дел

Раздел 3. Субъекты гражданского процесса

- 3.1. Понятие и классификация участников гражданского процесса ...
- 3.2. Стороны в гражданском процессе.....42
- 3.3. Третьи лица в гражданском процессе
- 3.4. Участие прокурора в гражданском процессе
- 3.5. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих интересы других лиц
- 3.6. Представительство в суде

Раздел 4. Судебные расходы. Процессуальные сроки. Ответственность в гражданском судопроизводстве

- 4.1. Судебные расходы48
- 4.2. Процессуальные сроки56
- 4.3. Ответственность в гражданском судопроизводстве59

Раздел 5. Доказывание и доказательства

- 5.1. Доказывание в гражданском процессе75
- 5.2. Средства доказывания80

Раздел 6. Иск

- 6.1. Понятие и виды исков 99
- 6.2. Средства процессуальной защиты истца и ответчика

Раздел 7. Возбуждение гражданского дела в суде

- 7.1. Возбуждение гражданского дела в суде103
- 7.2. Налоговые правонарушения и ответственность за их совершение.....105

Раздел 8. Подготовка дела к судебному разбирательству

- 8.1. Содержание стадии подготовки дела к судебному разбирательству
- 8.2. Правовое регулирование информационного обеспечения участников гражданского процесса.....

Раздел 9. Судебное разбирательство

9.1. Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции

Раздел 10. Постановления суда первой инстанции

10.1. Постановления суда первой инстанции

Раздел 11. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

11.1. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

Раздел 12. Особое производство

12.1. Особое производство

Раздел 13. Производство в суде второй инстанции

13.1. Производство в суде второй инстанции

Раздел 14. Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу

14.1. Производство в надзорной инстанции

Раздел 15. Исполнение судебных актов и актов иных органов

15.1. Исполнение судебных актов и актов иных органов

РАЗДЕЛ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Тема 1.1. Понятие гражданского процесса

В случае нарушения прав граждан или организаций со стороны других лиц, а также угрозы нарушения права в будущем и при отсутствии добровольного восстановления нарушенного права возникает объективная потребность применения определенных мер защиты — способов защиты права по отношению к обязанной стороне.

Способ защиты права — категория материального (регулятивного) права. Способы защиты права перечислены в ст. 12 ГК РФ: защита гражданских прав осуществляется посредством: признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления и т.д.

От способа защиты права отличается форма защиты права.

Форма защиты права — категория процессуального характера. Под формой защиты права понимается определяемая законом деятельность компетентных органов по защите права, т.е. по установлению фактических обстоятельств, применению к ним норм права, определению способа защиты права, вынесению решения и осуществлению контроля за его исполнением. Применение перечисленных в законе способов защиты права, т.е. определенных мер принуждения к нарушителю права, осуществляется не одной, а несколькими формами защиты права.

Многообразие форм защиты права объясняется действием ряда факторов — спецификой подлежащих защите или охране прав, сложностью или, наоборот, простотой познания правоотношений и подлежащих защите прав, степенью развития демократических процессов в обществе, правовыми традициями.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суды общей юрисдикции, включая мировых судей, арбитражные, третейские суды.

Защита гражданских прав в административном порядке возможна лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ст. 11 ГК РФ).

Функции по защите и охране бесспорных прав и охраняемых законом интересов выполняют также нотариусы и другие должностные лица, имеющие право совершать нотариальные действия. Так, нотариусы удостоверяют сделки, принимают меры к охране наследственного имущества, выдают свидетельства о праве на наследство, о праве собственности на долю в имуществе супругов.

Многие трудовые споры рассматриваются непосредственно на месте возникновения конфликтов комиссиями по трудовым спорам (КТС), а коллективные трудовые споры — примирительными комиссиями, трудовыми арбитражами.

Среди различных форм защиты права ведущую роль играет судебная форма как универсальная, исторически сложившаяся, детально регламентированная нормами гражданского процессуального права. Она обеспечивает надежные гарантии правильного применения закона, установления реально существующих прав и обязанностей сторон.

Защита нарушенных прав человека судом общей юрисдикции наиболее эффективна и цивилизована.

К судам общей юрисдикции относятся Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды (ст. 4 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»).

Деятельность судов осуществляется в демократической процессуальной форме, ориентированной, прежде всего, на защиту прав и законных интересов граждан, а также в определенных пределах и организаций. Эта деятельность называется правосудием по гражданским делам. Правосудие относится к важнейшим областям государственной деятельности. Оно призвано защищать права и законные интересы не только отдельных субъектов права, но и всю существующую в стране систему общественных отношений.

Право на судебную защиту — конституционное право граждан и организаций. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод провозглашает Конституция РФ (ч. 1 ст. 46). Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Судебная власть при защите гражданских прав судами общей юрисдикции осуществляется посредством отправления правосудия.

Гражданским судопроизводством (гражданским процессом) называется порядок производства по гражданским делам, определяемый нормами гражданского процессуального права.

Под гражданскими делами понимаются дела, вытекающие из широкого спектра правоотношений, — конституционных, административных, финансовых, земельных, гражданских, трудовых, жилищных, семейных и т.д. Задачами гражданского судопроизводства являются защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, организаций и их объединений, а также охрана государственных и общественных интересов, предупреждение правонарушений.

Гражданский процесс представляет собой установленную законом форму защиты права в судах общей юрисдикции. Существенной чертой гражданской процессуальной формы является система требований, закрепленных нормами гражданского процессуального права. Эта система предполагает наличие в своем составе правил, которые определяют круг и порядок деятельности всех без исключения лиц, участвующих в процессе, последова-

тельность, содержание и характер всех их действий, а также ответственность за невыполнение этих действий.

Процесс есть упорядоченное нормами процессуального права движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели, — восстановление права или защиты охраняемого законом интереса.

Правосудие по гражданским делам осуществляется путем рассмотрения и разрешения в судебных заседаниях гражданских дел по спорам, затрагивающим права и интересы граждан и организаций, а также прав и интересов РФ, ее субъектов и муниципальных образований.

Порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел определяется законодательством о гражданском судопроизводстве.

Гражданские процессуальные нормы, закрепленные в законодательстве о гражданском судопроизводстве, в совокупности образуют самостоятельную отрасль права - гражданское процессуальное право.

Гражданское процессуальное право — совокупность правовых норм, регулирующих порядок возбуждения, рассмотрения и разрешения судом гражданских дел, пересмотра судебных решений, а также порядок принудительного исполнения судебных постановлений (решений, определений), т. е. правосудие по гражданским делам.

Таким образом, предметом гражданского процессуального права являются общественные отношения, возникающие в сфере гражданского судопроизводства (процесса), т. е. гражданские процессуальные отношения. Эти отношения возникают в результате осуществляемой в соответствии с нормами гражданского процессуального права деятельности суда, участвующих в процессе лиц, органов исполнения судебных постановлений (судебных приставов-исполнителей).

Гражданское процессуальное право обеспечивает судебную защиту субъективных прав и законных интересов граждан и организаций, государственных и общественных интересов.

Метод правового регулирования, характерный для гражданского процессуального права, предопределен двумя обстоятельствами: с одной стороны, возникновение гражданского процесса, его развитие, переход из одной стадии в другую зависит от воли заинтересованных лиц; с другой - обязательным и решающим субъектом гражданских процессуальных правоотношений является суд, принимающий от имени государства властное решение, подлежащее в необходимых случаях принудительному исполнению.

Эта специфика отражает способы воздействия гражданского процессуального права на регулируемые отношения, обуславливает своеобразие его принципов. Исходя из этого, метод гражданского процессуального права определяется как императивно-диспозитивный, в котором властеотношения сочетаются со свободой и равноправием заинтересованных лиц.

Система гражданского процессуального права определяется совокупностью гражданских процессуальных норм, регулирующих правосудие по

гражданским делам и обеспечивающих выполнение задач гражданского судопроизводства.

В составе гражданского процессуального права различают общие положения, относящиеся по содержанию ко всему процессу, и нормы, регулирующие производство по отдельным стадиям процесса, включая исполнительное производство, а также правила, регулирующие процессуальные действия с иностранным элементом. Исходя из этого, в системе процессуального права условно выделяются две части — общая и особенная. Положения общей части имеют значение и для институтов особенной части.

Общую часть гражданского процессуального права составляют основные институты, закрепленные в разделе «Общие положения» ГПК: принципы правосудия; подведомственность гражданских дел; лица, участвующие в деле, и представительство; доказательства; право на обращение в суд и др.

Особенная часть гражданского процессуального права — совокупность норм права, регулирующих различные стадии процесса (разд. II—IV, VII ГПК), а также вопросы гражданского процесса с иностранным элементом (разд. V ГПК).

В соответствии со ст. 2 ГПК задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Таким образом, гражданское процессуальное право — важнейшая гарантия реализации конституционного права на судебную защиту, поскольку в нем детально закреплены компетенция суда, права и обязанности всех участников процесса. Точное и неуклонное следование всем нормам гражданского процессуального права обеспечивает соблюдение законности как в деятельности суда, так и в области материальных правоотношений: дело разрешается на основе применения норм материального права и в случае необходимости путем принудительного осуществления предписаний этих норм.

Вид гражданского судопроизводства есть определяемый характером и спецификой подлежащего защите материального права или охраняемого законом интереса процессуальный порядок возбуждения, рассмотрения, разрешения определенных групп гражданских дел.

Наличие в гражданском процессе нескольких видов судопроизводства объясняется тем, что на рассмотрение суда поступают дела, имеющие существенные материально-правовые отличия. Поскольку гражданское процессуальное право регулирует порядок судебной защиты различных прав и интересов, постольку материально-правовая природа дел в ряде случаев значительно влияет на порядок их рассмотрения и разрешения.

Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает дела искового производства (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ) и дела неисковых производств (пп. 2—6 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ).

Основным и наиболее распространенным видом судопроизводства является исковое производство, в порядке которого рассматриваются дела по спорам, возникающим из гражданских, жилищных, семейных, трудовых и иных правоотношений. Правила искового производства являются общими для гражданского судопроизводства по всем делам. Процесс по неисковым видам судопроизводства осуществляется также по этим правилам, но с некоторыми изъятиями и дополнениями, установленными специальными нормами для неисковых дел.

К неисковым видам судопроизводства относятся дела, возникающие из публичных правоотношений (ст. 245 ГПК РФ), например дела по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, дела о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и др.

Элемент участия государства в лице его органов, должностных лиц по делам, возникающим из публичных правоотношений (конституционных, административных, финансовых и т.д.), определяет специфику порядка рассмотрения и разрешения указанных дел (ст. 246, 247, 249 и др. ГПК РФ).

Суд также рассматривает дела, в которых нет спора о праве. Суд защищает охраняемые законом интересы граждан и организаций, устанавливая судебным решением определенные юридические факты, правовое состояние лица, а также наличие или отсутствие бесспорных прав, для подтверждения которых требуется судебное решение. Эти дела в силу своей специфики выделены в особое производство (ст. 262 ГПК РФ).

К неисковым производствам относится также приказное производство, т.е. производство по бесспорным требованиям (ст. 122 ГПК РФ). В порядке приказного производства (гл. 11 ГПК РФ) рассматриваются, например, требования, основанные на нотариально удостоверенной сделке.

По ГПК РФ 2002 г. к неисковым отнесены новые виды производств, а именно: производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов; производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (разд. VI ГПК); производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (гл. 45 ГПК).

Деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел развивается в определенной последовательности, по стадиям.

Стадией гражданского процесса называется совокупность процессуальных действий, направленных к одной близлежащей цели: принятие заявлений, подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство и т.д.

Первая стадия — возбуждение дела. Оно осуществляется путем подачи

искового заявления, жалобы или заявления. Дело возбуждается принятием судьей заявления к своему производству.

После возбуждения дела следует вторая стадия — подготовки дела к судебному разбирательству. Цель этой стадии заключается в том, чтобы обеспечить своевременное и правильное разрешение дела в одном судебном заседании.

Третья стадия процесса — судебное разбирательство дела. В этой стадии дело в судебном заседании разрешается по существу и, как правило, заканчивается вынесением решения.

Четвертая стадия — обжалование и опротестование решений и определений суда, не вступивших в законную силу (апелляция или кассация).

До вступления судебного акта в законную силу лица, участвующие в деле (стороны, третьи лица), имеют право на его обжалование в вышестоящую судебную инстанцию.

Решения и определения мировых судей обжалуются в апелляционном порядке в районный суд, решения, определения иных судов обжалуются в кассационном порядке в коллегия по гражданским делам вышестоящего суда.

Однако иногда лица, участвующие в деле, считают постановление суда по тем или иным причинам неправильным после вступления его в законную силу, а поэтому просят его проверить и пересмотреть. В этих случаях возникает стадия гражданского процесса по пересмотру решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, т.е. в порядке надзора.

В законе предусмотрена и другая стадия процесса — пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу. Эта стадия встречается на практике редко и только в тех случаях, когда дело было рассмотрено без учета существенных обстоятельств, которые имели место в момент рассмотрения дела, но не были и не могли быть известны в то время заявителю или суду, а также в случае отмены приговора или решения, явившегося основанием принятия судебного акта.

Завершающей стадией гражданского процесса является стадия исполнения судебных постановлений. Без исполнения судебного решения не достигается цель процесса — защита нарушенного права. Традиционно в науке гражданского процессуального права исполнение судебных актов рассматривается как стадия процесса, независимо от того, что исполнительное производство регламентируется в основном самостоятельным Федеральным законом «Об исполнительном производстве».

В соответствии со ст. 2 Конституции РФ человек, его права и свободы провозглашены высшей ценностью. Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием (ст. 18 Конституции РФ).

Ст. 7 Конституции РФ провозгласила Россию социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Конкретизация этого положения содержится в ст. 39 Конституции РФ, в соответствии с которой каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом. Поощряется добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительность.

Признавая право каждого гражданина на социальное обеспечение, Конституция РФ одновременно возлагает на государство обязанность создавать все необходимые условия для осуществления этого права, в том числе гарантии защиты нарушенных прав в этой области.

Социально-правовую защиту определяют как «установленный законом порядок совершения юридических действий, обеспечивающий восстановление социальной справедливости и нарушенных социальных прав и свобод человека и гражданина».

Всеобщая декларация прав человека закрепляет: «Каждый человек имеет право на восстановление в правах компетентными национальными судами в случае нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией или законом» (ст. 8).

Положение Всеобщей декларации прав человека воспринято и Конституцией РФ, ст. 46 которой гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод.

Это означает признание в России верховенства судебной власти в системе государственной защиты прав граждан, подтверждение того, что предназначение судебной власти - защита прав и свобод человека и гражданина.

Вступив в Совет Европы и ратифицировав в марте 1998г. Европейскую Конвенцию о защите прав и основных свобод, Россия присоединилась к Европейской системе охраны прав человека, включающей в себя не только обязанность охранять и соблюдать зафиксированные в Конвенции права и свободы, но и признание юрисдикции Европейского Суда по правам человека.

В связи с этим физическим и юридическим лицам, находящимся в пределах юрисдикции Российской Федерации, была предоставлена дополнительная возможность по защите своих прав. Кроме того, Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод наделяет их правом непосредственного обращения в Европейский суд по правам человека, что также соответствует п. 3 ст. 46 Конституции РФ, в которой говорится о праве каждого в соответствии с международными договорами РФ обращаться в международные органы по защите прав.

Право на судебную защиту является одним из важнейших прав российских граждан, их логическим завершением, предопределенным исходной концепцией Конституции РФ, ориентирующей весь политический механизм на охрану и защиту интересов личности.

Значение права на судебную защиту в системе конституционных прав и свобод граждан определяется тем, что право на судебную защиту является

одной из самых существенных юридических гарантий всех других конституционных прав и свобод.

Содержание защитной функции суда складывается из следующих элементов: а) предупреждение нарушения прав; б) восстановление нарушенного права; в) отмена подзаконных нормативных актов в случае их противоречия закону (признания их недействительными); г) возмещение ущерба и морального вреда, причиненного гражданину; д) решение вопроса об ответственности нарушителя прав гражданина.

Представляется, что предупреждение нарушения права является одной из целей гражданского судопроизводства (ст. 2 ГПК РФ), а остальные указанные элементы являются способами защиты гражданских прав. Поэтому более верным представляется включать в содержание защитной функции суда в гражданском процессе применение предусмотренных законом способов защиты гражданских прав.

Право на судебную защиту Конституция РФ закрепляет не в качестве самого по себе, как другие права, а в качестве гарантии всех прав и свобод человека и гражданина (ч. 1 ст. 46), поэтому ограничение этого права означало бы ограничение федеральным законом действия положения ст. 46 Конституции РФ, что является недопустимым в силу верховенства Конституции над всеми иными нормативными правовыми актами.

Конституционное право на судебную защиту обусловлено интересом граждан иметь судебную защиту наиболее ценных прав, свобод и благ, которыми располагает человек. К числу таких благ, на наш взгляд, относится, в первую очередь, право на социальное обеспечение.

Конституционное право на судебную защиту включает в себя право каждого заинтересованного лица на беспрепятственное обращение в суд за защитой своих прав, свобод или охраняемых законом интересов, на рассмотрение его дела в разумный срок беспристрастным и независимым судом и на исполнение судебного решения.

Механизм осуществления права судебной защиты - это условия и факторы, а также процессуально-правовые средства, которые совокупно воздействуют на деятельность субъектов непосредственно реализацией этого права 3.

При анализе теоретико-правовых основ судебной защиты в структуре специальных юридических понятий выделяются такие основные категории, как «средства», «способы», «формы» судебной защиты.

Способы защиты прав - это предусмотренные законом действия, которые непосредственно направлены на защиту прав. Они являются завершающими актами защиты в виде материально-правовых действий или юрисдикционных действий по устранению препятствий на пути осуществления субъектами своих прав или пресечения правонарушения, восстановления положения, существовавшего до правонарушения. Именно применение конкретного способа защиты нарушенного или оспоренного права есть цель и результат деятельности по защите прав.

Тема 1.2. Источники гражданского процессуального права

Порядок гражданского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции определяется Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации», ГПК и другими федеральными законами. Нормы гражданского процессуального права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать положениям ГПК. Гражданское судопроизводство у мирового судьи определяется ГПК, Федеральным законом «О мировых судьях в Российской Федерации» и другими федеральными законами (ч. ч. 1, 2 ст. 1 ГПК).

Под источником права понимается форма выражения воле государственной воли, направленной на регулирование определенных отношений

В настоящее время для источников гражданского процессуального права характерно следующее:

1) преобладание среди источников гражданского процессуального права законов. Усиление роли суда приводит к тому, что его деятельность регулируется в основном на уровне законов, а не подзаконных актов.

2) одновременное действие на территории РФ республиканского и общесоюзного гражданского процессуального законодательства;

3) расширение круга законодательных актов, содержащих нормы гражданского процессуального права.¹

Существуют следующие источники гражданского процессуального права: законодательство, обычай, международные договоры, судебная практика, принципы правосудия, правовая доктрина.

В соответствии со ст. 1 ГПК РФ не включены в состав законодательства о гражданском судопроизводстве нормативные указы Президента РФ и постановления Правительства РФ.

Так как Россия традиционно относится к континентальной правовой семье, то основным источником права является нормативный правовой акт. Первым и наиболее важным источником для любой отрасли права является Конституция РФ. Конституция является основным законом государства и обладает высшей юридической силой. Процессуалисты насчитывают около 30 норм, прямо регламентирующих ряд принципиальных положений гражданского судопроизводства. Нормы, регламентирующие судебную систему и деятельность суда, содержатся в главе 7 Конституции РФ. Статья 19 закрепляет равенство всех перед законом и судом, ст. 46, 47, 52 закрепляют основные гарантии судебной защиты прав граждан, ст. 48 - право на получение квалифицированной юридической помощи, ст. 51 - свидетельский иммунитет. В Конституции РФ содержатся и другие нормы, закрепляющие принципы правосудия. Необходимо также отметить, что к конституционным основам гражданского процесса, кроме норм, напрямую регулирующих положения судопроизводства, относится большое количество норм, не касающихся правосудия вплотную, однако косвенно затрагивающих данную сферу. Это признание человека, его прав и свобод высшей ценностью, отнесение признания, соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина к обязанности

государства (ст. 2), а также закрепление защиты и охраны всех форм собственности (ст. 8), труда и здоровья людей (ст. 7), достоинства личности (ст. 21) и другие нормы.²

Основную часть норм, регламентирующих порядок судопроизводства по гражданским делам, содержит ГПК РФ, принятый 14.11.2002. Нормы ГПК РФ сформулированы в 446 статьях, 47 главах, 7 разделах. Кодекс регламентирует движение дела по всем стадиям во всех видах судопроизводства. Он определяет полномочия и деятельность суда, права и обязанности участников процесса, порядок доказывания, принятия постановлений, их обжалование и исполнение. Нормы ГПК РФ действуют на всей территории Российской Федерации. Положения иных законов, регулирующих отдельные гражданские процессуальные отношения, должны соответствовать положениям ГПК РФ.

Важное значение имеет Федеральный конституционный закон от 31.12.1996г. №1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» 1 (далее - Закон о судебной системе РФ). Он определяет структуру судебной системы, основы статуса судей и основные принципы судопроизводства.

Федеральный закон от 17.12.1998 №188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»² (далее - Закон о мировых судьях) определяет компетенцию мировых судей, порядок образования судебных участков и иные вопросы.

Среди иных нормативных актов федерального уровня, регулирующих гражданские процессуальные отношения, необходимо назвать Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве».³ Он определяет условия и порядок принудительного исполнения судебных актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов (далее - судебные акты), а также актов других органов, которым при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на граждан, организации или бюджеты всех уровней обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от совершения этих действий.

Глава 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) регламентирует внесение установленного законом обязательного и действующего на всей территории Российской Федерации платежа, взимаемого за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами (в данном случае за подачу исковых заявлений, а также обжалование судебных постановлений). Таким образом, данный комплекс норм можно также отнести к источникам гражданского процессуального права.

Закон РФ от 27.04.1993г. №4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» закрепляет право каждого гражданина обратиться в суд с жалобой на неправомерные действия (решения) государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий и их объединений, общественных объединений или должностных лиц, государственных служащих.

Иные законы также принимают участие в регулировании отдельных процессуальных отношений.

Важным источником российского гражданского процессуального права является международный договор, а также общепризнанные принципы и нормы международного права. Ст. 15 Конституции РФ в ГПК РФ устанавливается примат норм международного права над национальными. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора. Однако международный договор должен быть ратифицирован Федеральным Собранием РФ.

Среди основных международных договоров, действующих в сфере гражданского судопроизводства, можно назвать: Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.), Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г. в ред. от 28 марта 1997 г.), Конвенцию по вопросам гражданского процесса (Гаага, 1 марта 1954 г.). Кроме того, действует большое количество двусторонних соглашений: с Венгрией, Монголией, Кубой, Италией и др.

В России, исторически принадлежащей семье континентального права, классический прецедент никогда не был источником права. Вместе с тем отдельные судебные документы свидетельствуют об обратном.

В Постановлении Пленума ВС РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении» устанавливается, что суду следует учитывать, помимо процессуального закона и материальных норм:

постановления КС РФ о толковании положений Конституции РФ, подлежащих применению в данном деле, и о признании соответствующими либо не соответствующими Конституции РФ нормативных правовых актов, перечисленных в пунктах «а», «б», «в» ч. 2 и в ч. 4 ст. 125 Конституции РФ, на которых стороны основывают свои требования или возражения;

постановления Пленума ВС РФ, принятые на основании ст. 126 Конституции РФ и содержащие разъяснения вопросов, возникших в судебной практике при применении норм материального или процессуального права, подлежащих применению в данном деле;

постановления Европейского суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подлежащих применению в данном деле.

В последнее десятилетие среди ученых и практиков ведутся дискуссии по поводу признания судебной практики источником отечественного права. При этом нередко понятия «судебный прецедент» и «судебная практика» рассматриваются как тождественные.

Интересно первое в отношении Российского государства со времени подписания им Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод Постановление Европейского суда по правам человека, вынесенное в Страсбурге 07.05.2002 по делу «Бурдов (Burdov) против России».

ЕСПЧ исходил из п. 1 ст. 6 Конвенции, закрепляющего за каждым право обращаться в суд в случае любого спора о его гражданских правах и обязанностях. Право на суд, по мнению европейских судей, «было бы иллюзорным, если бы правовая система государства - участника Европейской конвенции допускала, чтобы судебное решение, вступившее в законную силу и обязательное к исполнению, оставалось бы недействующим в отношении одной стороны в ущерб ее интересам. Немыслимо, полагает Европейский суд, что п. 1 ст. 6 Конвенции, детально описывая процессуальные гарантии сторон - справедливое, публичное и проводимое в разумный срок разбирательство, - не предусматривал бы защиты процесса исполнения судебных решений».

Однако из ст. 6 Конвенции был сделан вывод о том, что исполнение судебного решения, принятого любым судом, должно рассматриваться как составляющая «судебного разбирательства». В данном случае высокий суд подменил понятие «процесс защиты» более узким термином «судебное разбирательство», которое является всего лишь частью процесса государственной защиты права.

Принимая во внимание, что в исполнительном производстве функция российского суда заключается в последующем и, в достаточно ограниченных случаях, предварительном контроле суда за исполнительными правоотношениями, а сам процесс исполнения происходит вне судебного заседания, в собственной исполнительной процессуальной форме, указанное решение ЕСПЧ, по мнению Демичива А.А., оказывается серьезным тормозом в развитии процессуальной науки.

Если имеются противоречия между нормами процессуального или материального права, подлежащими применению при рассмотрении и разрешении конкретного дела, то решение является законным в случае применения судом в соответствии с ч. 2 ст. 120 Конституции РФ, ч. 3 ст. 5 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» и ч. 2 ст. 11 ГПК РФ нормы, имеющей наибольшую юридическую силу. При установлении противоречий между нормами права, подлежащими применению при рассмотрении и разрешении дела, судам также необходимо учитывать разъяснения Пленума ВС РФ, данные в Постановлениях от 31.10.95 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия»³ и от 10.10.2003 № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ».

Решения и разъяснения этих судов ВС РФ и ВАС РФ лишь «в определенной мере фактически приобретают прецедентное значение, способствуя в правоприменительной практике судов формированию оптимальных моделей для последующих судебных решений по конкретным делам». Однако в соответствии с Конституцией РФ суды в РФ не обладают правотворческими полномочиями и не могут создавать нормы права. Следовательно, Постановления ВС РФ и ВАС РФ - только акты применения, но не источники права.

Что касается решений КС РФ, в результате которых нормативные акты, признанные неконституционными, утрачивают силу, то следует согласиться

с В.Д. Зорькиным, что такие решения обладают нормативной силой.

Правовой обычай (то есть обычай, на который дана отсылка в нормативном правовом акте и реализация которого обеспечивается санкциями государства) является в Российской Федерации дополнительным источником права.⁴ Гражданское процессуальное право представляет собой отрасль публичного права, а отсылки к обычаям не делается ни в ГПК РФ, ни в других нормативно-правовых актах, составляющих гражданское процессуальное законодательство. Следовательно, правовой обычай не является источником гражданского процессуального права Российской Федерации.

Под судебным обычаем понимают установившуюся в каком-либо суде практику. Между тем российское процессуальное право не признает судебные обычаи в качестве источников процессуальных правил по двум причинам, выявленным почти столетие назад:

- среди участников процесса обычаи неприемлемы, так как процессуальная деятельность этих лиц совершается под контролем суда;
- для самого суда обычное право неприемлемо, так как суды «обязаны руководствоваться в своих действиях законами и постановлениями компетентных властей».

Часть 4 ст. 1 ГПК РФ признает в качестве источника гражданского процессуального права принципы права - принцип аналогии закона и принципе аналогии права. Применение аналогии закона и аналогии права допускается только при наличии пробела в правовом регулировании, когда имеется законодательный акт, который регулирует сходные отношения.

Если аналогия закона невозможна в силу отсутствия законодательного акта, регулирующего сходные отношения, то суд действует исходя из принципов осуществления правосудия в РФ (аналогия права). Таким образом, судебское усмотрение, связанное в данном случае с индивидуальным восприятием общих и отраслевых принципов права, играет важную роль в восполнении пробелов правового регулирования отрасли гражданского процессуального права.

Правовая доктрина (труды авторитетных юристов, на которые суды при вынесении решений могут ссылаться как на законы) и религиозные тексты в России не признаются в качестве источниками права. Первые - в силу исторической традиции, вторые - в силу традиции, а также потому, что в соответствии с ч. 1 ст. 14 Конституции РФ Российская Федерация - светское государство.

Источники гражданского процессуального права как явления объективного мира существуют и функционируют в известных пределах - в течение обозначенного времени, на определенной территории и распространяются на отдельный круг лиц. Действие нормативно - правового акта - это порождение тех юридических последствий, которые в нем предусмотрены. От того, когда вступает в действие нормативный акт, на какую территорию распространяет свое действие, зависит эффективность юридических норм, достижение целей и задач правосудия по гражданским делам. Поэтому пределы действия гражданских процессуальных нормативных актов должны быть

установлены таким образом, чтобы вновь принятые документы вводились в действие своевременно, старые отменялись, строго соблюдалась их субординация и не допускались случаи их применения к отношениям, не подпадающим под их регулирующее воздействие.

По мнению Я.Ф. Фархтдинова в науке о гражданском процессуальном праве изучению вопросов действия источников гражданского процессуального права еще не уделялось достаточного внимания. Пределы действия нормативного правового акта обычно устанавливаются по трем параметрам: по времени, территории и по кругу лиц. Иногда добавляют и четвертый параметр - определенную сферу общественных отношений, которую регулируют нормы права, и говорят о предметном действии нормативно - правовых актов.

Действие нормативных правовых актов во времени определяется двумя временными ограничениями: моментом вступления нормативного акта в законную силу и моментом утраты им юридической силы.

Вступление нормативного акта в силу означает, что с этого момента им должны руководствоваться, исполнять, соблюдать его все граждане, юридические, должностные лица и организации. Однако для того чтобы норма права действовала, прежде всего она должна быть опубликована, доведена до сведения субъектов права, а также должно быть определено время ее вступления в силу.

В настоящее время порядок вступления в силу нормативных правовых актов определяется Федеральным законом от 14.06.94 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» и Указом Президента РФ от 23.05.96 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных актов федеральных органов исполнительной власти». В соответствии с ними момент начала действия гражданских процессуальных нормативных актов определяется по-разному. Если в нормативном акте (или в сопутствующем документе) указана календарная дата, с которой он вступает в силу, то именно с этой даты начинается действие нормативного акта.

Дата введения в действие нормативного акта обычно указывается при большом промежутке времени между принятием и введением его в действие, что связано с нецелесообразностью реализации нормативных предписаний в обычные сроки. Следует обратить внимание на то, что при отклонении от общепринятого срока законодатель применяет термин «введение закона в действие» вместо «вступление закона в действие».

К.И. Комиссаров объясняет это тем, что закон уже принят, но еще не работает. До введения закона в действие ведется организационная работа по приведению действующего законодательства в соответствие с вновь принятым.

Если в нормативном акте указаны иные обстоятельства, определяющие момент вступления акта в силу, например момент официального опубликования, то это и будет датой вступления нормативного акта в силу. Изданиями, в которых официально публикуются нормативные акты, являются «Российская газета», «Парламентская газета» и «Собрание законодательства Рос-

сийской Федерации». Такой способ вступления в силу гражданского процессуального нормативного акта имеет как положительные черты - оперативность, так и недостатки. Граждане, права которых затрагиваются актом, и правоприменитель оказываются заранее не информированными и неподготовленными к реализации новых норм.

Если в нормативном акте начало его действия не определено, то вступают в действие общие правила, установленные для данного вида нормативного акта, в соответствии с которыми федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после дня их официального опубликования.

Международные договоры по вопросам гражданского процесса также нуждаются в определении их действия во времени. В соответствии со ст. 15 Федерального закона от 15.07.95 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»¹ международные договоры подлежат ратификации, если в них устанавливаются иные правила, чем предусмотренные гражданским процессуальным законом, а также, если их исполнение требует изменения действующих или принятия новых федеральных законов. Международные договоры вступают в силу для РФ в порядке и в сроки, предусмотренные или согласованные в договоре сторонами.

Вступившие в силу международные договоры подлежат официальному опубликованию по представлению МИД России в «Собрании законодательства Российской Федерации», а также в Бюллетене международных договоров.

По общему правилу в самих нормативных правовых актах не указывается предельный срок их действия. Существует несколько способов прекращения действия нормативных правовых актов:

- а) путем отмены или признания утратившими силу,
- б) путем фактической отмены. Данный способ не слишком удобен для правоприменителя, так как полная ясность относительно действия того или иного нормативного акта, вместо которого принят новый акт, отсутствует,¹
- в) истечение срока, на который был принят нормативный акт,
- г) без официальной отмены и принятия нового акта, но в связи с исчезновением общественных отношений, на урегулирование которых он был рассчитан.

Прекращение действия международного договора осуществляется с принятием Федеральным Собранием РФ закона о прекращении (денонсации) международного договора. Это (если договором не предусмотрено иное или не имеется иной договоренности с другими его участниками) освобождает Российскую Федерацию от всякого обязательства выполнять договор в дальнейшем и не влияет на права, обязательства или юридическое положение РФ, возникшие в результате выполнения договора до его прекращения. Официальное сообщение МИД России о прекращении действия международного договора, заключенного от имени Российской Федерации, производится в вышеперечисленных официальных изданиях.

Проблема действия источников гражданского процессуального права во времени тесно связана с вопросами о том, должен ли новый закон распростра-

нять свое действие лишь на отношения, возникшие после его вступления в силу, или он регулирует и отношения, возникшие до его вступления в действие.

Гражданское судопроизводство ведется однозначно по гражданским процессуальным законам, действующим во время рассмотрения и разрешения дела, совершения отдельных процессуальных действий. В связи с этим К.И. Комиссаров считает, что новая норма процессуального права не регулирует старые отношения точно так же, как старый закон уже не служит регулятором новых правоотношений. Иными словами, действие гражданских процессуальных норм характеризуется отсутствием обратной силы закона.

Однако абсолютно отрицать обратную силу действия закона нельзя. Специфика такой сферы общественных отношений, как гражданское судопроизводство, требует особого подхода к этой проблеме. По общему правилу применение норм процессуального права «назад» практически неосуществимо. Это вызвало бы необходимость ревизии уже произведенных по старому процессуальному закону судебных действий, повторного их совершения по новым правилам, что привело бы к неустойчивости процессуальных гарантий сторон.

Но обратная сила процессуального закона все же допустима для распространения его норм на последующие права и обязанности - применительно к уже урегулированным длящимся правоотношениям в целях уравнивания правового положения лиц, вступивших в правоотношение до введения в действие нового закона, с теми, кто становится участником аналогичных отношений уже после этого момента. Обратная сила процессуального закона касается лишь длящихся отношений, возникших в прошлом, по которым не наступили окончательные последствия.

Кроме случаев обратной силы закона, существует противоположное явление - «переживание» старого закона после введения в действие нового закона. Продление силы закона возможно только применительно к длящимся отношениям.

Международные договоры также могут предусматривать эти способы действия во времени. Так, в соответствии с Конвенцией «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам», заключенной между государствами - членами СНГ в 1993 г., действие ее распространяется на правоотношения, возникшие и до ее вступления в силу.

Действие источников гражданского процессуального права в пространстве связано с распространением их действия на определенную территорию. В соответствии со ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство относится к исключительной компетенции Российской Федерации. Следовательно, гражданские процессуальные законы распространяют свое действие на всю территорию Российской Федерации и на территории всех ее субъектов. Все суды общей юрисдикции применяют единое процессуальное законодательство.

С действием гражданских процессуальных законов в пространстве связан вопрос об их экстерриториальном действии, т.е. по отношению к иностранцам, а также гражданам и организациям РФ, находящимся за рубежом.

Вопрос об экстерриториальном действии гражданского процессуального закона еще не стал предметом специального исследования.

По общему правилу на территории каждого государства действует свое, внутреннее гражданское процессуальное право, если иное не предусмотрено международным договором.

В соответствии с п. 4 ст. 7 Федерального конституционного закона от 23.06.1999 №1-ФКЗ «О военных судах РФ» таким судам, дислоцирующимся за пределами территории РФ, подсудны все гражданские, административные и уголовные дела, подлежащие рассмотрению федеральными судами общей юрисдикции, если иное не установлено международными договорами РФ.

Международные договоры РФ о правовой помощи с другими государствами не затрагивают подобных специфических вопросов. У России имеются специальные соглашения по вопросам юрисдикции и взаимной правовой помощи по делам, связанным с пребыванием российских воинских формирований на территории иностранных государств (Беларуси, Киргизии, Украины, Молдовы и др.), которые предусматривают порядок применения процессуального законодательства.

Действие гражданского процессуального права по кругу лиц означает, что данная отрасль права распространяется:

- на всех граждан РФ независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств;

- на государственные, общественные предприятия, организации, учреждения, их объединения;

- на иностранных граждан, лиц без гражданства, обладающих правом обращения к суду за защитой, а также теми же процессуальными правами, что и граждане РФ;

- на иностранные организации, международные организации. Гражданское процессуальное право предусматривает возможность установления ответных ограничений в отношении иностранных лиц тех государств, в которых допускаются такие же ограничения процессуальных прав российских граждан и организаций (ч. 4 ст. 398 ГПК). Но эти ограничения со стороны Российской Федерации носят ответный характер.

1.3. Принципы гражданского процесса

Принципы гражданского процессуального права - основные положения данной отрасли права, отражающие специфику и содержание отрасли. Принципы определяют то, каким должно быть судебное разбирательство, чтобы соответствовать идеалам законности, истины и справедливости. Они отражают специфику данной отрасли права, его главнейшие качественные особенности.

Существуют несколько классификаций принципов, но самой распространённой является классификация в зависимости от того, в одной или не-

скольких отраслях действуют соответствующие принципы. По этой классификации все принципы делятся на две группы: конституционные и отраслевые.

К конституционным принципам относятся: принципы законности, осуществления правосудия только судом, единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел, независимости судей, равенства всех перед законом и судом, гласности, языка гражданского судопроизводства.

Принцип законности означает, что любой государственный орган действует на основе закона, обеспечивает охрану правопорядка, интересов общества, прав и свобод человека. Принцип законности означает, что все участники процесса, в том числе суд, должны неукоснительно руководствоваться нормами материального и процессуального права.

Принцип осуществления правосудия только судом закреплён в ст.63 Конституции РФ и ст.5 ГПК. Судебная власть принадлежит только судам в лице судей. Правосудием называется рассмотрение и разрешение судами в установленном законом процессуальном порядке конкретных судебных дел с вынесением по ним законных, обоснованных и справедливых судебных постановлений. Сущность принципа заключается в том, что никакие другие государственные или общественные органы не должны нарушать судебную компетенцию и пытаться разрешить дело, отнесённое к ведению суда, а также не признаётся правосудием разрешение правовых вопросов иными органами в рамках их компетенции.

Принцип единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел (ст.7 ГПК) означает, что в гражданском процессе дела могут рассматриваться единолично судьёй или в коллегиальном порядке. В случае, если судье предоставлено право единолично рассматривать гражданские дела и совершать отдельные процессуальные действия, судья действует от имени суда.

Дела по жалобам на судебные постановления мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются в апелляционном порядке единолично судьями соответствующих районных судов.

Гражданские дела в судах кассационной и надзорной инстанций рассматриваются коллегиально.

Принцип независимости судей (ст.8 ГПК) означает, что судьи должны подчиняться только закону, они не могут заниматься никакой другой деятельностью, кроме научной и педагогической. Судьи не вправе принадлежать к политическим партиям, движениям, чтобы идеи не могли влиять на осуществление правосудия. Любое вмешательство в деятельность судей по осуществлению правосудия запрещается и влечёт за собой установленную законом ответственность.

Принцип равенства всех перед законом и судом (ст.6 ГПК) означает, что правосудие по гражданским делам осуществляется на началах равенства перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, должностного и имущественного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств, а также всех организаций независимо

от их организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, подчинённости и других обстоятельств.

Принцип гласности судебного разбирательства (ст. 10 ГПК) провозглашает, что разбирательство дел во всех судах открытое.

Разбирательство в закрытых судебных заседаниях осуществляется по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также по другим делам, если это предусмотрено федеральным законом. Разбирательство в закрытых судебных заседаниях допускается и при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны, неприкосновенность частной жизни граждан или иные обстоятельства, гласное обсуждение которых способно помешать правильному разбирательству дела либо повлечь за собой разглашение указанных тайн или нарушение прав и законных интересов гражданина.

Лица, участвующие в деле, иные лица, присутствующие при совершении процессуального действия, в ходе которого могут быть выявлены сведения, указанные в части второй настоящей статьи, предупреждаются судом об ответственности за их разглашение.

О разбирательстве дела в закрытом судебном заседании в отношении всего или части судебного разбирательства суд выносит мотивированное определение.

При рассмотрении дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

Дело в закрытом судебном заседании рассматривается и разрешается с соблюдением всех правил гражданского судопроизводства.

Лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. Фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания по радио и телевидению допускаются с разрешения суда.

Решения судов объявляются публично, за исключением случаев, если такое объявление решений затрагивает права и законные интересы несовершеннолетних.

Принцип языка судопроизводства (ст. 9 ГПК) предусматривает не просто ведение дела на русском языке - государственном языке РФ или на государственном языке республики, входящей в состав РФ. Лицам, не владеющим языком судопроизводства, разъясняется и обеспечивается право давать объяснения, заключения, выступать, заявлять ходатайства, подавать жалобы на родном языке или на любом свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Отраслевые принципы гражданского судопроизводства определяют процессуальную деятельность. К ним относятся: принцип объективной истины, принцип диспозитивности, принцип состязательности, принцип процес-

суального равноправия сторон, принцип устности, принцип непосредственности, принцип непрерывности судебного разбирательства.

Принцип объективной истины сформулирован в ст.12 и 56 ГПК, он определяет, что суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывает участникам содействие в реализации их прав, создаёт условия для всестороннего, полного исследования обстоятельств, правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел.

Принцип диспозитивности определяет механизм движения гражданского процесса. Основным движущим началом гражданского процесса является инициатива участвующих в деле лиц. В соответствии с принципом диспозитивности гражданские дела, по общему правилу, возбуждаются, развиваются, изменяются, переходят из одной стадии процесса в другую и прекращаются под влиянием, главным образом, инициативы участников процесса. На основе принципа диспозитивности лица, участвующие в деле, в первую очередь, стороны определяют предмет и основание заявленных требований. Истец вправе отказаться от иска, ответчик вправе признать иск. Стороны могут окончить дело путём заключения мирового соглашения. Лица, участвующие в деле, не согласные с содержанием решения, могут возбуждать апелляционное, кассационное и надзорное производство путём подачи соответствующих жалоб и заявлений, а также производство по пересмотру судебных постановлений, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам. Под влиянием принципа диспозитивности развивается и производство, связанное с исполнением судебных постановлений.

Принцип состязательности основан на противоположности материально-правовых интересов сторон и зафиксирован в ст.123 Конституции РФ и ст. 12 ГПК. Этот принцип регулирует действия сторон, других участников процесса, суда по представлению, собиранию и исследованию доказательств. Заинтересованные лица в гражданском процессе сами собирают доказательства. Состязательность также заключается и в том, что всё гражданское судопроизводство протекает в форме процессуального противоборства участников спорного правоотношения. Исходя из этого, участники процесса пытаются в суде отстаивать свою позицию.

Принцип процессуального равноправия сторон заключается в предоставлении сторонам равных возможностей для отстаивания своих субъективных прав и законных интересов. В соответствии с ч.3 ст.38 ГПК стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности.

Принцип устности судебного разбирательства закреплён в ст.157 ГПК: рассмотрение гражданских дел происходит устно. В устной форме дают объяснения стороны и третьи лица, свидетели - показания, оглашаются письменные доказательства, заключения экспертов. Принцип устности является важной гарантией принципа гласности судебного разбирательства. Но устная

форма совершения процессуальных действий обуславливает необходимость фиксации в письменном виде данных сведений.

Принцип непосредственности заключается в том, что судьи, разрешающие дело, должны лично воспринимать собранные по делу доказательства, и разрешение дела должно быть основано на исследованных и проверенных в судебном заседании доказательствах.

Принцип непрерывности судебного разбирательства заключается в том, что судебное заседание по каждому делу должно происходить непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха.

1.4. Гражданское процессуальное правоотношение

В производстве по гражданскому делу между судом и лицами, участвующими в процессе рассмотрения, разрешения дела, а также исполнения решения суда возникают общественные отношения (связи), регулируемые гражданским процессуальным правом. Эти отношения являются гражданскими процессуальными правоотношениями.

Таким образом, гражданские процессуальные отношения — урегулированные нормами гражданского процессуального права отношения, возникающие в производстве по конкретному (определенному) гражданскому делу между судом и участниками гражданского процесса.

Закон наделяет суд и всех участников гражданского процесса соответствующими правами и обязанностями. Последовательная их реализация приводит к разрешению дела в суде первой инстанции путем вынесения судебного решения, а также к возбуждению других стадий процесса с вынесением соответствующих постановлений.

Основанием возникновения гражданских процессуальных правоотношений являются юридические факты, предусмотренные процессуальным законом. Так, основанием возникновения гражданского процессуального правоотношения в суде первой инстанции являются следующие факты: обращение в суд истца, принятие заявления судьей и вынесение им определения о возбуждении гражданского дела. Это приводит к возникновению правоотношения не только с истцом, но и с ответчиком, а также с другими участниками процесса в зависимости от характера и особенностей конкретного дела.

Гражданские процессуальные правоотношения существенно отличаются от материальных, в частности гражданских, правоотношений. Основной предпосылкой возникновения гражданских процессуальных отношений является процессуальный закон, т. е. эти отношения возможны лишь в правовой форме.

Гражданские процессуальные правоотношения характеризуются также следующими признаками:

а) обязательным субъектом как общего процессуального отношения, так и каждого из его элементов является суд - властный орган правосудия. Суд руководит процессом по конкретному делу, он должен обеспечивать ре-

ализацию прав и обязанностей всех его участников и выносить законные постановления.

Непосредственно между участниками процесса процессуальные отношения не возникают, так как все их права и обязанности реализуются через суд, с разрешения суда. Закон не возлагает никаких процессуальных прав и обязанностей непосредственно на участников процесса по отношению друг к другу.

Гражданские процессуальные отношения характеризуются как властные («властеотношения»), так как главный, решающий субъект осуществляет судебную власть. Это значит, что субъекты гражданского процессуального правоотношения (суд — участники гражданского процесса) занимают различное процессуальное положение, неравноправны.

б) основными субъектами гражданского процессуального отношения наряду с судом являются лица, по заявлению которых может быть возбуждено гражданское дело. Лица, участвующие в деле, имеют право на волеизъявления: право на предъявление иска, право на кассационную или частную жалобу, право на отказ от иска (истец), право на признание иска (ответчик) и др.

в) развитие гражданского процессуального правоотношения происходит в результате реализации множества отдельных прав и обязанностей суда и участвующих в деле лиц, сменяющих друг друга. Каждое процессуальное действие — осуществление соответствующего права; в то же время такое действие — основание возникновения следующего процессуального правомочия (юридический факт). Таким образом, создается цепочка правомочий, составляющая в целом единое комплексное правоотношение, которое осуществляется в процессуальных действиях, образующих единое производство.

Например, предъявление иска, представляя собой юридическое действие, с которым связано возникновение обязанности суда при наличии необходимых условий принять и рассмотреть дело, порождает для суда и ряд иных обязанностей: известить другую сторону, подготовить дело, назначить заседание по делу и т. д. Выполнение судом действий по подготовке дела к разбирательству в качестве юридического факта вызывает возникновение отдельных прав и обязанностей сторон, осуществление которых служит, в свою очередь, основанием возникновения новых правомочий суда, и т. п.

г) любое процессуальное действие одного из участвующих в деле лиц влечет правовые последствия не только для суда, к которому оно непосредственно обращено, но влияет и на процессуальное положение каждого другого лица, участвующего в деле. Поэтому процессуальное правоотношение связывает всех его участников.

Схема гражданских процессуальных правоотношений на всех стадиях процесса примерно одинакова. Однако различны основания возникновения таких отношений и их субъектный состав. Так, основанием возникновения правоотношений в производстве вышестоящих судов является жалоба участвующих в деле лиц или представление прокурора. Главное содержание этого производства — рассмотрение жалобы, представления на решение нижестоящего суда и вынесение определения в соответствии с полномочиями данного суда.

В производстве по гражданскому делу необходимо различать основное (или главное) процессуальное правоотношение и производные от него правоотношения.

Главное (основное) процессуальное правоотношение связывает суд со сторонами в исковом производстве и в производстве по делам, возникающим из публично-правовых отношений, либо с заявителями в особом производстве. Оно возникает по поводу внесенного на рассмотрение суда спорного правоотношения или охраняемого законом интереса. Основное правоотношение имеет фундаментальное значение. Оно необходимо и постоянно от начала до конца процесса. Такое правоотношение возникает и при возбуждении дела прокурором либо государственными органами, и органами местного самоуправления и иными лицами в защиту прав и интересов других лиц (ч. 2 ст. 4 ГПК).

Наряду с процессуальным правоотношением, в котором участвуют суд и стороны, носящим характер основного процессуального правоотношения, в процессе существуют права и обязанности (следовательно, правоотношения), имеющие дополнительное и служебно-вспомогательное значение. Дополнительные правоотношения возникают с участием прокурора, государственных органов и органов местного самоуправления, дающих заключение по делу (ст. 45, 47 ГПК), а также третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований.

Служебно-вспомогательное значение имеют отношения с участием представителей, свидетелей, экспертов, переводчиков, понятых. Как дополнительные, так и служебно-вспомогательные правоотношения имеют производный характер, возникают лишь при наличии основного процессуального правоотношения; они могут и отсутствовать в процессе. Их содержание составляют права по сообщению суду доказательственных сведений, переводу процессуальных материалов на другой язык и т. п. Непременным субъектом и в этих правоотношениях всегда выступает суд. Прекращение основного (главного) правоотношения влечет за собой прекращение производных правоотношений (дополнительных и служебно-вспомогательных).

Таким образом, процессуальное правоотношение существенно отличается от материально-правового, хотя между ними существует тесная связь.

Материальное правоотношение является объектом (предметом) судебного рассмотрения. Однако возникновение гражданского процессуального правоотношения не зависит от реального существования спорного материального правоотношения, его наличия или отсутствия.

Процессуальное правоотношение отличается от материального по:

а) субъектам: материальное правоотношение возникает между равными субъектами; суд в нем не участвует; равенство субъектов материального правоотношения и свобода выбора ими поведения, а в случае возникновения спора и встречно-противоположные интересы сторон этого правоотношения определяют действие принципов диспозитивности и состязательности в гражданском процессе. Процессуальные же правоотношения характеризуются властными полномочиями суда и множественностью субъектов на проти-

воположной стороне, вступающих в многообразные, одновременно или последовательно возникающие правовые связи;

б) предмету регулирования: материальное правоотношение регулирует поведение сторон в области гражданского оборота, семейных, трудовых, кооперативных и иных отношений, а процессуальное — в области осуществления правосудия по гражданским делам;

в) юридическим фактам — основаниям возникновения, развития и окончания правоотношений: для процессуальных отношений ими являются процессуальные действия, а для материальных — факты, предусмотренные нормами соответствующих отраслей права. В частности, события, как правило, непосредственно не вызывают возникновения или развития процессуальных правоотношений, они могут быть лишь поводом для совершения процессуальных действий, непосредственно влияющих на возникновение, развитие и прекращение процессуальных правоотношений.

Так, смерть одной из сторон влечет за собой возникновение процессуальных отношений между судом и правопреемником лишь в случае вступления в процесс правопреемника-истца или привлечения правопреемника-ответчика. Если же в спорном материальном правоотношении правопреемство недопустимо, то процессуальное правоотношение прекращается в любой стадии процесса (абз.7 ст. 220, абз.4 ст. 328, абз.5 ст. 361, п. 3 ч. 1 ст. 390 ГПК).

Состав субъектов гражданского процессуального правоотношения не является неизменным и постоянным. Он зависит от стадии процесса и характера совершаемых действий в ходе развития и движения процесса, оснований привлечения (вступления) в процесс тех или иных участников, обстоятельств дела, предмета судебной защиты, в частности от характера спорного материального правоотношения и состава его субъектов.

Как любое правоотношение, гражданское процессуальное правоотношение имеет 3 элемента: - объект – само гражданское дело; - субъекты; - содержание – взаимные права и обязанности субъектов.

Субъекты гражданского процессуального права могут вступать в процессуальные правоотношения с судом по различным основаниям. В зависимости от цели участия в гражданском процессе они могут занять положение сторон, третьих лиц, заявителей или заинтересованных лиц; граждане - также положение представителей, свидетелей, экспертов, переводчиков, понятых.

Все лица, участвующие в процессе, являются субъектами гражданского процессуального правоотношения, в котором другая сторона - суд.

Всех субъектов гражданского процессуального правоотношения в зависимости от того, на какой стороне правоотношения они выступают, принято делить на две группы:

- 1) суды: а) коллегиальные; б) судья единоличный;
- 2) участники процесса: а) лица, участвующие в деле; б) лица, содействующие правосудию.

Обязательными субъектами гражданского процессуального правоотношения являются суд, стороны в исковом производстве и в производстве по

делам, возникающим из публично-правовых отношений, а также заявители и заинтересованные лица — в делах особого производства.

В предусмотренных законом случаях обязательными субъектами гражданского процессуального правоотношения выступают прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и другие организации и лица, по заявлению которых возбуждается гражданское дело в защиту прав других лиц (ч. 2 ст. 4 ГПК).

Все другие участники процесса — необязательные субъекты гражданского процессуального правоотношения.

РАЗДЕЛ 2

ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

2.1. Подведомственность гражданских дел

В соответствии со ст. 11 ГК защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется судом, арбитражным или третейским судом. Защита может осуществляться и в административном порядке, но лишь в случаях, предусмотренных законом, и принятое при этом решение может быть обжаловано в суд.

В соответствии со ст. 8 СК защита семейных прав осуществляется судом, а в случаях, предусмотренных СК, государственными органами или органами опеки и попечительства.

Статья 382 ТК устанавливает, что индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и судами. Особый многоступенчатый порядок предусмотрен для рассмотрения коллективных трудовых споров (гл. 61 ТК). Наряду с негосударственными органами, специально создаваемыми в процессе разрешения коллективного трудового спора (примирительная комиссия, посредник, трудовой арбитраж), а также Службой по урегулированию коллективных трудовых споров, являющейся государственным органом (ст. 401, 407 ТК), на завершающем этапе такой спор полномочен рассматривать суд субъекта Федерации, вынося решение по заявлению прокурора или работодателя о признании забастовки незаконной (ст. 413 ТК).

Статьей 64 ЗК определяется, что земельные споры рассматриваются в судебном порядке, кроме того, такие споры могут быть переданы сторонами на разрешение в третейский суд.

Едва ли не каждый нормативный акт материального права содержит нормы, указывающие на возможные формы защиты прав, и в РФ немало различных органов, компетентных решать гражданские дела. Это суды (общей юрисдикции и арбитражные), нотариат, КТС, третейские суды, Палата по патентным спорам, органы опеки и попечительства, окружные и Центральная избирательные комиссии и др. При этом одни органы, например суды, специально созданы для защиты прав и интересов путем разрешения споров, другие осуществляют деятельность по разрешению конфликтов как одну из своих функций, будучи органами исполнительной власти, например, органы опеки и попечительства, избирательные комиссии. Учитывая наличие различных органов, к компетенции которых относится защита прав и охраняемых законом интересов, необходимо правильно и точно разграничивать их полномочия в указанной сфере, чему и служит институт подведомственности.

Подведомственность определяют как относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и иных дел к ведению различных государственных, общественных, смешанных (государственно-общественных) органов и третейских судов. Иными словами, подведомственность имеет задачей определение круга гражданских дел, разрешение

которых законом отнесено к компетенции определенного государственного органа или общественной организации.

Несмотря на множество различных государственных органов и общественных организаций, полномочных осуществлять защиту субъективных прав, выделяются три формы защиты - судебная, административная и общественная. В соответствии с этим различается подведомственность судебная (общему или арбитражному суду), административная, подведомственность дел общественным организациям (третейскому суду и др.).

Судебная подведомственность очерчивает круг дел, входящих в компетенцию суда общей юрисдикции и арбитражного суда, рассматриваемых в рамках гражданского судопроизводства. В силу ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита принадлежащих ему прав и свобод. Это конституционное положение является определяющим для закрепления института подведомственности в гражданском процессуальном законодательстве. Подведомственность дел суду общей юрисдикции устанавливает ст. 22 ГПК, арбитражному суду — ст. 27-33 АПК.

Компетенция судов общей юрисдикции установлена таким образом, что эти суды играют определяющую роль в решении задачи защиты прав и охраняемых законом интересов всех без исключения субъектов права, и в первую очередь граждан, во всех регулируемых правом сферах общественной жизни, исключая предпринимательскую деятельность.

Закрепляя подведомственность гражданских дел общим судам, законодатель учитывал разграничение исковых (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК) и неисковых (п. 2-6 ч. 1 ст. 22 ГПК) дел.

Подведомственность исковых дел определяется по совокупности двух признаков: наличие спора о праве и отсутствие отнесения такого спора к компетенции арбитражных судов. При этом характер материальных правоотношений, из которых возник спор, не является определяющим фактором. Это могут быть гражданские, семейные, трудовые, жилищные, земельные, экологические и другие правоотношения. Круг лиц, чей спор подведомствен общим судам, обозначен в ГПК предельно широко и, следовательно, тоже не может выступать в качестве критерия подведомственности. Так, ст. 22 перечисляет практически всех субъектов права, это: граждане, организации, органы государственной власти, органы местного самоуправления, а также иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации, организации с иностранными инвестициями, международные организации.

Подведомственные суду общей юрисдикции неисковые дела — это указанные в ст. 245 ГПК дела, возникающие из публичных правоотношений; дела особого производства, перечисленные в ст. 262 ГПК, а также впервые упомянутые в статье о подведомственности, но и ранее рассматривавшиеся судами дела об оспаривании решений третейских судов, о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

К компетенции судов общей юрисдикции отнесено также рассмотрение заявлений о выдаче судебного приказа.

Подведомственность исковых дел судам общей юрисдикции определяется методом исключения, т. е. они рассматривают все дела, кроме тех, которые прямо отнесены к ведению арбитражных судов. Поэтому важно правильно разграничивать компетенцию общих и арбитражных судов.

По общему правилу отнесение к подведомственности арбитражных судов исковых дел осуществляется на основании двух признаков в совокупности: во-первых, характера спора — он является экономическим, связанным с осуществлением предпринимательской деятельности; во-вторых, характеристики спорящих субъектов — это юридические лица и граждане-предприниматели (ст. 28 АПК). К примеру, требование индивидуального предпринимателя к акционерному обществу о защите авторских прав на выполненные им эскизные проекты фасада реставрируемого здания путем взыскания компенсации подведомственно общему, а не арбитражному суду, поскольку творцом произведения может быть только физическое лицо, и не имеет значения при этом его статус индивидуального предпринимателя. В данном случае возник спор, не связанный с предпринимательской деятельностью, а касающийся защиты личных авторских прав, поэтому признаки подведомственности дела арбитражным судам здесь отсутствуют.

Указанное правило разграничения подведомственности действует и для споров с участием иностранных субъектов: споры, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, рассматриваются арбитражными судами, не связанные — относятся к ведению общих судов.

Наряду с общим правилом ст. 33 АПК предусматривает специальную подведомственность, в соответствии с которой арбитражные суды рассматривают дела независимо от того, являются ли участники спорных отношений юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями или иными организациями и гражданами, иными словами, достаточно наличия одного признака - характера спора.

В сравнении с ранее действовавшим законодательством правила ст. 33 АПК существенно изменили распределение подведомственности между общими и арбитражными судами, значительно расширив компетенцию последних за счет изъятия из ведения общих судов ряда категорий дел. Так, дела по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, независимо от характера спорящих субъектов, подведомственны арбитражным, а не общим судам. Вместе с тем, поскольку производственные и потребительские кооперативы не являются хозяйственными товариществами или обществами, дела по спорам между этими кооперативами и их членами подведомственны судам общей юрисдикции. Также в общих судах должны рассматриваться дела по трудовым спорам между акционером - физическим лицом и акционерным обществом, участником иного хозяйственного товарищества или общества и этим хозяйственным товариществом или обществом. Кроме того, в общих, а не в арбитражных су-

дах рассматриваются споры между участниками хозяйственных товариществ и обществ, если хотя бы один из них является гражданином, не имеющим статуса индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, когда указанные споры связаны с предпринимательской или иной экономической деятельностью указанных хозяйственных товариществ и обществ.

Аналогично решается вопрос о разграничении подведомственности и по делам о защите деловой репутации (п. 5 ч. 1 ст. 33 АПК). Если спор касается деловой репутации в области предпринимательской или иной экономической деятельности, он подлежит рассмотрению в арбитражном суде даже в случае, когда в качестве ответчика или соответчика будет привлекаться гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, к примеру, автор распространенных (опубликованных) сведений. В иных случаях дело подведомственно общим судам, в том числе, когда речь идет о защите деловой репутации не в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности юридических лиц, организаций, не имеющих такого статуса, государственных и иных органов.

Принципиальное положение, существенно влияющее на разграничение подведомственности между общими и арбитражными судами, содержит ч. 4 ст. 27 АПК, в соответствии с которой заявление, принятое к производству арбитражным судом с соблюдением правил подведомственности должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем к участию в деле будет привлечен в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя.

К подведомственности общих судов отнесены дела, возникающие из публичных правоотношений, указанные в ст. 245 ГПК.

Подведомственность дел особого производства и иных неисковых дел (п. 5 и 6 ч. 1 ст. 22) следует разграничивать по общему правилу, истолкованному с учетом специфики такого рода дел. Так, имеются категории дел, однозначно отнесенные законом к ведению общих (п. 2—10 ч. 1 ст. 262 ГПК), либо арбитражных (п. 1 ч. 1 ст. 33 АПК) судов. По делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, об оспаривании решений третейских судов и выдаче исполнительных листов на их принудительное исполнение, а также о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражей подведомственность разграничивается между общими и арбитражными судами по указанным выше признакам; характеристике заинтересованных субъектов (юридическое лицо, гражданин-предприниматель) и связи правоотношения, бывшего предметом рассмотрения, с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности

В научной и учебной литературе по гражданскому процессуальному праву высказаны различные точки зрения в отношении видов судебной подведомственности. Обычно выделяют исключительную, альтернативную, договорную и императивную подведомственность.

Исключительная судебная подведомственность означает, что данное гражданское дело может быть рассмотрено только судом (общим или арбитражным) и решение дела иным органом исключается.

Например, только судом общей юрисдикции могут быть рассмотрены дела о расторжении брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей; о восстановлении на работе, о признании недействительным ордера, выданного на жилое помещение, и множество других споров, возникших из гражданских, семейных, трудовых, жилищных и иных правоотношений. Только арбитражным судом могут быть рассмотрены дела о несостоятельности (банкротстве).

Альтернативная, договорная и императивная подведомственность является множественной, т. е. дело может быть рассмотрено не только судом, но и другими органами.

Альтернативной принято называть подведомственность, при которой спор о субъективном праве может быть рассмотрен по выбору заинтересованного лица как в суде, так и в ином государственном органе или общественной организации. Например, если гражданин считает, что действиями должностного лица нарушены его права и свободы, он вправе по своему усмотрению обратиться с жалобой как в суд, так и к вышестоящему должностному лицу. При этом использование административного порядка разрешения спора не лишает лицо права на последующее обращение в суд.

Договорная подведомственность схожа с альтернативной. По ней также есть возможность выбора органа, разрешающего спор, однако происходит это по взаимному согласию сторон, т. е. путем заключения договора о передаче спора на разрешение третейского суда.

В отдельных случаях, предусмотренных федеральным законом или договором, дело становится, безусловно, подведомственным судам лишь после соблюдения досудебного порядка урегулирования спора. Такое правило характерно, в частности, для индивидуальных трудовых споров, большее число которых, исключая предусмотренные в ч. 2 и 3 ст. 391 ТК и некоторые другие, рассматриваются в суде лишь при условии их предварительного разрешения в КТС. Такую подведомственность называют условной или императивной.

2.2. Подсудность гражданских дел

Понятие подсудности необходимо отличать от подведомственности. Нормы о подсудности определяют компетенцию конкретных судов внутри судебной системы по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

Нормы же о подведомственности разграничивают компетенцию судов общей юрисдикции от иных судов (арбитражных, третейских), а также других государственных органов и организаций, имеющих право рассматривать и разрешать те или иные вопросы права.

При возбуждении гражданских дел (принятии заявлений судьей) важно правильно определять как подведомственность дела, так и его подсудность.

Условием возникновения гражданского процесса по конкретному спору является решение судьей двусторонней задачи:

а) относится ли разрешение конкретного спора к ведению суда (подведомственность);

б) какой конкретно суд обязан рассматривать данное дело (подсудность).

Подсудность — это институт (совокупность правовых норм), регулирующий относимость подведомственных судам дел к ведению конкретного суда судебной системы для их рассмотрения по первой инстанции.

В соответствии с ФЗ «О судебной системе Российской Федерации» систему судов общей юрисдикции образуют федеральные суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации (ст. 4).

Система федеральных судов общей юрисдикции в настоящее время состоит из трех уровней:

а) районные суды;

б) верховные суды республик, краевые, областные суды, городские суды городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, суд автономной области, суд автономных округов;

в) Верховный Суд Российской Федерации.

Военные суды приравниваются либо к районным судам, либо к верховным судам республик, краевым, областным судам (ст. 26 ГПК РФ).

Подсудность гражданских дел судам определенного уровня судебной системы называется родовой подсудностью.

Все гражданские дела с точки зрения их родовой подсудности делятся на четыре типа: одни дела подсудны по первой инстанции мировым судьям, другие — районным судам, третьи — верховным судам республики, областным, краевым судам, городским судам городов Москвы и Санкт-Петербурга, суду автономной области, судам автономных округов, четвертые — Верховному Суду Российской Федерации.

Родовая подсудность определяется характером (родом) дела, предметом спора, иногда субъектным составом материального правоотношения (например, при усыновлении детей иностранцами).

По родовой подсудности происходит отграничение компетенции мировых судей от районных судов по рассмотрению дел по первой инстанции, районных судов от компетенции судов субъектов Федерации и последних — от компетенции Верховного Суда Российской Федерации.

Реформирование института родовой подсудности гражданских дел судам общей юрисдикции в последнее время произошло за счет:

- организации мировой юстиции;

- включения военных судов в систему судов общей юрисдикции;

- определения более четких границ компетенции судов всех уровней в качестве суда первой инстанции;

- расширения круга гражданских дел, подлежащих рассмотрению по первой инстанции Верховным Судом РФ;

- исключения возможности принятия вышестоящим судом к рассмотрению дела, подсудного нижестоящему суду.

Общее правило родовой подсудности состоит в том, что большинство гражданских дел рассматривается и разрешается мировыми судьями, районными судами, за исключением дел, отнесенных различными законодательными актами к подсудности вышестоящих судов и Верховного Суда РФ.

К родовой подсудности мировых судей отнесены гражданские дела согласно ст. 23 ГПК:

- о выдаче судебного приказа;
- о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- о разделе между супругами совместно нажитого имущества;
- иные дела, возникающие из семейно – правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об установлении усыновления (удочерения) ребенка;
- по имущественным спорам при цене иска, не превышающей 50 тыс. рублей;
- возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых спорах;
- об определении порядка пользования имуществом.

Родовая подсудность гражданских дел районным судам определяется правилом, закрепленным в ст. 24 ГПК. Согласно этому правилу, районные суды рассматривают дела, подведомственные им, за исключением дел, отнесенных законом к подсудности мировых судей, военных судов, судов субъектов РФ и Верховного Суда РФ.

Суды субъектов РФ в настоящее время рассматривают и разрешают по первой инстанции дела:

- связанные с государственной тайной;
- об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и охраняемые законом интересы граждан и организаций;
- о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных и 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 местных и 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; 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 законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов РФ, соответствующих комиссий референдума.

Федеральными законами к подсудности верховного суда республики, краевого, областного суда, суда автономной области и автономного округа могут быть отнесены и другие дела.

К их числу, кроме перечисленных в ст. 26 ГПК РФ дел, относятся дела: по заявлениям граждан РФ, постоянно проживающих за пределами РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства об усыновлении (удочерении) ребенка, являющегося гражданином РФ (ч. 2 ст. 269 ГПК РФ);

о признании забастовки незаконной (ст. 413 ТК РФ);

об обеспечении конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления;

об обжаловании роспуска представительного органа местного самоуправления, отрешения главы муниципального образования от должности;

о неправомочности данного состава депутатов законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, в том числе в связи со сложением депутатами своих полномочий;

об обжаловании лицами, постоянно проживающими за пределами РФ, неправомερных действий должностных лиц дипломатических представительств и консульских учреждений по вопросам гражданства.

Верховный Суд РФ рассматривает по первой инстанции дела:

об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства РФ;

об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, нормативных правовых актов Правительства РФ и нормативных правовых актов иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;

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;

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;

по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органа 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.

Статья 27 ГПК относит к подсудности Верховного Суда РФ дела о восстановлении в должности судей, полномочия которых прекращены. В данной

норме в обобщенном виде фиксируются положения, ранее закрепленные в Законе РФ «О статусе судей в РФ».

Подсудность дел Верховному Суду РФ о приостановлении деятельности общероссийских и международных общественных объединений и ликвидации их предусмотрена ст. 42, 44 ФЗ «Об общественных объединениях».

Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ» предусматривает, что решения и действия (бездействие) Центральной избирательной комиссии РФ и ее должностных лиц могут быть обжалованы в Верховный Суд РФ (ч. 2 ст. 75 Закона).

В ст. 85 Конституции РФ предусматривается возможность передачи Президентом РФ спора между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ на рассмотрение соответствующего суда. В Конституции РФ не конкретизировано, в какой суд передается данный спор. В ст. 27 ГПК проведена такая конкретизация и указано, что данные споры рассматриваются по первой инстанции Верховным Судом.

Существовавшая ранее практика вышестоящих судов в случае отмены решений в кассационном или надзорном порядке принимать сложные дела к своему производству по первой инстанции не соответствует в настоящее время ст. 47 Конституции РФ.

В качестве признака определения подсудности, кроме рода дела, выступает также территория, на которой функционирует конкретный суд. Признак территории функционирования суда позволяет определять, какому из однородных судов (из множества районных либо судов субъектов Федерации) подсудно данное дело.

Этот вид подсудности называется территориальной (местной) подсудностью. Правила территориальной (местной) подсудности позволяют распределять гражданские дела для рассмотрения по первой инстанции между однородными судами.

В теории гражданского процессуального права территориальную подсудность разделяют на подвиды: общая территориальная подсудность, подсудность по выбору истца (альтернативная), исключительная подсудность, договорная подсудность и подсудность по связи дел.

Нормы, устанавливающие территориальную (местную) подсудность, позволяют распределять гражданские дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы. Подсудность дела зависит от административной территории, на которой действует данный суд.

Общее правило территориальной подсудности (общая территориальная подсудность) закреплено в ст. 28 ГПК. Согласно этому правилу иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Иск к организации предъявляется по месту нахождения организации.

В соответствии с правилом территориальной подсудности происходит определение конкретного суда, в который следует обращаться с иском (заявлением). В норме заложен принцип интереса, а именно лицо, заинтересован-

ное в защите своего права, предъявляет иск в том суде, на территории юрисдикции которого находится ответчик.

При предъявлении иска к гражданину суд определяется местом жительства ответчика. В ст. 27 Конституции РФ говорится, что каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Согласно Конституции РФ разделяются два понятия: а) место пребывания и б) место жительства.

В Законе РФ «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» от 25 июня 1993 г. также содержатся эти два юридических понятия. Местом пребывания называется то место, где гражданин находится временно, тогда как в ч. 1 ст. 20 ГК РФ записано, что местом жительства признается то место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов.

В настоящее время граждане могут иметь не одну, а несколько квартир на праве собственности, или домов. В ч. 2 ст. 213 ГК РФ говорится, что количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, поэтому определить их постоянное или преимущественное место жительства бывает иногда трудно. Судебная практика при решении этого вопроса исходит из положений о регистрационном учете граждан, введенном вместо прописки. Иск к гражданину предъявляется в том суде, где проведен регистрационный учет гражданина.

Последующая после предъявления иска перемена ответчиком места жительства не меняет первоначальной подсудности дела.

Установление места жительства судом не проводится, за исключением случаев розыска ответчика (ст. 120 ГПК). В п. 2 ч. 2 ст. 131 ГПК говорится, что истец обязан в исковом заявлении указать место жительства ответчика.

Не является местом жительства пребывание граждан в следственном изоляторе или в местах отбывания наказания. Иски лицам, отбывающим наказание либо находящимся в следственных изоляторах, предъявляются по последнему известному месту жительства.

Иски к организациям предъявляются по общему правилу по месту нахождения организации. Место нахождения организации определяется местом государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не установлено иное.

Альтернативная подсудность (подсудность по выбору истца (заявителя) означает, что дело подсудно не только суду по месту нахождения ответчика, но и другому суду, указанному в законе.

Согласно закону, когда дело подсудно нескольким судам одного уровня, выбор суда для рассмотрения и разрешения дела принадлежит истцу (заявителю) (ст. 29 ГПК РФ).

Смысл правил альтернативной подсудности состоит в том, чтобы создать дополнительные благоприятные правовые гарантии для стороны, нуж-

дающейся в судебной защите нарушенного или оспариваемого права, в выборе суда. В правилах альтернативной подсудности учитываются особые обстоятельства, связанные с повышенной охраной прав и интересов лиц, нуждающихся в судебной защите.

Нормы об альтернативной подсудности не подлежат расширительному толкованию и применению. Судья не имеет права отказывать истцу в применении правил альтернативной подсудности и переадресовывать истца (заявителя) в другой суд, ссылаясь на возможность рассмотрения дела и в другом суде.

В процессуальном законе установлены случаи определения места рассмотрения дела по выбору истца (ст. 29 ГПК РФ).

В соответствии с общими правилами территориальной подсудности иск предъявляется по месту нахождения ответчика. Однако в тех случаях, когда место жительства ответчика неизвестно, иск может быть предъявлен по месту нахождения его имущества или по последнему известному месту его жительства.

Иск к организации может быть предъявлен также по месту нахождения ее имущества.

Иск к организации, вытекающий из деятельности ее филиала или представительства, может быть предъявлен также по месту нахождения филиала или представительства.

Иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены истцом также по месту его жительства. Иски о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, могут предъявляться истцом по месту его жительства или по месту причинения вреда. Иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, а также о взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасение на море могут предъявляться также по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна.

Иски, вытекающие из договоров, в которых указано место исполнения, могут быть предъявлены также по месту исполнения договора.

Иски о расторжении брака могут быть предъявлены по месту жительства истца также в случае, когда при нем находятся несовершеннолетние дети или когда по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным.

Иски о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав, возврате имущества или его стоимости, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу, подписки о невыезде либо незаконным наложением административного взыскания в виде ареста, могут предъявляться также по месту жительства истца.

Иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены также по месту жительства истца либо по месту заключения или исполнения договора.

Иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасения на море могут

предъявляться также в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна.

Дела, возникающие из морских требований, о выплате заработной платы и других сумм, причитающихся членам экипажа судна, в том числе расходов на репатриацию и взносов по социальному страхованию, а также о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина на суше или на воде в связи с эксплуатацией судна, рассматриваются и разрешаются судами по правилам альтернативной подсудности.

Исключительная подсудность называется так потому, что устанавливаемые ею правила исключают применение других видов территориальной подсудности, в частности, общей территориальной, альтернативной, договорной и по связи требований (дел). По определенным категориям гражданских дел, указанным в законе (ст. 30 ГПК), выбор суда не зависит от воли истца, а точно предопределен в законе. Предъявление исков по перечисленным в законе делам в другие суды, кроме указанных, исключается.

Иски о правах на земельные участки, здания, помещения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей (недвижимое имущество), об освобождении имущества от ареста предъявляются 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 грузов, пассажиров или багажа, предъявляются по месту нахождения перевозчика, к которому была предъявлена претензия.

Нормы об исключительной подсудности разумны и направлены на обеспечение в максимальной степени благоприятных условий для своевременного и правильного рассмотрения дел, названных в данной статье, поскольку облегчается как собирание доказательств по делу, так и решение других вопросов процесса. Так, документы, касающиеся строений, находятся в Бюро технической инвентаризации (БТИ) по месту нахождения строения, доказательства, касающиеся земельных участков, также находятся в учреждениях местной администрации района деятельности суда.

Нормы об исключительной подсудности направлены и на то, чтобы обеспечить реализацию вынесенного по делу судебного решения тем судом, где находится объект спора, провести регистрацию, например, недвижимости в том районе, где вынесено решение.

Правило исключительной подсудности по наследственным делам применяется тогда, когда иск кредитором умершего лица предъявляется к наследникам в течение шести месяцев после открытия наследства, т.е. до времени вступления в права наследования.

Если же иск предъявляется после получения наследства, то действуют общие правила территориальной подсудности, т.е. иск предъявляется не по месту нахождения наследственного имущества или основной его части, а по месту жительства ответчика. Данные правила логичны, так как наследственное имущество может быть поделено по частям, принято одним наследни-

ком, а другим выплачена компенсация за долю и т.д. Действие правила исключительной подсудности после принятия наследства теряет смысл.

Договорная подсудность означает, что стороны по соглашению между собой могут изменять территориальную подсудность для данного дела.

В соответствии с принципом диспозитивности гражданского процесса стороны вправе сами определить суд, которому подсудно дело. Однако они могут изменить только два вида территориальной подсудности: общую (ст. 28 ГПК) и альтернативную (ст. 29 ГПК). Исключительная подсудность, как и родовая, не может определяться соглашением сторон. Эти виды подсудности имеют определяемый законом регламент.

Сторонам предоставляется возможность определенного маневра в интересах либо истца, либо ответчика. Соглашение о подсудности может включаться в виде отдельного положения гражданско-правового договора (контракта), заключенного между сторонами и являющегося объектом рассмотрения суда. Стороны могут обмениваться также письмами, телеграммами, иными фиксируемыми способами передачи информации и определить территориальную подсудность.

Соглашение сторон о подсудности может быть выражено и в ходатайствах, заявляемых перед судом, о передаче дела, например, по месту жительства истца.

Договорная подсудность создает много преимуществ для сторон, дополнительные удобства, поскольку законом предусмотрено их право самим избирать наиболее удобный в территориальном отношении суд.

Заключенное соглашение о подсудности в равной мере обязательно для сторон. Изменение условий договора одной из сторон не допускается. Закон не предусматривает права стороны в одностороннем порядке изменить условия договора о подсудности.

Подсудность нескольких связанных между собой дел имеет место в том случае, когда между ними существует такая объективная связь, которая позволяет рассмотреть все заявленные требования в одном процессе (ст. 151 ГПК).

Существование этого вида подсудности по связи требований обусловлено необходимостью своевременного и правильного рассмотрения в одном деле нескольких требований, заявленных к различным ответчикам. Все заявляемые требования в этом случае вытекают из одного правового основания. Например, иск может быть предъявлен к лицам, совместно причинившим вред (ст. 1080 ГК РФ). Автор произведения, открытия может предъявить иск к другим авторам, соавторам.

Согласно правилам подсудности по связи дел истцу принадлежит право предъявления иска в суд по месту жительства одного из ответчиков либо нескольких ответчиков. Право выбора суда по связи исковых требований принадлежит истцу.

Подсудность по связи исковых требований отличается от альтернативной тем, что при применении альтернативной подсудности происходит выбор стороной суда либо по месту жительства, нахождения истца, либо ответ-

чика. При подсудности по связи дел выбор суда происходит только по признаку места жительства, нахождения ответчика (ответчиков).

Исковые требования могут предъявляться одновременно к нескольким организациям и гражданам-предпринимателям. Это может иметь место, например, при использовании товарных знаков или фирменного наименования в процессе предпринимательской деятельности. Истец имеет право предъявить исковые требования в суде по месту нахождения (регистрации) одной из организаций.

Встречный иск — одно из средств защиты против основного иска. Логика правовой природы встречного иска и условий его предъявления такова, что он может рассматриваться только по месту рассмотрения основного иска и одновременно с ним.

Если преступлением причиняется имущественный вред, то защита прав потерпевшего должна осуществляться путем предъявления, рассмотрения и разрешения гражданского иска в уголовном процессе по нормам УПК. Однако существуют две ситуации, когда субъективное право потерпевшего не защищается в уголовном процессе: 1) гражданский иск не предъявляется в уголовном деле либо 2) суд, рассматривающий уголовное дело, по каким-либо причинам не разрешает гражданского иска или признает за гражданским истцом право на удовлетворение иска, но не указывает размера сумм, подлежащих взысканию.

Если гражданский иск не был заявлен в уголовном процессе или не разрешен в уголовном деле, он предъявляется по общим правилам подсудности.

Общее правило подсудности состоит в том, что дело, принятое судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено этим судом по существу, несмотря на то что в дальнейшем оно стало подсудным другому суду.

Однако, как исключение, передача дела из одного суда в другой может иметь место, но лишь в случаях, предусмотренных в законе (ст. 33 ГПК), и в порядке, регламентированном нормами гражданского процессуального права.

В настоящее время существуют четыре ситуации, при которых суд передает дело в другой суд, если:

-гражданское дело было возбуждено по общему правилу территориальной подсудности в суде по последнему известному месту жительства ответчика и его фактическое место жительства при возбуждении дела было не известно, а в процессе рассмотрения и разрешения дела оно будет установлено, то при наличии ходатайства ответчика о передаче дела в другой суд по подсудности суд передает дело по месту жительства ответчика;

-при его рассмотрении выяснилось, что оно было принято к производству в данном суде с нарушением правил подсудности;

-после отвода одного или нескольких судей замена их в данном суде становится невозможной и дело нельзя рассматривать в суде, в котором оно принято к производству;

-обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств.

В Законе установлен процессуальный порядок передачи дела из одного суда в другой. 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 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 (ч. 4 ст. 33 ГПК РФ).

РАЗДЕЛ 3 СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

3.1. Понятие и классификация участников гражданского процесса

При рассмотрении гражданского дела судом в процессе участвуют многие лица, объединяемые общим наименованием — «участники (субъекты) гражданского процесса».

Гражданское процессуальное законодательство не содержит перечня участников гражданского процесса. В ГПК РФ имеется только указание (гл. 4 ГПК РФ) на состав лиц, участвующих в деле, и судебных представителей.

Все субъекты гражданского процесса занимают неодинаковое положение и пользуются разными процессуальными правами. Различное положение субъектов имеет значение как в отношении влияния их на ход процесса, так и для достижения конечной его цели, а именно постановления судебного решения и его исполнения.

Чтобы быть субъектом гражданских процессуальных отношений, необходимо обладать гражданской процессуальной правоспособностью, которая признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству Российской Федерации правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов (ст. 36 ГПК РФ).

Способность же своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю характеризуется законодателем как гражданская процессуальная дееспособность и принадлежит в полном объеме организациям, а также гражданам, достигшим возраста 18 лет (ст. 37 ГПК РФ).

Гражданские процессуальные отношения возникают между судом, с одной стороны, и всеми участниками процесса - с другой. Одни лица сами, по своей инициативе обращаются в суд, другие - привлекаются или назначаются судом (например, ответчики, свидетели, специалисты, эксперты, переводчики).

Всех участников гражданского процесса можно разделить на три группы:

- суд;
- лица, участвующие в деле;
- лица, содействующие осуществлению правосудия.

Интересы суда как основного участника гражданского процесса не противоречат интересам других, и поэтому он должен содействовать наиболее полной реализации прав всех участников гражданского процесса. Правовое положение суда определяется тем, что он руководит ходом процесса и направляет действия лиц, участвующих в деле, гарантирует выполнение и осуществление ими их процессуальных прав и обязанностей, выносит судебные постановления, разрешает материально-правовой спор по существу, а, следовательно, осуществляет защиту нарушенного или оспоренного права истца или ответчика.

Правовое положение судей закреплено Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации», а также ст. 1 ФКЗ «О судебной системе Российской

Федерации». В этой статье говорится, что судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия.

Лица, участвующие в деле, — это основные участники гражданского процесса. Процессуальная деятельность лиц, участвующих в деле, активно влияет на весь ход процесса, от их действий зависит движение процесса, переход его из одной стадии в другую, все они заинтересованы в исходе дела. Неправильное определение состава лиц, участвующих в деле, влечет отмену решения по делу.

Таким образом, лицами, участвующими в деле, являются те участники процесса, которые своими действиями влияют на ход и развитие процесса, обладают определенными процессуальными правами и несут процессуальные обязанности, от которых зависит процессуальное положение каждого из них.

Лицами, участвующими в деле, субъекты процесса становятся в момент возникновения дела и привлечения их в процесс в качестве конкретных участников, процессуальное положение которых определяет закон.

Гражданское процессуальное законодательство не дает общего определения понятия лиц, участвующих в деле, ограничиваясь лишь перечислением состава лиц, участвующих в деле (гл. 4 ГПК РФ).

Лица, участвующие в деле, делятся на две группы:

1) выступающие в защиту собственных интересов и от своего имени (имеют как материально-правовую, так и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела):

-стороны (истец и ответчик);

-третьи лица (заявляющие и не заявляющие самостоятельные требования).

2) выступающие в процессе от своего имени, но в защиту интересов других лиц (имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела):

-прокурор;

-лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46 и 47 ГПК РФ;

-заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства;

-заявители и другие заинтересованные лица по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Всех лиц, участвующих в деле, объединяют следующие существенные признаки:

а) право на совершение процессуальных действий от своего имени;

б) право на совершение волеизъявлений, т. е. процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса в той или иной стадии;

в) наличие самостоятельного юридического интереса в решении суда (личного или общественного);

г) распространение на них в установленных законом пределах законной силы судебного решения (определения о прекращении производства по делу).

Лица, участвующие в деле, наделены большим объемом процессуальных прав. Статья 35 ГПК специально закрепила процессуальные права и обязанности, общие для всех участвующих в деле лиц. В ней отражены действия многих принципов гражданского процесса, как-то: диспозитивности, состязательности, равенства всех перед законом и судом, процессуального равноправия лиц, участвующих в деле. В одних и тех же правах проявляются действия различных принципов, в зависимости от того, кто из этих лиц использует свое право. В этом проявляется взаимосвязь принципов.

Реализация процессуальных прав лиц, участвующих в деле, обеспечивается прежде всего предоставлением им права знакомиться с делом, делать из него выписки, снимать копии, заявлять отводы.

Наиболее полно в ст. 35 ГПК отражено действие принципа состязательности в правах участвующих в деле лиц совершать действия по обеспечению полноты доказательственного материала и объективного разрешения дела: представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства 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.

Таким образом, все лица, участвующие в деле, являются субъектами доказывания. В перечисленных правах лиц, участвующих в деле, отражен также принцип равенства всех перед законом и судом.

Проявлением принципа диспозитивности является право всех лиц, участвующих в деле, обжаловать судебные постановления, являющееся гарантией конституционного права на судебную защиту.

Перечень процессуальных прав, закрепленный в ст.35 ГПК, не является исчерпывающим; это следует из ее положения о том, что лица, участвующие в деле, могут использовать и другие процессуальные права, предоставленные процессуальным законодательством.

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Злоупотребление правами может привести к неблагоприятным последствиям либо к применению санкций, предусмотренных законом.

Обязанностью лиц, участвующих в деле, является указывать адрес (ст. 131 ГПК), сообщать суду о перемене адреса во время производства по делу (ст. 118 ГПК), представлять истребованные судом письменные и вещественные доказательства (ст. 57 ГПК), являться в суд по требованию суда и др.

При неисполнении обязанностей могут наступить неблагоприятные последствия, либо применяться предусмотренные законом санкции (например, ч. 3 ст. 57, ст. 118, 159 ГПК предусмотрены: штрафы на должностных лиц в размере до 10 МРОТ, на граждан – до 5 МРОТ, предупреждение, удаление из зала заседания).

Должностные лица, участвующие в деле (например, прокурор), выполняют процессуальные обязанности в силу служебного положения; неиспол-

нение этих обязанностей влечет за собой меры дисциплинарной ответственности на основании сообщения суда (частное определение).

Права и обязанности, предусмотренные ГПК, отражая содержание принципов диспозитивности и состязательности, обеспечивают участвующим в деле лицам возможность реализовать свое право на судебную защиту и совершать действия, направленные на развитие и дальнейшее движение процесса, переход его из одной стадии в другую.

Исходя из изложенного следует, что лица, участвующие в деле, — участники процесса, имеющие самостоятельный юридический интерес (личный или общественный) к исходу процесса (решению суда), действующие в процессе от своего имени, имеющие право на совершение процессуальных действий, направленных на возникновение, развитие и окончание процесса, на которых распространяется законная сила решения.

К лицам, содействующим осуществлению правосудия, относятся:

- свидетели,
- эксперты,
- переводчики,
- судебные представители.

Закон не называет свидетелей, переводчиков, экспертов, секретарей судебных заседаний в качестве лиц, участвующих в деле. Они не могут иметь никакого юридического интереса в деле, судебное решение не затрагивает их прав и законных интересов.

3.2. Стороны в гражданском процессе

Стороны — основная группа лиц, участвующих в гражданских делах по спорам о праве или охраняемом законом интересе. Согласно ч. 1 ст. 38 ГПК сторонами в процессе являются истец и ответчик. По закону ими могут быть граждане и организации. Согласно ст. 124 ГК сторонами в гражданском процессе могут быть Российская Федерация, ее субъекты, городские, сельские поселения, другие муниципальные образования.

Истец — лицо, в защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов которого возбуждено гражданское дело.

Как правило, заинтересованное лицо само обращается в суд за защитой своего нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса (ч. 1 ст. 4 ГПК). От его имени в суд может обратиться представитель, наделенный соответствующими полномочиями (ст. 43, 52, 54 ГПК). Гражданское дело может быть возбуждено прокурором, а также государственными органами и другими уполномоченными лицами (ч. 2 ст. 4 ГПК). Независимо от того, кем возбуждено гражданское дело, истцом является лицо, в интересах которого предъявлен иск (ч. 2 ст. 38 ГПК).

Ответчик — лицо, привлекаемое судом к ответу по требованию, заявленному истцом. По утверждению истца, ответчик — лицо, которое нарушило или оспаривает его субъективное право или охраняемый законом интерес.

Таким образом, истец и ответчик - субъекты спорного правоотношения или охраняемого законом интереса, подлежащего судебному рассмотрению. Однако вопрос о том, существует ли спорное право, оспаривается ли оно в действительности и оспаривает ли его указанный истцом ответчик, решит суд в результате рассмотрения дела. Поэтому в момент возбуждения процесса лишь предполагается, что истцу принадлежит определенное право и что данное право (интерес) оспаривается указанным им лицом — ответчиком. Исходя из этого, можно сказать, что истец и ответчик — предполагаемые субъекты спорного правоотношения или охраняемого законом интереса.

Сторонами в гражданском процессе являются участвующие в деле лица, спор которых о субъективном праве или охраняемом законом интересе суд должен рассмотреть и разрешить.

Чтобы быть стороной в гражданском процессе, достаточно обладать гражданской процессуальной правоспособностью (ст. 36 ГПК), а чтобы непосредственно (лично) осуществлять свои права в суде и поручать ведение дела представителю, нужно обладать и процессуальной дееспособностью (ст. 37 ГПК).

Гражданская процессуальная правоспособность – это установленная законом возможность иметь гражданские процессуальные права и обязанности.

Гражданская процессуальная дееспособность – способность лично осуществлять свои права и исполнять свои обязанности, а также поручать ведение дела представителю.

Стороны в гражданском процессе пользуются равными процессуальными правами (ч. 3 ст. 38 ГПК). Так, праву истца предъявить иск соответствует право ответчика на защиту против иска путем возражений или предъявления встречного иска.

Объем процессуальных прав и обязанностей сторон значительно шире, чем у других участвующих в деле лиц, что определяется действием принципов диспозитивности и состязательности. Наряду с теми правами, которые принадлежат им, как и всем участвующим в деле лицам (ст. 35 ГПК), стороны вправе распоряжаться своими субъективными правами, как материальными, так и процессуальными, поскольку являются субъектами спорного правоотношения. Только стороны могут распоряжаться объектом процесса: истец вправе отказаться от иска, изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. Ответчик может признать иск, подавать встречный иск. Стороны вправе прекратить спор мировым соглашением. Сторона, в пользу которой вынесено решение, вправе требовать принудительного исполнения решения, присутствовать при действиях судебного пристава-исполнителя по исполнению решения и совершать другие процессуальные действия, предусмотренные законом.

С процессуальными правами сторон связаны их процессуальные обязанности. Стороны обязаны добросовестно исполнять свои процессуальные обязанности. Они несут бремя утверждения фактов, на которые ссылаются в обоснование своих требований и возражений, и обязанность доказывания этих фактов путем представления необходимых доказательств (ст. 56, ч. 1 и 2 ст. 57, абз.5 ст. 132 ГПК).

Стороны обязаны сообщать суду о перемене своего местожительства и являться в суд; они несут судебные расходы и ряд других обязанностей, предусмотренных законом (ст. 96, 98, 103, 118 и др. ГПК).

Недобросовестное использование процессуальных прав или неисполнение процессуальных обязанностей может иметь для сторон неблагоприятные (невыгодные) последствия (возвращение искового заявления, оставление заявления (иска) без рассмотрения, отложение дела, рассмотрение дела в отсутствие стороны, вынесение заочного решения).

В предусмотренных законом случаях за неисполнение процессуальных обязанностей виновная сторона привлекается к ответственности. Так, согласно ст. 99 ГПК на сторону, недобросовестно заявившую неосновательный иск или спор против иска или систематически противодействовавшую правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может возложить уплату в пользу другой стороны компенсации за фактическую потерю времени.

Иск может быть предъявлен совместно несколькими лицами (истцами) или к нескольким ответчикам. Соучастие на стороне истца принято называть активным, а на стороне ответчика - пассивным. Наименование это является условным, т. к. ответчик привлекается в дело по инициативе истца.

Соучастие на обеих сторонах называется смешанным. Структура сторон при множественности лиц не меняется - в процессе имеются только две стороны.

Соучастники обычно не спорят друг с другом. Но если даже между ними возникают разногласия, то их требования, как правило, совместимы и не исключают друг друга. Это существенный признак соучастия.

Таким образом, процессуальное соучастие - участие в одном деле нескольких истцов или нескольких ответчиков, интересы и требования которых не исключают друг друга.

Процессуальное соучастие - соединение исков по субъектам процесса, поэтому оно называется ещё субъективным соединением исков, в отличие от объективного соединения исков, состоящего в том, что одно лицо предъявляет к другому несколько исковых требований.

Процессуальное соучастие обычно создаётся в результате совместного предъявления иска несколькими истцами или к нескольким ответчикам. Соучастие может возникнуть по инициативе суда в тех случаях, когда в процесс должны привлекаться соответчики. Такой порядок в отношении истцов не допустим.

Основания соучастия регламентируются ст. 40 ГПК;

-если предметом иска служит общее право (иски, вытекающие из права общей собственности);

-если исковые требования вытекают из одного и того же основания (из совместного причинения вреда несколькими лицами);

-если требования однородны (иски о выплате заработной платы к одному работодателю).

В зависимости от характера материально-правовых связей между субъектами спорного правоотношения различают 2 вида процессуального соучастия:

- необходимое (обязательное) – оно имеет место тогда, когда участие в деле всех субъектов спорного правоотношения в качестве соистцов или ответчиков обязательно (например, по иску о расторжении договора найма жилья в качестве ответчиков должны привлекаться все члены семьи нанимателя). В данном случае при множественности субъектов спорного правоотношения невозможно раздельное рассмотрение дела. Это может привести к вынесению необоснованных решений и к последующей их отмене;

- факультативное соучастие имеет место тогда, когда требования нескольких истцов или одного истца к нескольким ответчикам могут быть рассмотрены и осуществлены независимо друг от друга (иски родителей к детям о взыскании алиментов могут быть предъявлены как совместно, так и раздельно к каждому из детей либо ко всем одновременно).

Факультативное соучастие возможно лишь в тех случаях, когда оно соответствует требованию процессуальной экономии, способствуя сокращению времени и средств, затрачиваемых на рассмотрение дела, обеспечивая быстрое и правильное рассмотрение и разрешение спора.

Основная цель института процессуального соучастия - вынесение единообразных решений, их стабильность.

Соучастники пользуются правами и несут обязанности сторон в процессе. Каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно, в своих действиях не зависит от других соучастников, он может признать иск, отказаться от него и т.д.

Отличия соучастников от иных лиц, участвующих в деле, состоят в следующем:

- от третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, соистцы отличаются тем, что у соистцов материально-правовые требования всегда совпадают; напротив, требования третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, всегда исключают требования истца;

- от третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, соистцы и ответчики отличаются тем, что эти третьи лица не являются субъектом спорного материально-правового отношения, соответственно в данном процессе они не предъявляют материальных требований и, в свою очередь, с них ничего не взыскивается;

- в исках о присуждении ответчики отличаются от ответчиков (которых в конкретном деле может быть несколько) тем, что удовлетворение требований к одному из ответчиков исключает удовлетворение требований к остальным. Напротив, при участии в деле ответчиков в принципе допускается удовлетворение требований к каждому из них (хотя это, конечно же, не исключает ситуацию, когда при удовлетворении иска по делу, в котором участвуют несколько ответчиков, кто-то из них будет освобожден от ответственности, и, соответственно, в иске к нему будет отказано.

При участии в процессе соучастники могут поручить ведение дела одному из них.

При процессуальном соучастии суд выносит одно решение, в котором определяются права и обязанности каждого из соучастников.

Обращаясь в суд, истец должен доказать наличие спорного правоотношения и принадлежность спорного права именно ему («активная легитимация») и то, что ответственность за нарушение лежит именно на данном ответчике («пассивная легитимация»). При возбуждении дела в суде предполагается, что стороны являются субъектами спорного правоотношения, следовательно, надлежащими.

Однако иногда в ходе рассмотрения дела, чаще при его подготовке, исключается само предположение о том, что та или иная сторона или обе являются субъектами спорного правоотношения. В этом случае стороны (истец или ответчик, а возможно, и тот и другой) признаются ненадлежащими.

Лицо, в отношении которого по обстоятельствам дела возникает предположение, что именно оно — субъект спорного правоотношения, называется надлежащей стороной.

Ненадлежащая сторона — лицо, в отношении которого по материалам дела исключается предположение о том, что оно является субъектом спорного правоотношения.

Таким образом, вопрос о том, является ли сторона надлежащей или нет, решается в зависимости от субъектного состава спорного правоотношения.

Во многих случаях надлежащая сторона может быть определена на основе нормы материального права. Так, согласно ст. 1068 ГК надлежащий ответчик по иску о возмещении вреда, причиненного по вине работников при исполнении ими трудовых обязанностей, — организация.

В ст. 28 СК прямо указано, кто может предъявить требование о признании брака недействительным, т. е. кто является надлежащим истцом.

Ненадлежащая сторона — процессуально правоспособное лицо. Оно обладает всеми присущими стороне процессуальными правами и обязанностями, т. е. является субъектом процесса, стороной по делу, иначе невозможно было бы процессуальное общение с нею. Поэтому недопустим отказ в принятии искового заявления по мотивам предъявления иска ненадлежащим истцом или к ненадлежащему ответчику.

ГПК не допускает замену ненадлежащего истца. Если даже истец ненадлежащий и настаивает на принятии его заявления и рассмотрении дела, то судья должен принять заявление и возбудить дело. При установлении в результате рассмотрения дела, что истец действительно ненадлежащий, суд вынесет решение об отказе ему в удовлетворении иска.

Согласно ст. 41 ГПК суд первой инстанции может допустить замену ненадлежащего ответчика по ходатайству или с согласия истца. Из этой нормы следует, что суд может произвести замену ненадлежащего ответчика надлежащим и по собственной инициативе, однако только с согласия истца.

Согласие истца на замену ответчика означает, что ненадлежащий ответчик из процесса выбывает, а надлежащий привлекается к участию в деле.

Ненадлежащий ответчик заменяется надлежащим определением суда.

После замены ненадлежащего ответчика надлежащим подготовка и рассмотрение дела проводятся с самого начала (ч. 1 ст. 41 ГПК). Это правило основано на том, что надлежащий и ненадлежащий ответчики — два субъекта, при этом второй не связан спорным правоотношением с истцом. Действия, совершенные в процессе ненадлежащим ответчиком, не имеют значения для привлеченного к участию в деле надлежащего ответчика и никаких прав и обязанностей для него не порождают. В этом случае возникает новое процессуальное правоотношение с участием надлежащего ответчика.

При отсутствии согласия истца на замену ненадлежащего ответчика суд рассматривает дело по существу (ч. 2 ст. 47 ГПК) и отказывает в иске, если в результате судебного разбирательства подтвердится, что ответчик ненадлежащий.

Перемена лиц в гражданском судопроизводстве возможна не только в порядке замены ненадлежащей стороны надлежащей, но и в порядке процессуального правопреемства (ст. 40 ГПК). Суть гражданского процессуального правопреемства заключается в том, что одно лицо, заменяющее, т.е. правопреемник, продолжает участие в процессе заменяемого лица, т.е. правопродшественника (истца, ответчика). Основанием для замены стороны правопреемником является правопреемство в спорном или установленном решением суда материальном правоотношении. Такая ситуация может сложиться в случае смерти гражданина, участвовавшего, например, в качестве истца в гражданском судопроизводстве. Если у умершего имелись наследники, к ним в порядке правопреемства перейдут все материальные права и обязанности.

Правопреемство в материальных правоотношениях послужит основанием для замены выбывшего истца наследниками (или одним из них), т.е. — для процессуального правопреемства. Но в приведенном примере замена произойдет при условии изъявленного наследниками желания вступить в процесс. Если же умерший гражданин участвовал в качестве ответчика, то правопреемник будет привлечен в процесс судом.

При выбытии из процесса стороны — юридического лица — основанием процессуального правопреемства является его реорганизация (ст. 58 ГК). Ликвидация юридического лица влечет прекращение его существования без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК).

Основанием процессуального правопреемства может быть не только общее (универсальное) правопреемство материальных прав и обязанностей, но и единичное (сингулярное) правопреемство, когда от одного лица к другому переходит отдельное субъективное право (уступка требования — п. 1 ст. 382 ГК) или отдельная юридическая обязанность (п. 1 ст. 391 ГК).

Гражданское процессуальное правопреемство в отличие от гражданского правопреемства может быть только общим (универсальным), так как правопреемник полностью заменяет собой правопродшественника во всем объеме его процессуальных прав и обязанностей. Гражданское процессуаль-

ное правопреемство допускается во всех стадиях гражданского судопроизводства.

Таким образом, гражданское процессуальное правопреемство – это замена лица, участвующего в процессе в качестве стороны (правопредшественника), другим лицом (правопреемником), при которой правопреемник продолжает в процессе участие правопредшественника.

Следовательно, при вступлении (привлечении) в процесс правопреемника новое производство по делу не возбуждается, поскольку процессуальное правопреемство характеризуется тем, что правопреемник продолжает участие в процессе правопредшественника.

Действия суда различны в зависимости от того, в какой стадии произошла замена стороны в порядке правопреемства. Так, если сторона выбыла из процесса при рассмотрении дела в суде первой инстанции, суд в соответствии с п. 1 ст. 214 и п. 1 ст. 216 ГПК обязан приостановить производство по делу до вступления в него правопреемника. В этом случае судья, проводящий подготовку дела к судебному разбирательству, или суд (судья), рассматривающий дело по существу, выносит определение о приостановлении производства по делу.

После того как правопреемник определен и просит допустить его в процесс вместо выбывшего истца, суд выносит определение о его допуске. Такое определение не может быть обжаловано. Определение суда об отказе в допуске в процесс правопреемника может быть обжаловано в частном порядке (ст. 315 ГПК).

При выбытии из процесса ответчика суд по ходатайству истца или по своей инициативе выносит определение о привлечении правопреемника.

Если основание для процессуального правопреемства возникло до вынесения решения, а дело находится в кассационном или надзорном производстве, суд кассационной или надзорной инстанции должен отменить решение с приостановлением производства в суде первой инстанции.

Гражданское процессуальное правопреемство не допускается в случаях, когда спорное или установленное решением суда материальное правоотношение связано с личностью стороны (например, по искам об алиментах, о расторжении брака, восстановлении на работе и т.п.).

Поскольку при гражданском процессуальном правопреемстве судопроизводство продолжается с той стадии, на которой произошла замена стороны и правопреемник вступил в дело, для него все произошедшее в процессе до его вступления обязательно в той мере, в какой они были бы обязательны для лица, которое правопреемник заменил (ч. 2 ст. 40 ГПК).

Статья 40 ГПК предусматривает замену в порядке гражданского процессуального правопреемства только стороны. Однако правила этого процессуального института распространяются и на третьих лиц.

Замена стороны в порядке процессуального правопреемства отличается от замены ненадлежащей стороны надлежащей по основаниям и правовым последствиям. При процессуальном правопреемстве спорное или установленное решением суда материальное правоотношение переходит от выбыв-

шей стороны к другому лицу и именно поэтому производство по делу продолжается.

Между ненадлежащей и надлежащей сторонами никакой материально-правовой связи нет. Связь (предполагаемая) по материальному правоотношению существует у надлежащей стороны с противоположной стороной и у ненадлежащей стороны также с противоположной стороной. Оба эти материальные правоотношения не связаны друг с другом. Поэтому процессуальные действия, совершенные ненадлежащей стороной, не влекут последствий для надлежащей стороны и необязательны для нее. При одновременном участии в процессе ненадлежащей и надлежащей сторон в производстве по делу рассматриваются два самостоятельных и не зависимых друг от друга спорных материальных правоотношения. Правопреемник и правопреемник одновременно участвовать в процессе не могут.

Кроме того, замена ненадлежащей стороны надлежащей возможна только в одной стадии – в стадии разбирательства дела по существу.

3.3. Третьи лица в гражданском процессе

В разрешении гражданско-правового спора наряду со сторонами могут быть заинтересованы и другие лица, которых называют третьими.

Характер заинтересованности третьих лиц в процессе по спору между другими лицами может быть неодинаковым.

Закон различает два самостоятельных института:

а) третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 42 ГПК);

б) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора (третьи лица с побочным участием) (ст. 43 ГПК).

Объединяет оба института лишь вступление третьих лиц в процесс, уже возникший по спору между другими лицами — сторонами. В остальном они существенно различаются.

В качестве третьих лиц могут выступать в процессе как граждане, так и организации.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, — лица, вступающие в уже возникший между истцом и ответчиком процесс для защиты самостоятельных прав на предмет спора.

Закон подчеркивает, что третьи лица пользуются всеми правами и несут все обязанности истца (ст. 42 ГПК РФ). Следует отметить, что закон предоставляет заинтересованному лицу защитить свое нарушенное или оспариваемое право еще до предъявления им самостоятельного иска путем вступления в процесс, начатый другими лицами.

В данном случае положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, уравнено с процессуальным положением истца, оно ищет защиты и требует, чтобы спорное право суд признал не за истцом и не за ответчиком, а только за ним, и добивается решения в свою пользу.

Требования третьего лица равнозначны требованию первоначального истца к ответчику.

Основным для правильного определения процессуального положения третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, является вопрос о том, предъявляет ли он самостоятельные требования относительно предмета спора.

Современное законодательство свидетельствует о том, что иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, может быть предъявлен, как правило, к обеим сторонам первоначального спора, т.е. как к истцу, так и к ответчику. Ему важно отстоять в процессе рассмотрения спора свое самостоятельное право на предмет спора.

В литературе это мнение поддерживает большинство ученых, которые отмечают, что спорным является решение вопроса о том, к какой из первоначальных сторон (истцу или ответчику) предъявляется иск третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора.

Однако, исходя из сущности спорного правоотношения, следует признать, что «вступление третьего лица не может не повлечь за собой спора не только с ответчиком, у которого находится спорное имущество, но и с ответчиком, который на это имущество претендует». Это правило относится в большей степени к искам о присуждении, при рассмотрении которых третье лицо может предъявить иск к обеим сторонам.

Большинство ученых-процессуалистов допускают предъявление иска третьим лицом, заявляющим самостоятельное требование, как к одной из первоначальных сторон, так и к обеим сторонам.

Предъявление иска к обеим первоначальным сторонам - истцу и ответчику - основано на том, что обе они и вступающее в процесс третье лицо связаны предполагаемыми спорными правоотношениями. Субъектами предполагаемых спорных материальных правоотношений являются первоначальный истец и третье лицо, ответчик и третье лицо, поэтому во всех случаях, когда третье лицо оспаривает право относительно предмета спора у первоначального истца и ответчика, ответная сторона в споре по иску третьего лица представлена двумя лицами.

Соучастниками оба эти истца быть не могут потому, что при соучастии предъявленные для совместного рассмотрения требования не должны исключать друг друга, т.е. удовлетворение одного из требований не должно зависеть от отказа в удовлетворении другого требования. Надлежащий же истец предполагается субъектом самостоятельного права на предмет спора по основному иску. Иск вступившего процесс надлежащего истца никогда не мог быть предъявлен совместно с иском первоначального (ненадлежащего) истца, так как эти иски исключают друг друга. Надлежащий и ненадлежащий истцы являются носителями взаимно исключающих друг друга интересов.

Все это говорит о том, что надлежащий истец, вступивший в процесс и участвующий в нем одновременно с ненадлежащим, имеет признаки третьего лица, заявляющего самостоятельные требования предмет спора.

Однако было бы неверным утверждать, что во всех без исключения случаях третье лицо, заявляя самостоятельное требование относительно предмета спора, адресует его обеим сторонам. На практике встречаются случаи, когда третье лицо предъявляет исковое требование только к одной из сторон, не оспаривая интересов другой.

Отношения между сторонами и третьим лицом, заявляющим самостоятельное требование, конкретизируются в ряде практических положений.

Если третье лицо адресует самостоятельное требование к обеим первоначальным сторонам, а истец отказался от иска к ответчику, предметом рассмотрения остается иск третьего лица к истцу и ответчику. Субъектами возможного мирового соглашения в такой ситуации окажутся первоначальный истец, но уже в качестве ответчика перед третьим лицом, и первоначальный ответчик - с одной стороны и третье лицо - с другой. Утверждение мирового соглашения в таком случае явится основанием полного прекращения производства по делу.

Если третье лицо адресует самостоятельное требование только первоначальному истцу, то отказ истца от иска к ответчику должен повлечь прекращение в этой части производства по делу и освобождение ответчика от участия в процессе. Первоначальный истец остается в процессе в качестве ответчика перед третьим лицом. Мировое соглашение может быть заключено между первоначальным истцом и третьим лицом. Утверждение мирового соглашения в таком случае явится основанием для полного прекращения производства по делу.

Когда третье лицо адресует самостоятельное требование только ответчику, отказ истца от иска влечет прекращение производства по делу по первоначальному иску, но ответчик остается в процессе уже в роли ответчика перед третьим лицом. Субъектами мирового соглашения в этой ситуации могут быть третье лицо и ответчик.

Мировое соглашение между первоначальными сторонами, утвержденное судом, является основанием для выбытия из процесса первоначального истца.

Вступлению в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, должно предшествовать определение судом его правового статуса.

Вступление в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, происходит на основании определения суда. В законе подчеркивается, что в отношении лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, судья выносит определение о признании их третьими лицами в рассматриваемом деле или об отказе в признании их третьими лицами, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 42 ГПК РФ).

В случае признания его третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора, оно приобретает право на предъявление иска, т.е. должно обладать всеми предпосылками права на предъявление иска. Вместе с тем должен быть соблюден порядок осуществления (реализации) права на предъявление иска.

Судья может отказать третьему лицу в принятии искового заявления по основаниям, предусмотренным ст. 134 ГПК РФ, или же возвратить его исковое заявление в случае несоблюдения требований закона (ст. 135 ГПК РФ). Исковое заявление третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, может быть также оставлено без движения (ст. 136 ГПК РФ).

Вместе с тем в случае, если третье лицо, заявляющее самостоятельные требования, не реализует своего права на вступление в процесс с самостоятельными требованиями, судья не может привлечь его к участию в деле. При этом третье лицо может требовать защиты своего нарушенного права путем предъявления самостоятельного иска к той стороне процесса, в пользу которой было вынесено решение суда.

Примером участия третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, является иск жены к своему бывшему мужу об истребовании у него швейной машины, приобретенной в период нахождения их в браке. В качестве третьего лица с самостоятельными требованиями в процесс вступил директор курсов кройки и шитья, сообщивший, что предмет спора принадлежит курсам, которые посещала истица, она взяла швейную машину во временное пользование.

Иск третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, может быть предъявлен не только к первоначальным сторонам спора, но и к одной из сторон - истцу или ответчику.

Как правило, требования истца и третьего лица с самостоятельными требованиями могут не совпадать полностью по своему содержанию и объему.

Их вступление в процесс может произойти по собственной инициативе, по ходатайству сторон или же по инициативе суда уже в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Процессуальное положение третьего лица с самостоятельными требованиями очень похоже на процессуальное положение соистца, поэтому важно определить их отличительные признаки.

Таких признаков два. Во-первых, третье лицо всегда вступает в уже начавшийся процесс. Во-вторых, самостоятельность характера требований третьего лица, которые вытекают из иных или аналогичных оснований, но не таких же, как у истца.

Третье лицо и истец являются предполагаемыми субъектами различных по своему содержанию материальных правоотношений, хотя они и возникли по поводу одного объекта. Соистцы же - предполагаемые участники единого сложного многосубъектного правоотношения при обязательном соучастии, или же нескольких, но аналогичных по своему содержанию материальных правоотношений при факультативном соучастии. Их требования не исключают друг друга.

В итоге, третьи лица вступают в уже появившийся между истцом и ответчиком процесс в связи с заинтересованностью в разрешении спора наряду со сторонами. Так как характер заинтересованности в финале спора может быть разным, закон различает третьих лиц, заявляющих и не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования - лица, вступающие в уже появившийся между истцом и ответчиком процесс для защиты самостоятельных прав на предмет спора. Они пользуются всеми правами истца, а также несут обязанности истца в процессе.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора (третье лицо с побочным участием), — лицо, участвующее в деле на стороне истца или ответчика в связи с тем, что решение по делу может повлиять на его права или обязанности по отношению к одной из сторон (ст. 43 ГПК). Такое влияние может быть связано с правом регресса или с иным юридическим интересом третьего лица или одной из сторон.

Возможное право регресса — одно из юридических оснований привлечения в процесс третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований.

Регрессный иск может быть предъявлен лишь по вступлении в законную силу решения суда по основному иску. Одновременное рассмотрение основного и регрессного исков закон не допускает.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, могут вступать в процесс по собственной инициативе, привлекаться к участию в деле по ходатайству сторон или по инициативе суда. Их вступление (или привлечение) допускается в течение всего производства по делу до постановления решения судом первой инстанции (ч. 1 и 2 ст. 43, п. 4 ч. 1 ст. 150 ГПК). Однако предпочтительнее решать этот вопрос при подготовке дела к судебному разбирательству, иначе неизбежны отложение судебного заседания и затяжка процесса.

Решение вопроса о привлечении или допущении третьих лиц к участию в деле оформляется определением суда, которое не может быть обжаловано, поскольку оно не исключает возможность дальнейшего движения дела. В соответствии с принципом непрерывности при вступлении в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований, рассмотрение дела в суде производится с самого начала (ч. 2 ст. 43 ГПК).

Являясь лицами, участвующими в деле по чужому спору, третьи лица без самостоятельных требований обладают всеми процессуальными правами, необходимыми для защиты их прав и интересов, связанных с этим процессом. Кроме того, они пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности сторон, за исключением прав по распоряжению предметом спора: они не могут изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска, признать иск или заключить мировое соглашение, требовать принудительного исполнения судебного решения, а также предъявить встречный иск. Такой иск не может быть предъявлен и к ним. Эти ограничения связаны с тем, что они не являются субъектами спорного правоотношения и их участие имеет побочный характер: суд разбирает спор не об их правах, а о правах сторон.

Судебное решение по основному иску (по спору сторон) не затрагивает субъективных прав третьих лиц. В этом — отличие процессуального положения третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, от сторон (истцов, ответчиков, соучастников).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, действуют в процессе самостоятельно, они независимы от сторон, не должны согласовывать с ними свои действия.

3.4. Участие прокурора в гражданском процессе

Участие прокурора в гражданском процессе возможно на любой стадии: от возбуждения дела в суде до исполнения решения суда. В то же время формы участия прокурора в гражданском процессе, объем его прав и обязанностей, содержание процессуальных действий различны в зависимости от того, в какой стадии процесса он принимает участие.

В стадии принятия заявления прокурор выступает в качестве инициатора возникновения процессуальных отношений. При этом форма и содержание поданного им заявления, помимо общих требований, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 131 ГПК РФ, должны соответствовать положениям ч. 3 ст. 131 ГПК. В исковом заявлении, предъявленном прокурором в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, указывается, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено. Весьма существенно требование относительно того, что в заявлении прокурора должна содержаться ссылка на закон или иной нормативный акт, предусматривающий способы защиты этих интересов. В случае обращения прокурора в защиту интересов гражданина в заявлении должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином.

Заявление об оспаривании нормативного правового акта также должно соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 131 ГПК РФ, и содержать: дополнительные 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 (ч. 5 ст. 251 ГПК РФ).

Указанное требование относительно содержания заявления, с которым прокурор обращается в суд, выступает в качестве гаранта соблюдения им тех положений закона, которые определяют случаи, когда прокурору предоставляется право инициировать гражданское дело в суде.

Несоблюдение прокурором требования о содержании подаваемого им заявления — основание для оставления заявления без движения, с последствиями, предусмотренными ст. 136 ГПК РФ.

Прокурор, подавший заявление, пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца. Исключение составляет право на заключение мирового соглашения. Прокурор также освобождается от обязанности по уплате судебных расходов.

В связи с этим он обязан в достаточной степени активно участвовать в подготовке дела к судебному разбирательству, в частности, передавать от-

ветчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска, заявлять ходатайство об истребовании доказательств, которые не могут быть получены без помощи суда, например, о судебном поручении, о вызове свидетелей, о назначении экспертизы и т.п. Весьма желательно участие прокурора в предварительном судебном заседании, особенно в тех случаях, когда возникает вопрос о прекращении производства по делу, оставлении его заявления без рассмотрения либо когда ответчик возбудит спор о пропуске срока исковой давности или установленного федеральным законом срока обращения в суд.

В стадии подготовки дела к судебному разбирательству, а также в ходе судебного разбирательства возможен отказ прокурора от заявления, поданного в защиту интересов другого конкретного лица (лиц). Однако если это процессуальное действие прокурора не совпадает с позицией этого лица (лиц) или его законного представителя, то рассмотрение дела по существу продолжается. Для прекращения производства по делу необходимо также, чтобы истец или его законный представитель отказались от иска, и этот отказ не противоречил закону или не нарушал бы прав и законных интересов других лиц.

В ходе судебного разбирательства прокурор, обратившийся в суд с заявлением, не наделен правом давать заключение ни по существу рассматриваемого дела, ни по отдельным вопросам, которые могут возникнуть в судебном заседании.

Как лицо, участвующее в деле, прокурор вправе принести апелляционное или кассационное представления.

Вступление прокурора в гражданский процесс путем подачи им заявления — в настоящее время основная форма его участия в рассмотрении и разрешении гражданского дела по существу. Ограничивая условия его вступления в гражданский процесс, закон в то же время не связывает инициативу прокурора, его самостоятельность в решении вопроса о том, есть ли необходимость обращения в суд с соответствующим заявлением.

В то же время гражданское процессуальное законодательство предусматривает и другую форму участия прокурора в гражданском процессе, а именно вступление в процесс, уже начатый по инициативе других лиц. В отличие от первой формы она носит для прокурора обязательный характер, если закон предусматривает его участие в гражданском деле.

Об этой форме участия прокурора прежде всего говорится в ч. 3 ст. 45 ГПК РФ. В силу указанной нормы прокурор вступает в процесс и дает заключение по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК РФ и другими федеральными законами, в целях осуществления возложенных на него полномочий.

Кодекс предусматривает участие прокурора в таких гражданских делах, как усыновление (удочерение) ребенка (ст. 273), о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении гражданина умершим (ст. 239), об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте

от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами (ст. 284), об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 288), о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством (ст. 304), об оспаривании нормативного правового акта (ст. 252), о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (ст. 260).

Среди федеральных законов, предусматривающих случаи участия прокурора в процессе рассмотрения отдельных категорий гражданских дел, можно назвать Семейный кодекс РФ, в котором закреплено, что дела о лишении родительских прав и о восстановлении в родительских правах (ст. 70, 72 СК РФ), об ограничении родительских прав (ст. 73 СК РФ), об отмене усыновления (удочерения) ребенка (ст. 140 СК РФ) рассматриваются с участием прокурора.

При возникновении в суде указанных дел судья обязан поставить об этом соответствующего прокурора в известность, а при назначении дела к судебному разбирательству — направить ему извещение о месте и времени рассмотрения дела.

Неявка прокурора, извещенного судом о времени и месте судебного заседания, не может быть препятствием к разбирательству дела (ч. 3 ст. 45 ГПК РФ). Это положение позволяет сделать вывод о том, что рассмотрение дела в отсутствие прокурора, который обязан принять участие в рассмотрении дела в силу закона, при надлежащем его извещении о времени и месте судебного разбирательства, само по себе не относится к случаям нарушения норм процессуального законодательства, влекущего за собой отмену судебного постановления.

В отличие от прежнего законодательства ГПК РФ не предусматривает право суда признавать обязательным участие прокурора в деле.

Вступив в процесс рассмотрения и разрешения судом конкретного дела, в котором он обязан участвовать в силу закона, прокурор как лицо, участвующее в деле, вправе знакомиться с материалами дела, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, заявлять ходатайства. К особым процессуальным действиям, на совершение которых уполномочен прокурор, вступивший в уже начатый процесс другими лицами, относится его заключение как по отдельным вопросам, возникающим во время разбирательства дела, так и по существу рассматриваемого дела в целом. Заключение по существу рассматриваемого дела дается прокурором в судебном заседании после исследования всех доказательств по делу (ст. 189 ГПК).

В своем заключении прокурор должен кратко обосновать общественную значимость рассматриваемых правоотношений и самого дела, если таковая имеет место, подробно проанализировать исследованные в ходе судебного разбирательства доказательства, оценить их, показать, какие из них следует признать достоверными, а какие недостоверными и почему, на существование каких имеющих значения для дела обстоятельств указывают достовер-

ные доказательства, раскрыть характер правоотношений сторон, прокомментировать закон или иной нормативный правовой акт, регулирующий данные правоотношения, и в конечном итоге высказать свое мнение, как на основании этой правовой нормы должно быть разрешено дело.

Высказанная прокурором точка зрения по делу в целом не является обязательной для суда. Тем не менее внимательное прослушивание речи прокурора, участвующего в деле, будь то его выступление в прениях или произнесенное в порядке дачи заключения, а также речей всех иных участвующих в деле лиц, позволяет суду более четко уяснить позицию каждого участника, воспринять их аргументацию, сопоставить различные точки как на фактическую, так и на правовую сторону рассматриваемого дела и, в полной мере сообразуясь с требованиями принципов законности, состязательности и других принципов гражданского процесса, сформировать свое внутреннее убеждение относительно оценки доказательств, круга обстоятельств, установленных по делу обоснованности и правомерности заявленных требований.

Прокурор, участвующий в деле, вправе ознакомиться с протоколом судебного заседания и принести на него замечания, которые рассматриваются в порядке, установленном ст. 232 ГПК РФ.

При несогласии прокурора, участвующего в деле для дачи заключения, с решением суда, принятым по первой инстанции, им могут быть принесены апелляционное или кассационное представления (ст. 320, 336 ГПК РФ).

Поскольку согласно ст. 327 ГПК РФ рассмотрение дела судом апелляционной инстанции производится по правилам производства в суде первой инстанции, прокурор, принесший представление в эту судебную инстанцию, сохраняет свое право на участие в деле при его рассмотрении в апелляционном порядке. Аналогично решается вопрос об участии прокурора в апелляционной инстанции и в случае, если он, принимая участие в суде первой инстанции, не подавал апелляционного представления.

Прокурор, принесший апелляционное представление, вправе его отозвать до принятия решения или определения судом апелляционной инстанции. В случае принятия отзыва представления суд выносит определение о прекращении апелляционного производства, если решение или определение суда первой инстанции не было обжаловано другими лицами.

Отзыв кассационного представления возможен до начала судебного заседания кассационной инстанции. Приняв отзыв, суд выносит определение о прекращении кассационного производства, при условии, если на решение суда первой инстанции не подавались жалобы других лиц (ст. 345 ГПК РФ).

Обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений суда имеют право должностные лица органов прокуратуры, перечисленные в ст. 377 ГПК РФ, лишь при условии, если в деле, при рассмотрении которого были постановлены эти судебные акты, принимал участие прокурор.

Предоставленное ст. 394 ГПК РФ право прокурора принести представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда также связано с его участием в рассмотрении дела. При этом

представление может быть подано прокурором в течение трех месяцев (ст. 394 ГПК РФ). Таким образом, ныне действующее законодательство уравнивает прокурора с другими лицами, участвующими в деле, по срокам обращения в суд.

Хотя прокурор не указан в числе лиц, участвующих в исполнительном производстве, ни в разделе VII ГПК РФ «Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов», ни в ФЗ «Об исполнительном производстве» ему нельзя отказать в праве на совершение процессуальных действий по исполнению тех судебных постановлений, принятых судом при рассмотрении дела, в котором прокурор принимал участие путем предъявления заявления, поскольку его правомочия в данном случае аналогичны тем, которыми обладает истец (взыскатель).

3.5. Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих интересы других лиц

В случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе либо в защиту прав и законных интересов неопределенного круга лиц. Заявление в защиту законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина может быть подано независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя (ст. 46 ГПК РФ). Согласно ст. 4 ГПК РФ гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав и свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга лиц или в защиту интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований.

Законодательное закрепление и правовая регламентация участия в гражданском процессе лиц, которые защищают не свои права, а охраняемые законом интересы и права других субъектов, служат важной гарантией законности осуществления правосудия.

Как известно, государственные органы могут занимать в процессе положение стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, в тех случаях, когда они сами являются непосредственными носителями прав и обязанностей, о защите которых просят суд, и когда они выступают в процессе от своего имени и в защиту собственных интересов. В приведенной ситуации они имеют материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела; занимают правовое положение истца или ответчика в процессе.

Однако государственные органы, органы местного самоуправления, организации или отдельные граждане могут участвовать в гражданском процессе для защиты не только своих прав и охраняемых законом интересов, но также для защиты интересов и прав других лиц, являющихся субъектами спорного материального правоотношения.

В этом случае основанием их участия в процессе будет служить заинтересованность в законном и обоснованном разрешении спора, вытекающая из тех функций и обязанностей, которые возложены на них законом и актами, определяющими компетенцию данного государственного органа (организации).

Обязательными условиями возбуждения дела государственным органом в защиту прав и охраняемых законом интересов других лиц являются следующие: указание закона, наличие просьбы заинтересованного лица (субъекта спорного материального правоотношения), в защиту прав предъявляется иск истцом в процессуальном смысле, который занимает положение процессуального истца.

В тех случаях, когда закон возлагает на органы государственного управления специальную обязанность, они участвуют в процессе в качестве процессуальных истцов.

Понятие процессуальных истцов в гражданском процессе связано с наличием целого ряда признаков, позволяющих выявить их характерные признаки:

- отсутствие материально-правового интереса;
- они освобождены от уплаты государственной пошлины и не несут судебных расходов по делу;
- к ним не может быть предъявлен встречный иск;
- наряду с процессуальным истцом к делу привлекается истец, чьи материальные права должен защитить суд.

Государственные органы относятся к той группе лиц, участвующих в деле, которые имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, участвуют в процессе от своего имени, но в защиту чужих интересов. Они участвуют в процессе в силу возложенной на них законом служебной обязанности.

Основанием участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и отдельных граждан является не только наличие специальных указаний в законе на возможность участия их в процессе в защиту прав и законных интересов других лиц, но и социальная направленность, особая значимость тех прав и охраняемых законом интересов, в защиту которых они выступают, например, охрана интересов материнства и детства, охрана окружающей природной среды, защита прав потребителей.

Закон предусматривает две процессуальные формы участия в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления:

1) обращение в суд с иском в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц по их просьбе или неопределенного круга лиц. Иск в защиту интересов недееспособного лица может быть предъявлен независимо от просьбы заинтересованного лица и

2) государственные органы и органы местного самоуправления могут вступить в процесс по своей инициативе или по инициативе участвующих в деле лиц, а также для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей.

Основная цель их участия в обеих формах состоит в защите прав и интересов граждан, организаций, выполнении обязанностей, порученных им государством по охране этих прав и интересов путем оказания содействия суду. Участвуя в гражданском процессе, государственные органы защищают не только права непосредственных их носителей, но и интересы государства и общества в целом, т.е. правопорядок.

Первая форма участия — возбуждение гражданского дела. Иск в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов недееспособного гражданина может быть предъявлен независимо от просьбы его законного представителя или иного заинтересованного лица (ч. 1 ст. 46 ГПК). Государственные органы и другие лица, которым закон предоставляет право защищать интересы иных лиц, возбуждают процесс по собственной инициативе в тех случаях, когда становится известно о нарушении чьих-то прав и охраняемых законом интересов, и закон предоставляет им такое право. В действующем законодательстве нельзя перечислить все возможные случаи предъявления ими исков в защиту чужих интересов. Однако в ряде случаев закон содержит такое указание.

Нормы, предусматривающие участие государственных органов в гражданском процессе, имеются в нормах материального права, регулирующих большое число правоотношений, служащих предметом рассмотрения в суде и регулируются нормами Семейного, Жилищного, Земельного, Градостроительного кодексов РФ и др.

Кроме государственных органов, иски в защиту интересов других лиц могут предъявлять иные органы. Так, например, круг лиц, по заявлениям которых судами рассматриваются дела о лишении родительских прав, определен ч. 1 ст. 70 Семейного кодекса РФ. К ним, в частности, относятся орган или учреждение, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей: органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей; дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов, социально-реабилитационные центры для несовершеннолетних, центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей, территориальные центры социальной помощи семье и детям, социальные приюты для детей и подростков, интернаты для детей с физическими недостатками и др. Согласно закону иск об ограничении родительских прав может быть предъявлен дошкольными образовательными учреждениями, общеобразовательными учреждениями и другими учреждениями, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (ст. 73 Семейного кодекса РФ).

Целый ряд норм ГПК предусматривает возможность возбуждения некоторых дел особого производства государственными органами, другими лицами. Согласно ст. 281 ГПК РФ дело об ограничении гражданина в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами может быть возбуждено на основании заявления членов

его семьи, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения, а также комиссии по делам несовершеннолетних.

Дело о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства может быть возбуждено в суде на основании заявления членов его семьи, близких родственников (родителей, детей, братьев, сестер) независимо от совместного с ним проживания, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения.

Дело об ограничении либо о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами может быть возбуждено на основании заявления родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства (ч. 1, 2, 3 ст. 281 ГПК РФ).

Государственные органы и органы местного самоуправления, предъявляя иск в защиту чужих интересов, не являются стороной в материальном смысле, а выступают в качестве истцов только в процессуальном смысле. Лица, подавшие заявление в защиту законных интересов других лиц, пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов (ч. 2 ст. 46 ГПК РФ).

Процессуальные истцы должны обосновывать и поддерживать в судебном заседании требования, с которыми они обратились в суд, совершать все действия в таком же порядке, как и истец — субъект спорного материального правоотношения, т.е. сторона в материальном смысле. К ним нельзя предъявить встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным исковым требованием.

Государственным органам принадлежат все остальные права, которыми закон наделяет истца. Заинтересованное же лицо, в чьих интересах предъявлен иск, извещается о слушании дела и участвует в нем в качестве истца. В случае отказа государственных органов, органов местного самоуправления, организаций или граждан поддерживать требования, заявленные ими в интересах другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если лицо, в чьих интересах заявлено требование, или его представитель не заявит об отказе от иска. В случае отказа органов, организаций или граждан, поддерживать требование, заявленное ими в интересах другого лица, а также отказа истца от иска, наступают процессуальные последствия, предусмотренные ч. 2 ст. 45 ГПК РФ. Государственные органы могут занимать в процессе положение ответчиков в процессуальном смысле. Так, орган опеки и попечительства может занимать положение ответчика в процессуальном смысле по делу о восстановлении в родительских правах и об отмене усыновления.

Второй формой участия в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления является вступление в дело для дачи заключения.

Заключение, даваемое органами государственного управления, должно отвечать определенным требованиям и среди них наиболее важным является указание не только на те действия, которые были совершены данным госор-

ганом, но содержать правовой вывод, основанный на законе о том, как должен был разрешен спор, т.е. должна быть рекомендация суду по поводу дела, которое находится в его производстве. Заключение госорганов относится к числу письменных доказательств. В случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы, органы местного самоуправления до принятия решения судом первой инстанции вступают в дело по своей инициативе, по инициативе участвующих в деле лиц 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 Российской Федерации, муниципальных образований.

В тех случаях, когда юридическая заинтересованность органов государственного управления в деле вытекает из их государственно-правовой деятельности, они участвуют в процессе со специальной целью — дать заключение по делу.

Семейный кодекс РФ содержит достаточно большое количество норм, регулирующих участие органов опеки и попечительства в делах, вытекающих из брачно-семейных отношений (ст. 28, 70, 72, 79, 78 СК РФ). Так, при рассмотрении судами споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту интересов ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства (ст. 78 Семейного кодекса РФ).

Согласно ст. 273 ГПК РФ заявление об усыновлении рассматривается в закрытом судебном заседании с обязательным участием усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, ребенка, достигшего возраста 14 лет, а в необходимых случаях родителей, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от 10 до 14 лет.

Вопрос об участии государственного органа, органа местного самоуправления, организации в процессе решается в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Судья должен известить государственный орган о слушании дела. Государственный орган обязан представить к моменту рассмотрения дела свое заключение. Согласно ст. 78 Семейного кодекса РФ орган опеки и попечительства обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора.

Заключение органа опеки и попечительства должно быть подписано руководителем органа местного самоуправления либо уполномоченного на это должностным лицом подразделения органа местного самоуправления, на которое возложено осуществление функций по охране прав детей.

Участвуя в делах об усыновлении на основании документов, подтверждающих способность третьих лиц к содержанию и воспитанию детей, орган опеки и попечительства дает положительное заключение по делу.

Заключение указанных органов представляется в письменном виде, оглашается в судебном заседании. После чего суд, лица, участвующие в деле, их представители могут задавать уполномоченным представителям вопросы по поводу данного заключения в целях его разъяснения и уточнения. Представители государственных органов выступают в судебных прениях после

сторон и третьих лиц, им предоставлено также право реплики. Если государственный орган привлекается к участию в деле, то его участие в деле является не только правом, но и обязанностью. Заключение государственного органа имеет важное значение для правильного разрешения спора, однако суд не связан доводами и выводами, содержащимися в заключении, и может вынести решение, противоположное мнению, высказанному в заключении. Однако в этом случае требуются аргументированные доводы суда несогласий с выводами, содержащимися в заключении.

Заключение государственного органа, органа местного самоуправления следует отличать от заключения эксперта. Эксперт — лицо, которое не заинтересовано в исходе дела и отвечает лишь на вопросы, поставленные в определении суда о назначении экспертизы и касающиеся фактов, но не права. Его участие зависит от конкретных обстоятельств дела, в то время как участие в процессе государственного органа, как правило, обусловлено указанием закона.

3.6. Представительство в суде

Судебное представительство - это правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) в пределах предоставленных ему полномочий совершает процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (представляемого), вследствие чего непосредственно у последнего возникают процессуальные права и обязанности.

Судебное представительство также определяется как процессуальная деятельность одного участника процесса (представителя) от имени и в интересах другого его участника (представляемого).

Право вести дела в суде через представителя принадлежит всем тем участникам гражданского процесса, которые обладают юридическим интересом к исходу дела, т. е. любому лицу, участвующему в деле (исключение составляет лишь прокурор). Данное право может быть реализовано лицом, участвующим в деле, на любой стадии гражданского процесса и по любой категории дел.

Существование представительства в гражданском процессе обусловлено различными причинами.

В одних случаях - это невозможность непосредственного (личного) участия в рассмотрении дела заинтересованного участника процесса в связи с болезнью, занятостью на работе, недееспособностью и т. п. Отсутствие в гражданском процессуальном праве норм о представительстве сделало бы в подобных ситуациях реализацию конституционного права на судебную защиту, (ст. 46 Конституции РФ) практически невозможной для значительного числа граждан.

В других случаях судебное представительство является одной из форм оказания квалифицированной юридической помощи (ч. 1 ст. 48 Конституции РФ) лицам, не обладающим необходимым объемом правовых знаний для защиты своих интересов в порядке гражданского судопроизводства

В качестве судебного представителя в гражданском процессе может выступать любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела в суде, за исключением тех категорий граждан, которые прямо названы в ГПК. Так, ст. 51 ГПК прямо устанавливает запрет на представительство судей, следователей, прокуроров, за исключением случаев их участия в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей

Одним из критериев деления представительства на виды является основание его возникновения. С учетом этого признака выделяют следующие виды судебного представительства:

1. Законное представительство от имени недееспособных и не обладающих полной дееспособностью граждан, а также граждан, признанных безвестно отсутствующими (ст. 52 ГПК).

Основанием возникновения данного вида представительства являются следующие юридические факты, прямо указанные в законе: отсутствие у гражданина полной дееспособности, а также родство определённой степени между ним и представителем либо назначение такому гражданину опекуна, попечителя; признание гражданина безвестно отсутствующим и передача его имущества в доверительное управление лицу, определяемому органом опеки и попечительства (подробнее см. ст. 26, 28-33, 43 ГК).

К законным представителям в указанном смысле относятся: родители или усыновители в отношении своих или усыновленных несовершеннолетних детей (кроме эмансипированных и заключивших брак до достижения совершеннолетия); опекуны в отношении лиц, признанных недееспособными, и малолетних; попечители в отношении ограниченно дееспособных и несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет; по делу, в котором должен участвовать безвестно отсутствующий, - доверительный управляющий его имуществом.

2. Представительство адвоката по назначению суда (ст. 50 ГПК). Основанием возникновения данного представительства является соответствующее определение суда. В частности, суд обязан при подготовке дела к судебному разбирательству назначить адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно.

Определение суда по конкретному делу о назначении адвоката представителем должно быть направлено соответствующему адвокатскому образованию, которое обязано его исполнить в силу обязательности всех судебных постановлений (ст. 13 ГПК), выделив конкретного адвоката для ведения дела в суде. Вместе с тем механизм выполнения данного определения в Законе «Об адвокатуре» пока не предусмотрен.

Применяя ст. 50 ГПК, суд должен руководствоваться презумпцией «добросовестного отсутствия» ответчика. Если будут представлены доказательства того, что ответчик умышленно уклоняется от гражданско-правовой ответственности и скрывается в связи с этим от суда, либо доказательства того, что ответчик, уже будучи извещенным надлежащим образом о возбуждении дела, изменил свое место жительства и не сообщил об этом, он лишается

права на назначение ему представителя. Дело в таком случае подлежит рассмотрению в его отсутствие (ч. 4 ст. 167 ГПК).

Поскольку ответчик, место жительства которого неизвестно, при отсутствии иных сведений считается дееспособным, полномочие суда по назначению ему представителя без его собственного волеизъявления представляет собой своеобразное исключение из принципа диспозитивности. Вместе с тем его применение оправдано в условиях невозможности фактического участия в процессе ответчика, поскольку только так можно обеспечить реальное действие принципов состязательности и равноправия сторон путем восстановления баланса процессуальных сил за счет соответствующей активности адвоката, создать условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела (ст. 12 ГПК).

Иных специальных оснований назначения представителя по инициативе суда, кроме вышеописанного, действующее законодательство прямо не предусматривает.

3. Договорное (добровольное) представительство от имени граждан и организаций, в том числе представительство одного из соучастников по поручению других соучастников.

Основанием возникновения данного вида представительства является соответствующее соглашение между представителем и представляемым. Чаще всего такое соглашение имеет форму гражданско-правового договора поручения (гл. 49 ГК). Так, в соответствии с ч. 2 ст. 25 Закона «Об адвокатуре» адвокат вправе представлять своего доверителя в суде только на основании договора поручения. Следует иметь в виду, что сам договор поручения является лишь основанием возникновения, но не способом оформления полномочий добровольного представителя, регулирует внутренние отношения между представителем и представляемым, поэтому суд не вправе требовать представления данного договора в подтверждение полномочий представителя.

От имени организации в суде может выступать также работник, состоящий в штате этой организации (обычно такие обязанности исполняют на основании трудового договора работники юридической службы соответствующей организации: юристы, юрисконсульты); в судах общей юрисдикции, кроме того, любое другое лицо на основании договора поручения, заключенного между ним и организацией в лице ее руководителя.

Разновидностью добровольного представительства является представительство одного из соучастников по поручению других соучастников (абз.1 ч. 3 ст. 40 ГПК). Специфика его заключается в том, что лицо, представляющее интересы соучастников, одновременно занимает процессуальное положение стороны и представителя. Такое представительство возможно лишь при условии, что интересы соучастников в конкретном деле полностью совместимы. На данный вид представительства не распространяются ограничения в круге лиц, установленные ст. 51 ГПК.

4. Представительство от имени организации ее органов (единоличных и коллегиальных) возникает на основании прямого указания федерального закона, иного правового акта или учредительных документов (абз.1 ч. 2 ст. 48 ГПК).

Деятельность таких представителей рассматривается как самостоятельный вид судебного представительства — представительство от имени организации на основании закона или учредительных документов (обязательное представительство от имени организации)¹.

К данному виду относится и представительство от имени ликвидируемой организации ликвидационной комиссии (абз.3 ч. 2 ст. 48 ГПК, п. 3 ст. 62 ГК), которое осуществляется в суде уполномоченным представителем этой комиссии.

Функции представительства могут осуществлять обособленные подразделения юридического лица. К таковым ст. 55 ГК относит представительства и филиалы.

5. Определенными особенностями обладает представительство от имени государства (Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований), специально уполномоченных органов и должностных лиц.

В соответствии со ст. 125 ГК от имени Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований выступать в суде могут соответственно органы государственной власти и органы местного самоуправления в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. В случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

Полномочия представителя должны быть указаны в доверенности, подписанной руководителем (заместителем) соответствующего федерального органа исполнительной власти.

В соответствии с постановлением Правительства РФ № 555 от 26 июля 2001г. учрежден институт полномочного представителя Правительства, который призван координировать деятельность по представлению интересов Правительства в Конституционном Суде РФ, Верховном Суде РФ и Высшем Арбитражном Суде РФ.

Нормативными правовыми актами могут быть предусмотрены и иные специальные основания возникновения представительства, включающие юридические факты различного характера.

Так, основаниями возникновения судебного представительства лица, осуществляющего патронаж (ст. 41 ГК), по смыслу закона являются соответствующий акт органа опеки и попечительства о назначении попечительства в форме патронажа и соглашение между представляемым и попечителем о ведении дела в суде.

Согласно ст. 71 Кодекса торгового мореплавания капитан судна в силу своего служебного положения признается представителем судовладельца и грузовладельца в отношении сделок, необходимых в связи с нуждами судна, груза или плавания, а также исков, касающихся вверенного капитану судна имущества, если на месте нет иных представителей судовладельца или грузовладельца.

В силу п. 3 ст. 9 Закона РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» при опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом, пока автор не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве, в качестве представителя от его имени выступает издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении.

Все возможные случаи судебного представительства в зависимости от наличия или отсутствия в основании их возникновения добровольного волеизъявления представляемого лица можно разделить на две группы:

- обязательное, которое возникает в отсутствие добровольного волеизъявления представляемого лица: законное представительство; представительство по назначению суда; представительство от имени организации в силу закона или учредительных документов; представительство от имени государства специально уполномоченных органов и должностных лиц.

- факультативное (добровольное) представительство: договорное представительство от имени граждан и организаций, представительство в форме патронажа.

Рассматриваемый признак деления представительства имеет вполне определенное значение для гражданского судопроизводства.

Во-первых, обязательный представитель всегда полностью заменяет своими процессуальными действиями соответствующие действия представляемого им лица. Добровольный же представитель может принимать непосредственное участие в совершении процессуальных действий как вместо представляемого, так и наряду с ним, поскольку личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя (ч. 1 ст. 48 ГПК).

Во-вторых, от наличия или отсутствия добровольного волеизъявления представляемого зависит объем полномочий судебного представителя, за единственным исключением — представитель по назначению.

Судебный представитель как участник процесса занимает совершенно особое, специфическое, процессуальное положение. В отличие от любого из лиц, участвующих в деле, он не имеет самостоятельного юридического интереса в исходе дела. В отличие от всех иных участников процесса, содействующих осуществлению правосудия, он наделён процессуальными правами, производными от процессуальных прав представляемого им лица.

Статьи 49, 51 ГПК предусматривают следующие условия допуска к участию в процессе в качестве представителя:

его дееспособность в материальном праве;

отсутствие обстоятельств, прямо указанных в законе, препятствующих представительству (любой добровольный представитель, кроме соучастника, не может занимать должностное положение судьи, следователя или прокурора);

наличие надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела.

Принимая во внимание особенности в правовом статусе представляемого и представителя, в самих основаниях возникновения судебного представительства, а также обстоятельства иного характера, действующее законодательство предусматривает различные способы оформления (подтверждения) полномочий судебного представителя.

1) Для всех добровольных представителей, выступающих от имени граждан, общим способом подтверждения полномочий является представление суду доверенности, удостоверенной в нотариальном порядке (ч. 1, 2 ст. 53 ГПК).

2) Добровольный представитель, выступающий от имени организации, представляет суду доверенность, подписанную ее руководителем или иным уполномоченным на это ее учредительными документами лицом и скрепленную печатью этой организации (ч. 3 ст. 53 ГПК).

В случае возникновения у суда сомнений в полномочиях последнего на подписание доверенности, могут быть истребованы служебное удостоверение должностного лица, учредительные документы, а также иные документы, из которых явствует, что лицо, подписавшее доверенность, вправе действовать от имени организации без доверенности. Так, могут быть затребованы соответствующие сведения из налоговых или иных органов, на которые возложена обязанность по регистрации юридических лиц (например, справки, копии выписок из Единого государственного реестра юридических лиц).

3) Полномочия руководителя организации (единоличного органа юридического лица) подтверждаются служебным удостоверением и при необходимости - учредительными документами этой организации (абз.2 ч. 2 ст. 48 ГПК).

В тех случаях, когда единоличный орган юридического лица является выборным, в судебной практике в подтверждение его полномочий наряду с учредительными требуется также представление документов, содержащих решения, постановления об избрании соответствующего лица на должность: протоколы заседаний коллегиальных органов организации (например, правления кооператива), решения общих собраний участников акционерных и иных обществ и т. п. При возникновении сомнений в полномочиях должностного лица на представительство могут быть истребованы и иные документы.

В отличие от ГПК, ст. 61 АПК прямо называет среди способов подтверждения полномочий представителя представление иных документов, что, принимая во внимание судебную практику, следует признать более удачным. Необходимость в истребовании иных документов (в частности, решений внеочередных собраний акционеров, протоколов заседаний правлений кооперативов).

4) Адвокат во всех случаях действует в суде общей юрисдикции на основании ордера, выданного соответствующим адвокатским образованием (ч. 5 ст. 53 ГПК). В то же время в случаях, предусмотренных законом, в подтверждение своих полномочий он должен представить суду доверенность (ст. 54 ГПК).

Законные представители в подтверждение своих полномочий представляют суду свидетельство о рождении ребенка; свидетельство о государственной регистрации акта усыновления (если усыновители с целью сохранения тайны усыновления не записаны в свидетельстве о рождении ребенка в

качестве его родителей) (ст. 125, 136 СК); удостоверение опекуна или попечителя.

Закон предусматривает также два способа упрощенного порядка оформления полномочий добровольного представителя непосредственно в суде: путем сделанного доверителем устного заявления, занесенного в протокол судебного заседания, либо письменного заявления в суде (ч. 6 ст. 53 ГПК).

Письменное заявление может быть подано на любом этапе производства по делу не только в судебном заседании, но и вне его. Такое заявление может быть подано только самим представляемым лицом, при этом присутствие будущего представителя необязательно.

Объем полномочий представителя зависит от характера внутренних отношений между представителем и представляемым (добровольного или обязательного).

Объем полномочий добровольного представителя регулируется ст. 54 ГПК. С учетом содержания закона все полномочия добровольного представителя можно разделить на общие и специальные.

Наличие у представителя общих полномочий на ведение конкретного дела означает, что представитель вправе совершать от имени и в интересах представляемого подавляющее большинство тех процессуальных действий, которые вправе совершать сам представляемый как лицо, участвующее в деле.

К общим полномочиям относятся: знакомиться с материалами дела, снимать копии, делать выписки, заявлять ходатайства и отводы, представлять доказательства, задавать вопросы участникам процесса, возражать против доводов других лиц. Без осуществления этих полномочий невозможно участие представителя в деле.

К специальным полномочиям ст. 54 ГПК относит следующие действия распорядительного характера: 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 судебных постановлений всех видов, предъявление исполнительного документа ко взысканию и получение присужденного имущества или денег. С учетом принципа диспозитивности закон требует особого оформления перечисленных полномочий - путем специальной оговорки в доверенности (ст. 54 ГПК). По смыслу закона такая оговорка может быть сделана также в устном или письменном заявлении доверителя в суде (ч. 6 ст. 53 ГПК).

Нарушение требований закона к оформлению специальных полномочий представителя в практике как судов общей юрисдикции, так и арбитражных судов рассматривается как безусловное основание к отмене судебного постановления вышестоящей инстанцией.

Требования ст. 54 ГПК о специальном оформлении распорядительных полномочий не распространяются на обязательного представителя, поэтому объем его полномочий всегда шире, чем добровольного.

Так, в соответствии с ч. 3 ст. 52 ГПК законные представители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. По существу, данная норма является бланкетной, поскольку ГПК ни применительно к законным, ни применительно к каким-либо иным обязательным представителям таких ограничений не предусматривает. Следовательно, пределы полномочий обязательных представителей определяются с учетом норм права, содержащихся в иных нормативных актах. Так, действия, направленные на распоряжение имуществом, принадлежащим представляемым лицам, законные представители могут совершать лишь с разрешения органов опеки и попечительства (ст. 37 ГК), что должно учитываться судом при принятии (утверждении) таких действий законного представителя, как отказ от иска, признание иска, мировое соглашение (ч. 2 ст. 39 ГПК).

РАЗДЕЛ 4

СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

4.1. Судебные расходы

Осуществление правосудия по гражданским делам влечет за собой значительные денежные затраты. Частично эти затраты ложатся на федеральный бюджет и бюджеты субъектов Федерации, на территории которых действуют мировые судьи. Между тем, основная масса рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства дел возникает из частноправовых отношений.

Поэтому в гражданском процессе исторически сложился институт судебных расходов, устанавливающий «платность» процесса судебной защиты прав и охраняемых законом интересов. Этим институтом регулируются денежные, возникающие в рамках гражданского судопроизводства, отношения между сторонами и государством, а также лицами, содействующими правосудию по гражданским делам (свидетелями, экспертами, представителями, переводчиками).

Судебные расходы представляют собой затраты, которые несут лица, участвующие в деле, по поводу и в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела в суде общей юрисдикции, а также мировыми судьями.

Возложение судебных расходов на стороны в гражданском процессе преследует две цели:

1) возместить затраты, которое несет российское государство в связи с осуществлением правосудия по гражданским делам, а также затраты добросовестных субъектов гражданских правоотношений;

2) предупредить необоснованные обращения за судебной защитой (сутьничество) и необоснованные уклонения от выполнения гражданско-правовых, семейных, трудовых и т.п. обязанностей.

При выполнении первой задачи речь идет о компенсационной (восстановительной) функции процессуального института судебных расходов, а при достижении второй цели проявляется его превентивная (предупредительная) функция.

Российское гражданское судопроизводство впитало в себя одну из древнейших аксиом процессуального права: «за процесс платит проигравший». Реализация этой аксиомы фиксируется в резолютивной части судебного решения, где суд распределяет судебные расходы пропорционально размеру удовлетворенных судом требований.

Выделяются два вида судебных расходов: 1) государственная пошлина; 2) издержки, связанные с рассмотрением дела (судебные издержки).

Государственная пошлина — денежный сбор, взимаемый в доход государства за рассмотрение и разрешение гражданских дел.

Государственной пошлиной оплачиваются иски, заявления по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений, апелляционные и кассационные жалобы на решения судов,

надзорные жалобы по делам, которые не были обжалованы в апелляционном или кассационном порядках, а также заявления о повторной выдаче копии (дубликатов) судебного решения, судебного приказа, определений суда, других документов из дела.

С 2004 г. нормы, касающиеся государственной пошлины, содержатся не только в ГПК, но и в Налоговом кодексе РФ (Федеральный закон от 02.11.2004 № 127 – ФЗ).

Государственная пошлина оплачивается в твердой денежной сумме или пропорционально стоимости отыскиваемого имущества по прогрессивной шкале, причем процент подлежащей уплате госпошлины с увеличением цены иска уменьшается.

Размер госпошлины устанавливается по цене иска, порядок определения которой предусмотрен ст. 91 ГПК.

Цена иска определяется размером взыскиваемой денежной суммы или стоимости отыскиваемого имущества. Расчет цены иска при периодических платежах определяется совокупностью платежей, предельный размер которых ограничивается.

В соответствии со ст. 91 ГПК цена иска определяется:

- 1) по искам о взыскании денежных средств, исходя из взыскиваемой суммы;
- 2) по искам об истребовании имущества, исходя из стоимости истребуемого имущества;
- 3) по искам о взыскании алиментов, исходя из совокупности платежей за год;
- 4) по искам о срочных платежах и выдачах, исходя из совокупности всех платежей и выдач, но не более чем за три года;
- 5) по искам о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах, исходя из совокупности платежей и выдач за три года;
- 6) по искам об уменьшении или увеличении платежей и выдач, исходя из суммы, на которую уменьшаются или увеличиваются платежи и выдачи, но не более чем за год;
- 7) по искам о прекращении платежей и выдач, исходя из совокупности оставшихся платежей и выдач, но не более чем за год;
- 8) по искам о досрочном расторжении договора имущественного найма, исходя из совокупности платежей за пользование имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за три года;
- 9) по искам о праве собственности на объект недвижимого имущества, принадлежащий гражданину на праве собственности, исходя из стоимости объекта, но не ниже его инвентаризационной оценки или при отсутствии ее — не ниже оценки стоимости объекта по договору страхования, на объект недвижимого имущества, принадлежащего организации, — не ниже балансовой оценки объекта;
- 10) по искам, состоящим из нескольких самостоятельных требований, исходя из каждого требования в отдельности.

Цена иска указывается истцом. В случае явного несоответствия указанной цены действительной стоимости истребуемого имущества цену иска определяет судья при принятии искового заявления.

В соответствии со статьёй 333.19 Налогового кодекса РФ по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, государственная пошлина уплачивается в следующих размерах:

1) при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

до 10 000 рублей - 4 процента цены иска, но не менее 200 рублей;

от 10 001 рубля до 50 000 рублей - 400 рублей плюс 3 процента суммы, превышающей 10 000 рублей и т.д.

2) при подаче заявления о вынесении судебного приказа — 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера;

3) при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера:

для физических лиц — 100 рублей;

для организаций — 2000 рублей;

4) при подаче надзорной жалобы — 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера;

5) при подаче искового заявления о расторжении брака — 200 рублей;

6) при подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц:

для физических лиц - 100 рублей;

для организаций - 2000 рублей;

7) при подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций, - 100 рублей;

8) при подаче заявления по делам особого производства — 100 рублей;

9) при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы — 50 процентов размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера;

10) при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов — 2 рубля за одну страницу документа, но не менее 20 рублей;

11) при подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда — 1000 рублей;

12) при подаче заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, — 100 рублей;

13) при подаче заявления об отмене решения третейского суда — 1000 рублей;

14) при подаче заявления по делам о взыскании алиментов -100 рублей. Если судом выносится решение о взыскании алиментов как на содержание детей, так и на содержание истца, размер государственной пошлины увеличивается в два раза.

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, освобождаются определенные категории лиц в соответствии со ст. 333.36. НК.

Уплаченная государственная пошлина подлежит возврату частично или полностью в случае:

уплаты государственной пошлины в большем размере, чем это предусмотрено;

возвращения заявления, жалобы или иного обращения или отказа в их принятии судами либо отказа в совершении нотариальных действий уполномоченными на то органами и (или) должностными лицами. Если государственная пошлина не возвращена, ее сумма засчитывается в счет уплаты государственной пошлины при повторном предъявлении иска, если не истек трехгодичный срок со дня вынесения предыдущего решения и к повторному иску приложен первоначальный документ об уплате государственной пошлины;

прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения судом общей юрисдикции;

отказа лиц, уплативших государственную пошлину, от совершения юридически значимого действия до обращения в уполномоченный орган (к должностному лицу), совершающий (совершающему) данное юридически значимое действие;

отказа в выдаче паспорта гражданина Российской Федерации для выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию, удостоверяющего в случаях, предусмотренных законодательством, личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации и на территории Российской Федерации, проездного документа беженца.

Не подлежит возврату государственная пошлина, уплаченная за государственную регистрацию заключения брака, перемены имени, внесение исправлений и (или) изменений в записи актов гражданского состояния, в случае, если впоследствии не была произведена государственная регистрация соответствующего акта гражданского состояния или не были внесены исправления и изменения в записи актов гражданского состояния.

Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины подается плательщиком государственной пошлины в орган (должностному лицу), уполномоченный совершать юридически значимые действия, за которые уплачена (взыскана) государственная пошлина.

К заявлению о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины прилагаются подлинные платежные документы в случае, если государственная пошлина подлежит возврату в полном размере,

а в случае, если она подлежит возврату частично, — копии указанных платежных документов.

Решение о возврате плательщику излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины принимает орган (должностное лицо), осуществляющий действия, за которые уплачена (взыскана) государственная пошлина.

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины осуществляется органом Федерального казначейства.

Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах, а также мировыми судьями, подается плательщиком государственной пошлины в налоговый орган по месту нахождения суда, в котором рассматривалось дело.

К заявлению о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, прилагаются решения, определения и справки судов об обстоятельствах, являющихся основанием для полного или частичного возврата излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины, а также подлинные платежные документы в случае, если государственная пошлина подлежит возврату в полном размере, а в случае, если она подлежит возврату частично, — копии указанных платежных документов. Заявление о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы.

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины производится в течение одного месяца со дня подачи указанного заявления о возврате.

Не подлежит возврату государственная пошлина, уплаченная за государственную регистрацию прав, ограничений (обременения) прав на недвижимое имущество, сделок с ним, в случае отказа в государственной регистрации.

При прекращении государственной регистрации права, ограничения (обременения) права на недвижимое имущество, сделки с ним на основании соответствующих заявлений сторон договора возвращается половина уплаченной государственной пошлины.

Плательщик государственной пошлины имеет право на зачет излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины в счет суммы государственной пошлины, подлежащей уплате за совершение аналогичного действия.

Указанный зачет производится по заявлению плательщика, предъявленному в уполномоченный орган (должностному лицу), в который (к которому) он обращался за совершением юридически значимого действия. Заявление о зачете суммы излишне уплаченной (взысканной) государственной пошлины может быть подано в течение трех лет со дня принятия соответствующего решения суда о возврате государственной пошлины из бюджета или со дня уплаты этой суммы в бюджет. К заявлению о зачете суммы излишне уплаченной (взысканной) государственной пошлины прилагаются:

решения, определения и справки судов, органов и (или) должностных лиц, осуществляющих действия, за которые уплачивается государственная пошлина, об обстоятельствах, являющихся основанием для полного возврата государственной пошлины, а также платежные поручения или квитанции с подлинной отметкой банка, подтверждающие уплату государственной пошлины (ст. 333.41. НК).

Суды общей юрисдикции или мировые судьи, исходя из имущественного положения плательщика, вправе уменьшить размер государственной пошлины, подлежащей уплате по делам, рассматриваемым указанными судами или мировыми судьями, либо отсрочить (рассрочить) ее уплату.

Отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины предоставляется по ходатайству заинтересованного лица в пределах срока в 1 год.

На сумму государственной пошлины, в отношении которой предоставлена отсрочка или рассрочка, проценты не начисляются в течение всего срока, на который предоставлена отсрочка или рассрочка.

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся:

1. суммы, подлежащие выплате свидетелям и экспертам;
2. расходы на производство осмотра на месте;
3. суммы, подлежащие выплате специалистам;
4. расходы по оплате услуг переводчика;
5. расходы по оплате услуг представителя;
6. компенсация за фактическую потерю времени;
7. расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц в связи с их явкой в суд;
8. почтовые расходы по делу, понесенные стороной.

При решении вопроса об авансировании затрат на экспертное исследование, участие в доказательственном процессе специалиста и привлечение иногородних свидетелей действует принцип: платит тот, кто просит суд (судью) о совершении соответствующего процессуального действия. Следовательно, если осуществление указанной обязанности влечет за собой денежные затраты, то их должна нести сторона, ссылающаяся на соответствующий факт.

Тяжелое имущественное положение сторон может служить основанием для полного освобождения от выполнения обязанности авансирования либо уменьшения размера вносимого предварительно платежа. Такое освобождение является процессуальной льготой, устанавливаемой на усмотрение суда (судьи), рассматривающего гражданское дело. Доказательства тяжелого имущественного положения должны быть представлены самим заявителем. В случае положительного решения судом вопроса о предоставлении названной процессуальной льготы, а также, если оплачиваемое процессуальное действие совершается по инициативе самого суда (судьи), необходимые расходы ложатся на бюджет.

В гражданском процессе действует правило: освобожденная от финансового процессуального бремени сторона не должна нести финансовых затрат, связанных с осуществлением правосудия по гражданскому делу, вне зависимости от его исхода. Между тем, судебные расходы должны выполнять

компенсационную и превентивную функции, а потому если ответчик не освобожден уплаты судебных расходов, то издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с него пропорционально удовлетворенной части исковых требований. Если же расходы были понесены бюджетом в связи с совершением процессуальных действий, которые, по общему правилу, должен был оплачивать ответчик, обладающий по данному делу льготой, а в иске было отказано, то эти издержки взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов. При частичном удовлетворении исковых требований судебные издержки относят на счет стороны, не освобожденной от их оплаты, пропорционально достигнутому противоположной стороной процессуальному результату. Если же обе стороны освобождены от уплаты судебных расходов, то все издержки ложатся на федеральный бюджет.

Если в резолютивной части решения суда указано на полное удовлетворение исковых требований, то в той же части судья обязан указать на взыскание с ответчика в полном объеме оплаченной истцом государственной пошлины, а также всех иных затрат истца, отнесенных законом к категории судебных издержек. Если на стороне ответчика выступало несколько субъектов (т.е. было пассивное процессуальное соучастие), понесенные истцом судебные расходы возмещаются с каждого ответчика прямо пропорционально взысканной с него денежной сумме (стоимости присужденного).

При полном и безусловном отказе суда удовлетворить заявленные иски все судебные издержки ответчика подлежат взысканию с истцовой стороны, о чем также делается указание в резолютивной части судебного решения.

Если иск удовлетворен частично, то судебные расходы распределяются между сторонами пропорционально достигнутому процессуальному результату. Например, если суд вынесет решение об удовлетворении одной третьей части от заявленных исковых требований, то две трети судебных расходов должен нести истец, а одну треть — ответчик.

Если судья по каким-либо причинам не укажет в резолютивной части своего решения на распределение судебных расходов между сторонами, указанный недостаток может быть исправлен путем вынесения дополнительного решения, но только до вступления данного решения суда в законную силу. После вступления решения суда, в котором проигнорировано распределение судебных расходов, в законную силу судебные расходы могут быть взысканы понесшим их лицом в общеисковом порядке.

По тем же правилам распределяются судебные расходы судом второй инстанции.

При реализации полномочия истца на отказ от иска судебные расходы должны быть распределены определением суда о прекращении производства по делу по ч. 4 ст. 220 ГПК и зависеть от основания отказа. Когда отказ истца связан с полным добровольным удовлетворением заявленных в суде требований ответчиком, истец получает возмещение судебных расходов, как если

бы они распределялись в решении суда о полном удовлетворении иска. В остальных случаях расходы распределяются так, как если бы судом было вынесено решение об отказе в иске.

Определения суда по вопросам судебных расходов обжалуются в частном порядке. Жалоба может быть подана в течение 10 дней со дня вынесения обжалуемого судебного акта и оплате государственной пошлиной не подлежит. Если вопрос, связанный с судебными расходами, разрешен в судебном решении, то частная жалоба невозможна; указание на неправильное распределение судебных расходов должно содержаться в кассационной (а при разрешении дела мировым судьей — апелляционной) жалобе.

4.2. Процессуальные сроки

Одной из задач гражданского судопроизводства является правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел (ст. 2 ГПК).

Для выполнения этой задачи необходимо соблюдение процессуальных сроков.

Процессуальные сроки — промежутки времени, в течение которых должны быть совершены процессуальные действия.

Эти сроки устанавливаются для суда, сторон и других участников процесса, а так же для лиц, не участвующих в деле.

Сроки, установленные для суда, возлагают на него права и обязанности совершить предусмотренные законом процессуальные действия.

В процессуальной литературе они называются «служебные сроки».

В ГПК предусмотрены многочисленные служебные сроки: подготовки и рассмотрения гражданских дел (ст. 154), выполнения судебного поручения (ст. 62), выдача судебного приказа (ст. 125), принятия искового заявления к производству (ст. 133) и др. Основными служебными сроками являются сроки подготовки гражданских дел к судебному разбирательству и их рассмотрения (ст. 154 ГПК). Процессуальные сроки устанавливаются в основном для сторон и других участников процесса, но они обязательны и для суда.

ГПК выделяет два вида сроков для совершения процессуальных действий сторонами и другими участниками процесса:

— нормативные, т. е. установленные федеральным законом, например, сроки обжалования решения и определения суда (ст. 321, 332, 338, 371, 376, 394 ГПК); подачи замечаний на протокол судебного заседания (ст. 231 ГПК) и др.;

— судебные, т. е. назначенные судом (судьей).

Суд (судья) вправе назначить процессуальный срок лишь в случаях, когда он не предусмотрен федеральным законом. Возможность назначения сроков по усмотрению суда (судьи) прямо предусмотрена в ряде норм ГПК (например, срок для исправления недостатков искового заявления ст. 136 ГПК) или вытекает из смысла соответствующей статьи (например, срок представления дополнительных доказательств истцом — п. 2 ч. 1 ст. 150 ГПК).

В ГПК РФ закреплено положение об установлении судом сроков с учетом принципа разумности.

Принцип разумности следует понимать как установление разумного срока для совершения процессуального действия, о чем говорится в ст. 136 ГПК.

Назначение разумного срока должно происходить с учетом трудоемкости, сложности совершения процессуальных действий, условий и возможности их выполнения.

Суд должен назначать срок в зависимости от конкретных обстоятельств дела, учитывая время, необходимое и достаточное для совершения процессуального действия, в том числе сроки доставки почтовых отправлений или иных способов получения информации.

Однако при этом нельзя создавать условия для волокиты и затяжки процесса, учитывая, что течение процессуальных сроков, назначаемых судом, не отражается на служебных сроках.

Стороны и другие лица, участвующие в деле, должны совершать соответствующие процессуальные действия с соблюдением процессуальных сроков, так как их пропуск по неважным причинам влечет неблагоприятные последствия в виде лишения права на совершение процессуального действия.

В ряде случаев ГПК устанавливает процессуальные сроки для лиц, не участвующих в деле. Например, ст. 226 ГПК предусматривает месячный срок для сообщения организациями или должностными лицами о принятых мерах в случае вынесения судом частного определения; ст. 57 ГПК установлен пятидневный срок для извещения суда должностными лицами или гражданами о невозможности представления истребуемого доказательства.

Неисполнение должностными лицами, гражданами и организациями предписания суда не освобождает их от выполнения соответствующих действий и может повлечь за собой ответственность в виде наложения штрафа (ч. 3 ст. 57, ч. 2 ст. 226 ГПК).

Процессуальные сроки определяются:

точной календарной датой (например, явка сторон в день судебного заседания);

событием, которое неизбежно должно наступить (например, события, названные в ст. 217 ГПК). В этих случаях процессуальное действие должно быть совершено в точно определенное время;

периодом времени (годами, месяцами, днями). В этом случае действие может быть совершено в любой день срока, но не позднее последнего дня.

Для правильного исчисления процессуального срока необходимо определить начало его течения. Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после даты или наступления события, которыми определено его начало (ч. 3 ст. 107 ГПК).

Так, если суд вынес решение в окончательной форме 31 января, то десятидневный срок на апелляционное или кассационное обжалование начинается с 1 февраля и истекает 10 февраля. Жалоба может быть подана в суд в любой рабочий день (а по почте - и в нерабочий день) в течение данного срока, но не позже 10 февраля.

Окончание процессуального срока зависит от периода времени, которым он определен (ст. 108 ГПК). Если срок исчисляется годами, то он исте-

кает в соответствующий месяц и число последнего года срока. Так, годичный срок на обжалование судебных постановлений в порядке надзора, начавшийся 16 августа 2003 г., истекает 16 августа 2004 г.

Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. В случае, если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца. Так, трехмесячный срок для подачи заявления о пересмотре решения (определения) суда по вновь открывшимся обстоятельствам, начавшийся 30 ноября, истечет 28 (или 29) февраля, так как это последние числа этого месяца.

Процессуальный срок течет непрерывно, в него включаются и рабочие, и нерабочие дни. Исключение составляет случай, когда последний день срока приходится на нерабочий день: в соответствии с ч. 2 ст. 108 ГПК днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день.

Следует отметить, что АПК устанавливает иное правило: в ч. 3 ст. 113 АПК закреплена норма о том, что в сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни, что представляется более правильным.

Процессуальное действие, ограниченное определенным сроком, может быть совершено до 24.00 последнего дня срока, в том числе путем сдачи жалоб, документов или денежных сумм на почту. В последнем случае срок не будет считаться пропущенным, даже если документ поступит в суд после его истечения.

Однако если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, оно должно быть совершено до окончания рабочего дня или прекращения соответствующих операций.

Истечение процессуального срока погашает право на совершение соответствующих процессуальных действий (ст. 109 ГПК).

Это означает, что лица, не совершившие своевременно необходимых действий, лишаются права на их совершение.

Так, если истец в установленный судьей срок не исправит недостатки искового заявления, оно считается неподанным и возвращается заявителю (ст. 136 ГПК). По истечении срока обжалования теряется право на подачу жалобы или представления, решение вступает в законную силу и может быть исполнено принудительно (ст. 209, 210, 321, 338 ГПК).

Общие последствия пропуска процессуальных сроков не распространяются на случаи, когда заявлено и удовлетворено ходатайство о восстановлении или продлении срока, а также на те случаи, когда сроки устанавливаются для исполнения определенных обязанностей лицами, участвующими в деле, и иными участниками процесса. Обязанность совершить процессуальное действие истечением срока не погашается. Обязанное лицо должно совершить необходимое действие и по его истечении. Кроме того, для нарушителя могут наступить и неблагоприятные последствия (например, наложение штрафа за непредставление доказательств в установленный срок - ст. 57 ГПК). Подобные последствия не наступают при пропуске служебных сроков. Нарушение судом установленных для него сроков не освобождает его от обя-

занности совершить определенные процессуальные действия или рассмотреть спор.

Согласно ст. 110 ГПК для приостановления процессуальных сроков необходимы два условия в совокупности:

срок не истек;

наступило одно из оснований приостановления производства по делу (ст. 215, 216 ГПК) или исполнительного производства (ст. 436, 437 ГПК, ст. 20—22 ФЗ «Об исполнительном производстве»).

В ч. 1 ст. 110 ГПК не установлен момент, с которого приостанавливается течение процессуальных сроков — возникновения основания для приостановления или вынесения судом определения о приостановлении производства по делу.

Представляется, что процессуальный срок приостанавливается с момента возникновения основания для приостановления производства (со дня смерти гражданина, реорганизации юридического лица, призыва на военную службу и т. п.), а не с момента вынесения судом определения о приостановлении производства по делу.

Данное утверждение объясняется тем, что приостанавливаются лишь неистекшие процессуальные сроки, а с момента возникновения оснований приостановления до момента вынесения определения об этом может пройти значительный промежуток времени, в течение которого срок может истечь.

Процессуальные сроки приостанавливаются на все время приостановления производства по делу.

Смысл приостановления сроков состоит в том, что в них включается время, истекшее до приостановления, но исключается срок, в течение которого существовали обстоятельства — основания приостановления. Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается и все необходимые процессуальные действия должны быть совершены в оставшееся время.

Продление процессуального срока - установление нового, более длительного срока для совершения процессуального действия (ст. 111 ГПК). Продлить можно только судебные сроки, как истекшие, так и неистекшие, по просьбе заинтересованного лица в случае невозможности совершения им процессуального действия в установленный судом (судьей) срок.

Восстановление процессуальных сроков. Для восстановления процессуального срока в соответствии со ст. 112 ГПК необходимо соблюдение следующих условий:

срок является нормативным;

срок истек;

причина пропуска срока признана судом уважительной (болезнь, длительная командировка, несвоевременное извещение лица и т. п.);

заинтересованному лицу необходимо совершить просроченное процессуальное действие (подать замечание на протокол судебного заседания, апелляционную или кассационную жалобу и т. п.).

При восстановлении пропущенного срока суд не назначает какого-либо нового срока, а считает действие совершенным.

Заявление о восстановлении пропущенного срока подается в суд, в котором следовало совершить соответствующее процессуальное действие, приложив к нему доказательства уважительности его пропуска. Оно рассматривается в судебном заседании с извещением участвующих в деле лиц о времени и месте заседания. Однако их неявка не препятствует разрешению вопроса судом. В случае явки указанные лица могут дать объяснения по существу заявления.

В результате рассмотрения заявления судья выносит в совещательной комнате мотивированное определение о восстановлении пропущенного срока либо об отказе в этом.

В случае восстановления срока суд удовлетворяет просьбу заинтересованного лица (принимает жалобу, замечания на протокол и т. п.).

На определение суда об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть подана частная жалоба, принесено представление прокурором, участвующим в деле.

4.3. Ответственность в гражданском судопроизводстве

Гражданские процессуальные правонарушения наносят вред общественным отношениям в сфере гражданского судопроизводства, затрагивают права и законные интересы участников правоприменительного процесса. Причиненный таким образом вред проявляется в необходимости дополнительного увеличения времени, материальных средств и психофизических сил для установления действительных обстоятельств дела и разрешения на их основе заявленных требований. В этих условиях достижение задач гражданского судопроизводства - правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел - не всегда возможно, особенно при соблюдении процессуальных сроков.

Обеспечение выполнения задач гражданского судопроизводства требует изучения разнообразных мер процессуального принуждения и прежде всего гражданской процессуальной ответственности.

Гражданские процессуальные отношения являются одним из видов социальных отношений, а для социальных отношений всегда присуща социальная ответственность, при которой одна сторона (личность) отвечает перед другой стороной (обществом). Социальная ответственность дает возможность требовать от членов общества поведения, установленного социальными нормами. Она обеспечивает необходимое поведение личности в обществе.

Специфика гражданского процессуального регулирования почти полностью исключает возможность обеспечивать надлежащее развитие судебного разбирательства иными видами юридической ответственности. В гражданском судопроизводстве нельзя реализовать меры уголовной, имущественной, административной и дисциплинарной ответственности за нарушение норм

гражданского процессуального права, так как цели и задачи гражданского судопроизводства иные, чем в других, материальных, отраслях права.

Отрицание существования гражданской процессуальной ответственности не дает возможности объяснить, как и с помощью каких средств государственного воздействия обеспечивается нормальное функционирование гражданских процессуальных отношений.

При изучении вопроса о процессуальной ответственности необходимо учитывать, что меры государственного воздействия:

- 1) закреплены в нормах гражданского процессуального права;
- 2) эти меры направлены на охрану и защиту гражданских процессуальных правоотношений, которые возникают в связи и по поводу возбуждения, рассмотрения и разрешения гражданских дел, пересмотра судебных постановлений;
- 3) только суд, который является обязательным субъектом процессуальных отношений, может применять меры воздействия;
- 4) они применяются только к субъектам гражданских процессуальных отношений и в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела.

Гражданская процессуальная ответственность - предусмотренная гражданскими процессуальными нормами обязанность правонарушителя претерпеть юридически неблагоприятные последствия правонарушения в виде лишения личного или имущественного характера.

Данный вид ответственности характеризуется тем, что:

- выступает в форме общественного отношения между государством в лице уполномоченных на то органов (судом) и гражданином;
- наступает за совершение виновных, противоправных, общественно опасных деяний, причиняющих вред государству в сфере осуществления правосудия;
- формально определена;
- имеет четко обозначенные в законе границы и условия возникновения и прекращения;
- связана с применением мер государственного принуждения.

Одним из оснований наступления юридической ответственности, значит и гражданской процессуальной ответственности, является правонарушение. Традиционно все правонарушения делятся на преступления и проступки. В данном случае можно говорить только о правонарушениях-проступках. Проступки представляют собой виновные противоправные действия, которые влекут за собой применение мер принудительного воздействия. В зависимости от сферы общественных отношений, которым противоправным поведением причиняется вред, и от характера применяемого при этом взыскания, проступки обычно подразделяются на административные, дисциплинарные и гражданско-правовые (деликты).

Предполагая наличие гражданской процессуальной ответственности, следует исходить из существования самостоятельного вида правонарушения (проступка) - гражданского процессуального, определив его признаки. Если гражданская процессуальная ответственность является самостоятельным ви-

дом юридической ответственности в публичных правоотношениях, его признаки должны соответствовать определенным характеристикам.

Данный вид ответственности характеризуется тем, что:

- выступает в форме общественного отношения между государством в лице уполномоченных на то органов (судом) и гражданином;
- наступает за совершение виновных, противоправных, общественно опасных деяний, причиняющих вред государству в сфере осуществления правосудия;
- формально определена;
- имеет четко обозначенные в законе границы и условия возникновения и прекращения;
- связана с применением мер государственного принуждения.

Предпосылками применения процессуальной ответственности являются:

а) наличие норм гражданского процессуального права, содержащих указания на меры ответственности,

б) наличие право- и дееспособных субъектов процессуальных отношений, именно последним посвящена следующая часть исследования.

Отрицание существования гражданской процессуальной ответственности, как основание для применения санкции, не дает возможности конкретно объяснить, как и с помощью каких средств государственного воздействия обеспечивается нормальное функционирование гражданских процессуальных отношений. Однако специфика гражданского процессуального регулирования почти полностью исключает возможность обеспечивать надлежащее развитие судебного разбирательства иными видами юридической ответственности. В гражданском судопроизводстве нельзя применять санкции, которые присущи уголовной, имущественной, административной и дисциплинарной ответственности за нарушение норм гражданского процессуального права, так как цели и задачи гражданского судопроизводства иные, чем в иных, материальных отраслях права.

Воздействие на субъектов общественных отношений в каждой отрасли права применяется в соответствии с теми целями и задачами, которые они призваны достигать и решать. В зависимости от этого используются различные виды воздействия на субъектов, не выполняющих требования правовых норм.

Сущность гражданских процессуальных санкций заключается в обеспечении регулирования гражданских процессуальных отношений с целью правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданских дел, что подчеркивается установлением ответственности в ст. 99 ГПК РФ, которая наделяет суд возможностью взыскания со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, в пользу другой стороны компенсации за фактическую потерю времени.

Обеспеченность государственным принуждением - необходимое свойство как права в целом, так и любой правовой нормы. Одним из таких средств принуждения и выступают санкции. Санкция как необходимый эле-

мент каждой правовой нормы и ответственность за нарушение закона относятся к числу фундаментальных категорий правовой науки, связанных с решением практических задач. Именно указание на государственную санкцию придает правилу общественного поведения характер правовой нормы. Так, если нарушение какого-либо из предписаний не получит отрицательной оценки, то такое предписание не может быть признано реальной нормой права.

Исходя из всего вышесказанного можно сформировать понятие гражданских процессуальных санкций.

Гражданские процессуальные санкции - меры государственного воздействия, закрепленные в нормах гражданского процессуального права, применяемые судом к субъектам процессуальных отношений, содержащие отрицательную оценку их противоправного поведения и обеспечивающие своевременное и правильное осуществление правосудия по гражданским делам.

Основанием для привлечения к процессуальной ответственности являются неправомерные действия субъектов гражданских процессуальных отношений, которые становятся юридическими фактами. Кроме того, для привлечения к процессуальной ответственности необходимо субъективное отношение правонарушителя к неисполнению гражданской процессуальной обязанности, т.е. вина.

Следует отметить, что санкции по нормам, касающихся неблагоприятных последствий для участников процесса за правонарушение, можно разделить на:

1) Штрафные санкции, которые включают в себя:

- Судебные штрафы. Гражданская процессуальная ответственность ясно выражается в штрафных мерах воздействия и в компенсационном взыскании. Эти меры воздействуют на имущественную сферу правонарушителя.

Судебный штраф представляет собой денежное взыскание, налагаемое судом в порядке и размерах, предусмотренных ГПК, в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением возложенных на определенных лиц процессуальных обязанностей.

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает наложение штрафа на свидетелей, экспертов, переводчиков в случае их неявки по вызову суда, а также на не участвующих в деле граждан, нарушающих порядок в зале судебного заседания или же невыполнившее требования судебного исполнителя.

Суд, применяя штрафную ответственность, возлагает на правонарушителя дополнительную обязанность в виде уплаты денежных сумм в пользу государства или в пользу стороны. Однако уплата штрафа, как правило, не освобождает правонарушителя от исполнения неисполненной или ненадлежащим образом исполненной гражданской процессуальной обязанности. На сегодняшний день штрафы установлены в рублевом эквиваленте, а не в МРОТ как было раньше.

В целях возложения ответственности на непосредственного нарушителя норм процессуального законодательства, а также для того, чтобы стимулировать должностных лиц к оперативному выполнению законных требова-

ний суда, предусмотренных ГПК, ч. 2 ст. 105 ГПК предусматривает, что штраф взыскивается из личных средств должностных лиц.

Представляется, что норму, закрепленную в ч. 2, следует толковать расширительно. Как следует из гипотезы ч. 2, ее действие распространяется лишь на должностных лиц, не участвующих в рассмотрении дела. Вместе с тем и в том случае, когда такие лица непосредственно участвуют в рассмотрении дела, штрафы, наложенные на них за нарушение предусмотренных федеральным законом обязанностей, также должны взыскиваться из их личных средств.

Определения (постановления) о наложении судебных штрафов по гражданским делам обращаются к принудительному исполнению по истечении 10 суток после их вынесения, если штраф не уплачен добровольно и не поступила просьба наказанного о сложении или уменьшении размера штрафа, а в случае поступления такой просьбы - после вступления в законную силу постановления судьи по вопросу сложения или уменьшения размера штрафа.

В отличие от административных штрафов определения суда о наложении судебных штрафов не могут быть обжалованы. Лицо, на которое наложен штраф, может просить суд лишь о сложении или уменьшении штрафа.

Ст. 106 ГПК определяет порядок сложения и уменьшения судебного штрафа.

Под сложением следует понимать освобождение от уплаты штрафа. Поскольку штраф налагается за виновные действия, то лицо, на которое наложен штраф, должно представить доказательства отсутствия своей вины в совершении определенного действия либо в бездействии. Уменьшение размера штрафа возможно в том случае, если он не соответствует тяжести совершенного деяния или при наложении штрафа суд не учел каких-либо обстоятельств. Первоначально лицу, которое считает, что на него необоснованно наложен штраф, предоставлено право обратиться с соответствующим заявлением непосредственно в суд, который такой штраф наложил. Заявитель должен быть извещен о времени и месте судебного заседания по рассмотрению соответствующего заявления. В том случае, когда суд своего решения не изменит и вынесет определение об отказе сложить судебный штраф или уменьшить его размер, на такое определение может быть подана частная жалоба в порядке, предусмотренном ст. 331-335 (определения мирового судьи) и ст. 371-375 (определения суда первой инстанции) ГПК.

Указывая на соответствующие статьи гражданского процессуального законодательства, регулирующего порядок наложения судебных штрафов, необходимо указать и на аналогичные нормы КоАП, которые предусматривают наложение штрафа за умышленное неисполнение должностным лицом решения суда, неуважение к суду, выразившееся в злостном уклонении от явки в суд свидетелей, истца, ответчика, либо в неподчинении указанных лиц и иных граждан, распоряжением председательствующего, или в нарушении порядка во время судебного разбирательства.

- Предупреждение. Ответственность в виде предупреждения или удаления из зала судебного заседания предусмотрена ст. 159 ГПК. Она применяется ко всем участникам судопроизводства и присутствующим в зале судебного заседания гражданам за нарушение порядка в зале судебного заседания.

- Удаление из зала судебного заседания. Этой санкции должна предшествовать такая мера ответственности, как предупреждение.

- Принудительный привод - применяется к свидетелю за повторную неявку в судебное заседание по вызову суда (ч. 2 ст. 168 ГПК).

2) Санкции за невыполнение обязанности по доказыванию. Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. В ч. 3 ст. 79 ГПК РФ сказано, что при уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и иных случаях, суд, в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.

3) Санкции, связанные с движением дела, возможностью принятия к производству, рассмотрению по существу и дальнейшим прохождением по стадиям. Гражданский процессуальный кодекс РФ содержит норму (ч.1 ст. 68), согласно которой в случае удержания у себя доказательств стороной, обязанной доказывать свои требования и возражения, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны. В данном случае неблагоприятным последствием для стороны, удерживающей доказательства, может стать то, что именно те доказательства, которые могли бы повлечь вынесение решения в ее пользу, не будут исследованы судом, который сошлется в решении исключительно на мнение противоположной стороны. В итоге это может привести к вынесению нежелательного для соответствующего лица решения. Данную норму Кодекса как предусматривающую возможность наступления неблагоприятных последствий, также можно рассматривать в качестве санкции в области доказательственного права.

От мер процессуальной ответственности следует строго отличать меры процессуальной защиты, которые в общем имеют как различия, так и схожие элементы.

Общие черты заключаются в том, что и те и другие:

- а) закреплены в нормах гражданского процессуального права;
- б) представляют собой меру государственного воздействия;
- в) применяются за нарушения норм гражданского процессуального права;
- г) влекут неблагоприятные процессуальные последствия;
- д) применяются судом;
- е) излагаются в письменной форме;
- ж) призваны обеспечивать устранение последствий неправомерного поведения субъектов гражданских процессуальных отношений.

Их различия можно провести по следующим признакам:

1) меры процессуальной защиты направлены в первую очередь, на обеспечение нормального развития судопроизводства, а не наказание, как меры процессуальной ответственности;

2) меры процессуальной защиты применяются в тех случаях, когда необходимо, прежде всего, пресечь правонарушение, восстановить нарушенное судопроизводство;

3) применение мер процессуальной защиты не влечет для правонарушителя дополнительных имущественных или неимущественных обременений.

Действующим законодательством предусматривается использование в гражданском судопроизводстве мер различных видов юридической ответственности.

Субъектами ответственности могут являться суд, участники процесса и иные лица.

За наиболее опасные деяния, наносящие существенный вред сложившемуся в обществе правопорядку в сфере осуществления правосудия, устанавливается уголовная ответственность.

Уголовная ответственность предусматривается за вмешательство в деятельность судьи (ст. 294 УК РФ). Состав преступления образуют действия лиц, преследующих цель добиться вынесения выгодного им решения (удовлетворения иска, отказа в иске). Вмешательство может проявляться как в форме непосредственного воздействия на судью, так и через его близких, знакомых и т.д. Разновидностью вмешательства в деятельность судьи являются деяния, связанные с угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении судьи (ст. 296 УК РФ).

Уголовно наказуема клевета в отношении судьи в связи с исполнением им своих обязанностей по рассмотрению дел (ст. 298 УК РФ). Объектом преступления является не только честь, достоинство и репутация судьи, но и нормальная деятельность суда, поскольку клевета, безусловно, подрывает авторитет судебных органов.

Проявление неуважения к суду также влечет применение мер уголовной ответственности (ст. 297 УК РФ). Неуважение к суду выражается в оскорблении судьи либо участвующих в конкретном деле.

Ответственность предусматривается за преступные действия, совершенные в отношении лиц, оказывающих содействие в осуществлении правосудия, - свидетелей, экспертов, переводчиков.

Караются подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ст.ст. 308, 309 УК РФ). В законе способы противоправного воздействия на участников процесса расположены по степени опасности в порядке возрастания.

Положение свидетелей, экспертов переводчиков может меняться прямо противоположным образом. Из потерпевших указанные лица могут превратиться в обвиняемых.

Законом устанавливается уголовная ответственность за заведомо ложные показания, заключение эксперта или неправильный перевод (ст. 307 УК РФ), а также за отказ свидетеля от дачи показаний (ст. 308 УК РФ).

Заведомая ложность показаний заключается в том, что данные лица, несмотря на их предупреждение об уголовной ответственности, сообщают суду не соответствующие действительности, искаженные сведения о фактах, имеющих значение для дела. Заведомая ложность показаний свидетеля может выражаться не только в искажении фактических данных, но и в их отрицании. Заведомо ложное заключение эксперта -- это преднамеренно не соответствующий действительности вывод по результатам проведенных исследований. Неправильный перевод -- преднамеренное искажение содержания показаний или исследуемых письменных материалов.

Отказ свидетеля от дачи показаний выражается в форме уклонения от явки в суд, умолчания, когда свидетель отвечает на одни вопросы и отказывается отвечать на другие. Конечно, это не относится к случаям, когда свидетель вправе отказаться от дачи показаний в случаях, предусмотренных ГПК.

В соответствии со ст. 13 ГПК вступившие в законную силу судебные постановления обязательны для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ. К судебным постановлениям относятся судебные приказы, решения и определения суда (ч. 1, 2 ст. 13 ГПК РФ). За злостное неисполнение судебных постановлений предусматривается уголовная ответственность (ст. 315 УК РФ). Под злостным неисполнением понимается преднамеренный неоднократный отказ соответствующего лица исполнить судебный акт или воспрепятствование его исполнению.

Судьи неприкосновенны. Вопрос о соотношении неприкосновенности судей и правил их привлечения к ответственности был предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ, который пришел к выводу, что особый статус судей не влечет освобождения их от ответственности. При наличии достаточных оснований и соблюдении установленных в федеральном законодательстве процедур судья за допущенные им нарушения законов может быть привлечен как к уголовной, так и к иной ответственности.

Уголовной ответственности подлежат судьи, вынесшие заведомо неправосудное решение (ст. 305 УК РФ). Неправосудность решения заключается в его несоответствии установленным по делу обстоятельствам и грубом нарушении норм материального и процессуального права. Ответственность наступает в случае, когда это действие совершалось преднамеренно, т.е. судья сознавал, что выносит заведомо незаконное и необоснованное решение и желал наступления такого результата. Если вынесение данного решения связано с получением взятки, ответственность наступает по совокупности двух преступлений, предусмотренных ст. 390, 305 УК РФ.

Не является преступлением вынесение неправосудного решения вследствие допущенных ошибок при оценке собранных по делу доказательств, правовой квалификации правоотношений, толковании закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 122 Конституции РФ судья не может быть привлечен к уголовной ответственности иначе как в порядке, определяемом федеральным законом.

За совершение дисциплинарного проступка судья может быть привлечен к дисциплинарной ответственности. Под дисциплинарным проступком понимается нарушение норм Закона о статусе судей, а также положений Кодекса чести судьи РФ.

К судье при исполнении своих полномочий предъявляются требования неукоснительно соблюдать Конституцию РФ, избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности.

Наличие оснований для привлечения судьи к дисциплинарной ответственности определяется квалификационной коллегией судей, которая и принимает соответствующее решение. Дисциплинарное взыскание на судью может быть наложено в виде:

- предупреждения;
- досрочного прекращения полномочий судьи.

Законом предусматривается гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный гражданам при отправлении правосудия.

Раздел 5 ДОКАЗЫВАНИЕ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

5.1. Доказывание в гражданском процессе

Доказывание в гражданском судопроизводстве — это деятельность по установлению обстоятельств дела, с помощью судебных доказательств. Она представляет собой часть всей процессуальной деятельности при рассмотрении конкретного дела.

Судебные доказательства - это полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, обладающие свойством относимости, и способные подтвердить наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, в силу того, что находятся в определенной связи с указанными обстоятельствами, выраженные в предусмотренной законом процессуальной форме (средствах доказывания), полученные и исследованные в строго установленном процессуальным законом порядке.

Относимость доказательств есть правило поведения суда, в силу которого «суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела» (ст. 59 ГПК). Очевидно, что норма об относимости доказательств адресована суду, поскольку стороны и другие заинтересованные лица, представляя доказательства, в силу различных обстоятельств могут не иметь правильного представления о свойствах относимости доказательств.

Относимость означает наличие объективной связи информации, содержащейся в источнике доказательства, с фактами, наличие или отсутствие которых надлежит установить в ходе судебного разбирательства, т.е. понятие относимости связано с содержанием доказательства.

Правило допустимости доказательств связано с их процессуальной формой, т.е. характером процессуальных средств доказывания независимо от того, какая информация содержится в них.

Обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, говорится в ст. 60 ГПК, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.

Допустимость есть определенное, заранее установленное законом ограничение в использовании средств доказывания в процессе разрешения конкретных гражданских дел.

Допустимость доказательств можно рассматривать как совокупность правил доказывания. Нормы, которые устанавливают правила допустимости, т.е. порядок применения и использования средств доказывания, находятся в законодательных актах различных отраслей права, например, ст. 160—162 ГК РФ и др. Однако эти нормы имеют общую целевую направленность, а именно обеспечение достоверности доказательств.

Доказывание включает в себя действия по представлению, собиранию и исследованию доказательств, а также их оценку.

Представляют доказательства стороны и другие участвующие в деле типа. Их право представлять доказательства установлено ст. 35 и 57 ГПК и относится к числу важнейших процессуальных прав.

Способ представления доказательств зависит от того, о каком именно доказательстве идет речь. В отношении свидетельских показаний указывается, какие свидетели могут подтвердить те или иные обстоятельства, и заявляется ходатайство об их вызове. Письменные и вещественные доказательства непосредственно передаются суду. Если же они находятся у других лиц, то можно заявить ходатайство об их истребовании судом.

Собирает доказательства суд. Он принимает доказательства, представленные сторонами, и по их ходатайству направляет вызовы свидетелям, запросы с требованием представить письменные или вещественные доказательства лицам, у которых эти доказательства находятся. Если представленных сторонами доказательств недостаточно, суд может предложить или представить дополнительные доказательства. По делам, возникающим из публичных правоотношений, суд может истребовать доказательства по своей инициативе, если это необходимо для правильного разрешения дела. Для получения заключения эксперта суд выносит определение о назначении экспертизы.

Собирание доказательств начинается с момента принятия искового заявления, проводится во время подготовки дела к судебному разбирательству и должно быть закончено к судебному заседанию. Однако закон допускает возможность собирания доказательств и после этого. Уже во время судебного заседания могут заявляться ходатайства об исследовании новых доказательств, и суд может предложить сторонам представить дополнительные доказательства, если это необходимо для выяснения действительных обстоятельств дела.

Доказательства собираются также с помощью судебных поручений и при применении института обеспечения доказательств.

В случае необходимости собирания доказательств в другом городе или районе суд, рассматривающий дело, поручает соответствующему суду выполнить определенные процессуальные действия (ст. 62 ГПК). Например, опросить одну из сторон, допросить свидетеля, осмотреть письменные или вещественные доказательства. Это поручение должно быть выполнено в срок до одного месяца (с момента его получения).

Выполняется судебное поручение в судебном заседании соответствующего суда с соблюдением всех процессуальных правил. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к выполнению поручения. Протоколы и все собранные при выполнении поручения материалы немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело (ст. 63 ГПК).

Исследуются доказательства в судебном заседании с соблюдением принципов гласности, устности, непосредственности, непрерывности, состязательности.

В судебном заседании заслушиваются объяснения сторон, допрашиваются свидетели, оглашаются заключения экспертов. Им могут задаваться во-

просы, может быть также предложено внести необходимые уточнения или дополнения. Письменные доказательства оглашаются, вещественные доказательства — осматриваются, аудио- и видеозаписи прослушиваются и просматриваются.

Статья 35 ГПК предоставляет всем лицам, заинтересованным в деле, право участвовать в исследовании доказательств. Поэтому они также имеют право задавать вопросы, требовать вторичного допроса свидетеля, осматривать вещи и документы, требовать внесения в протокол полученных при этом данных и т. п. Если отдельные доказательства собирались в порядке судебного поручения либо путем обеспечения доказательств, протоколы и другие собранные материалы должны быть оглашены и рассмотрены в судебном заседании.

В тех случаях, когда письменные или вещественные доказательства не могут быть доставлены в суд или доставка их затруднительна, они осматриваются и исследуются по месту их нахождения (ст. 58 и 184 ГПК). Осмотр на месте — процессуальное действие. Он проводится судом извещением всех лиц, участвующих в деле, о времени и месте осмотра. В необходимых случаях вызываются также эксперты, свидетели, специалисты. Результаты осмотра заносятся в протокол. К протоколу могут быть приложены составленные при осмотре планы, чертежи, снимки, схемы.

Не исключена возможность, что судьи могут узнать что-либо об обстоятельствах дела не из процессуального материала, а внепроцессуальным путем. Такие сведения не могут быть использованы для установления обстоятельств дела. Даже если кто-либо из состава суда был свидетелем факта, имеющего значение для разрешения дела, то и такого рода «частное» знание судьи не может лечь в основу судебного постановления: судья в таком случае подлежит отводу и может быть допрошен по делу в качестве свидетеля. Это правило установлено для того, чтобы исключить возможность предвзятого подхода судьи к делу и чтобы участвующие в деле лица могли осуществить предоставленные им законом права по исследованию доказательств.

Только в отдельных, очень редких случаях юридические факты по делу могут восприниматься судом непосредственно, без доказательств. Например: ответчик по делу о взыскании долга в судебном заседании возвращает деньги истцу. Этот факт совершился перед судом, суд непосредственно воспринимал его, поэтому в доказывании он не нуждается.

В гражданском процессе существует специальный процессуальный институт, который применяется в тех случаях, когда возникает угроза, что какие-либо доказательства не сохранятся к судебному заседанию, исчезнут, изменят свои свойства или станут недоступными для суда.

Угроза такого положения возникает, например, когда лицо, которое могло бы дать свидетельские показания о спорных обстоятельствах, собирается надолго уехать; либо требуется срочное экспертное исследование вещественных доказательств, поскольку иначе они могут изменить свойства и потерять доказательственное значение, и т.п.

Такой институт называется обеспечением доказательств. Обеспечение доказательств, представляет собою принятие мер, направленных на фиксацию сведений, содержащихся в доказательстве, когда есть основания опасаться, что представление самого доказательства в судебное заседание сделается впоследствии невозможным или затруднительным.

Меры по обеспечению доказательств заключаются в том, что заранее, до судебного заседания, а иногда и до возбуждения гражданского дела производятся допрос свидетелей, осмотр письменных или вещественных доказательств, назначается экспертиза.

Обеспечение доказательств до возникновения дела в суде относится к компетенции нотариальных органов, а после возбуждения дела — к компетенции судов.

Независимо от того, каким органом проводится обеспечение доказательств, необходимые действия совершаются с соблюдением правил ГПК, регулирующих получение соответствующих доказательств. Различие, однако, заключается в том, что в порядке обеспечения доказательств содержащиеся в них сведения только удостоверяются, без рассмотрения и оценки их по существу, без выводов о фактах. Установление фактов производится судом уже в судебном заседании при разбирательстве дела на основании всех доказательств в совокупности. Протоколы, составленные в порядке обеспечения доказательств, в судебном заседании оглашаются.

Обеспечение доказательств не предрешает их относимости: суд может обеспеченные доказательства признать не относящимися к делу, отказать в принятии или использовании их при рассмотрении дела.

Обеспечение доказательств проводится по просьбе лиц, имеющих основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств сделается впоследствии невозможным или затруднительным. Просьба об этом оформляется заявлением: в нем должны быть указаны доказательства, которые следует обеспечить; обстоятельства, для подтверждения которых доказательства нужны; причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств.

Заявление подается в суд, в котором рассматривается дело или в районе деятельности которого должны быть совершены процессуальные действия по обеспечению доказательств (например, по месту нахождения вещественного доказательства или по месту жительства свидетеля). Заявитель и другие участвующие в деле лица извещаются о времени и месте обеспечения доказательства, однако их неявка не препятствует его совершению. Протокол и все собранные в порядке обеспечения доказательств материалы пересылаются в суд, рассматривающий дело.

На определение судьбы об отказе в обеспечении доказательств может быть подана частная жалоба.

Закон устанавливает, что в основу судебного постановления могут быть положены только те доказательства, которые были исследованы в судебном заседании (ст. 195 ГПК).

На основе проведенного в судебном заседании исследования суд оценивает собранные по делу доказательства и делает вывод о доказанности или недоказанности фактов, подлежащих установлению по делу.

Под оценкой доказательств понимается определение судом достоверности, силы и достаточности доказательств.

Достоверность доказательств означает, что сведения, которые они дают, соответствуют действительности. Для того чтобы определить достоверность доказательств, суд должен прежде всего проверить доброкачественность источника, из которого получены сведения, а также сам процесс формирования доказательства. При проведении экспертизы надлежит проверить компетентность экспертов, а в отношении письменных документов — их подлинность и обстоятельства, при которых они составлялись. Достоверность доказательств проверяется также путем сопоставления их с другими доказательствами и прочими данными по делу.

Оценивая доказательства, суд определяет их достаточность: можно ли на основании собранных доказательств сделать вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Тем самым проверяется и полнота собранных по делу доказательств; если суд придет к выводу о том, что на основании имеющихся доказательств нельзя установить существование искомого факта, то возникает необходимость в исследовании дополнительных доказательств, которые суд предлагает представить сторонам или истребует по ходатайству сторон.

Вывод о наличии или отсутствии искомых фактов суд делает, определив достоверность и достаточность доказательств, т. е. оценив их. Только правильная оценка доказательств дает возможность установить действительные взаимоотношения сторон, обстоятельства дела. Поэтому одним из важнейших вопросов процесса является вопрос о принципах оценки доказательств и о том, как она фактически осуществляется.

Правила относительно того, как должны оцениваться доказательства, чем суд должен при этом руководствоваться, даны в ч. 1 и 2 ст. 67 ГПК: суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств; никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Статья 67 ГПК устанавливает принцип так называемой свободной оценки доказательств, или оценки доказательств по внутреннему убеждению, которая исторически пришла на смену формальным доказательствам, когда сила доказательств определялась заранее самим законом. В ст. 67 ГПК, напротив, указано, что никакие доказательства не имеют заранее установленной силы.

Оценка доказательств по внутреннему убеждению означает, что сам суд, разрешающий дело, должен определить достоверность и силу каждого доказательства в отдельности и всех их в совокупности.

Важнейшее правило оценки доказательств - оценка их по совокупности. Это дает возможность сопоставить доказательства, проверять одно из них с помощью другого; если обнаруживаются расхождения, то они требуют

дополнительного исследования доказательств, что приводит к более глубокому и полному изучению обстоятельств дела. Внутреннее убеждение судей не является их интуитивным выводом. Оно должно быть обоснованным, определяться анализом материалов дела, объективными данными. Эта обоснованность получает соответствующее отражение в решении: в мотивировочной части излагаются все основания и соображения, по которым суд с одними доказательствами согласился, а другие - отверг. Такое изложение делает решение убедительным и позволяет судам высших инстанций проверить правильность оценки доказательств.

Окончательно доказательства оцениваются судом в совещательной комнате, когда суд признает определенные факты установленными и на их основе выносит решение. Однако судьи оценивают доказательства не только в совещательной комнате, но и во время судебного заседания, когда приходится исследовать те или иные доказательства. Именно в результате оценки в ходе судебного заседания суд признает дело достаточно исследованным или находит необходимым представление дополнительных доказательств.

Для правильного разрешения любого дела суд должен выяснить все юридические факты, имеющие значение по делу.

Совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу, называется предметом доказывания.

Все входящие в него юридические факты должны быть в процессе доказаны, т. е. они представляют собой то, что подлежит доказыванию. Их называют еще искомыми фактами, так как суд должен эти факты установить, отыскать, для того чтобы разрешить дело. Таким образом, искомые факты и предмет доказывания — одно и то же.

Состав фактов, входящих в предмет доказывания, для каждого дела различен. Суд определяет его, исходя из требований и возражений сторон и руководствуясь нормами материального права, которые должны быть в данном случае применены.

В силу состязательного построения гражданского процесса на стороны возложено так называемое бремя утверждения: заявляя в суде требования или возражения, они сами должны указать те обстоятельства, те факты, которыми требования и возражения обосновываются (ч. 1 ст. 56 и п. 5 ч. 2 ст. 131 ГПК). Именно из этих фактов и складывается, прежде всего, предмет доказывания по делу.

К предмету доказывания в первую очередь относятся факты основания иска, т. е. юридические факты, указанные истцом в качестве основания исковых требований. В предмет доказывания входят также факты основания возражений против иска, т. е. юридические факты, указанные ответчиком в качестве основания возражений против иска.

В тех случаях, когда процесс усложняется вступлением в него третьего лица, заявляющего самостоятельные исковые требования, или предъявлением встречного иска, в предмет доказывания по делу включаются также факты основания таких исков.

Но стороны могут ошибаться в своих ссылках на факты. С одной стороны, они могут указывать факты, с которыми нормы материального права в действительности не связывают правовых последствий, т. е. факты, не имеющие по делу юридического значения. Иногда же стороны, напротив, не указывают всех фактов, с которыми правовые последствия связаны. Поэтому в конечном счете круг фактов, включаемых в предмет доказывания, определяет суд.

Если стороны ссылаются на факты, не имеющие юридического значения, суд не должен их исследовать. Если же стороны не укажут всех фактов, имеющих значение по делу, суд должен по своей инициативе включить их в предмет доказывания.

При определении того, какие из фактов, указанных сторонами, имеют юридическое значение и какие факты надо еще установить, суд должен руководствоваться нормами материального права, регулирующими спорные отношения. В гипотезах этих норм указаны факты, от которых зависят права и обязанности сторон и которые, следовательно, должны быть включены в предмет доказывания по делу.

Правильное определение предмета доказывания по каждому делу, т.е. круга фактов, подлежащих исследованию, очень важно: если будут установлены не все факты, необходимые для разрешения дела, это повлечет вынесение необоснованного решения. Если же суд, неправильно определив круг искомых фактов, будет исследовать и такие, которые не имеют для дела значения, это вызовет ненужную трату времени и сил суда и всех участников дела, а главное — может привести к неправильному разрешению дела по существу, поскольку суд будет основывать свое решение на фактах, которые с точки зрения закона не имеют правового значения.

В предмет доказывания по делу могут входить самые различные юридические факты. Это могут быть как события, так и действия, как правомерные, так и неправомерные: сделки, договоры, факты причинения вреда и неисполнения обязательств, рождения, смерти, вступления в брак, наступления срока, пропуска срока и т. п.

В предмет доказывания могут входить не только положительные, но и отрицательные факты. В ряде случаев нормы материального права связывают правовые последствия с отсутствием определенных фактов. Так, в силу ст. 620 ГК неисполнение арендодателем его обязанности по капитальному ремонту дает нанимателю право расторгнуть договор. Здесь правовые последствия связаны с тем, что работы по капитальному ремонту не проводились. Следовательно, если предъявляется иск о расторжении договора по такому основанию, то факт невыполнения ремонта (отрицательный факт) является основанием иска и входит в предмет доказывания.

ГПК предусматривает две категории фактов, которые могут быть положены в основу решения по делу без доказывания и поэтому не включаются в предмет доказывания. Это — общеизвестные и преюдициально установленные факты (ст. 61 ГПК).

Общеизвестными являются факты, о которых знает широкий круг лиц, в том числе судьи. Часть 1 ст. 61 ГПК гласит: «Обстоятельства, признанные

судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании». Таким образом, право признать факт общеизвестным и потому не нуждающимся в доказывании предоставлено суду.

Степень распространенности сведений о том или ином факте может быть различной. Существуют факты всемирно известные, известные на территории страны, области, района, отдельного населенного пункта (например, разлив реки, засуха).

Независимо от степени распространенности общеизвестные факты не подлежат доказыванию. Но со степенью распространенности связаны следующие процессуальные последствия: факт, широко известный, скажем, в пределах всей страны, суд может положить в основу своего решения, не делая никаких оговорок. Если же факт известен только на небольшой территории, например, в пределах района, суд в решении должен указать, что факт в данной местности общеизвестен, поэтому был признан не подлежащим доказыванию. Такое указание необходимо потому, что в высших судебных инстанциях этот факт может быть и неизвестен, из решения же должно быть видно, почему он не был подтвержден доказательствами.

Не подлежат доказыванию факты, преюдициально установленные (предрешенные), т. е. установленные ранее вынесенным и вступившим в законную силу приговором или решением суда по другому делу.

В практике случается, что факты, которые раньше уже исследовались судом, существенны и служат основанием для разрешения другого дела. Они не подлежат доказыванию, поскольку уже были установлены судебным постановлением, вступившим в законную силу. Более того, суд не вправе проверять их, подвергать новому судебному рассмотрению.

В ч. 2 ст. 61 ГПК предусмотрено, что факты, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда, не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица. Статья 209 ГПК, определяя последствия вступления решения в законную силу, прямо запрещает участвовавшим в деле лицам оспаривать в другом процессе такие факты.

На практике с преюдициальными фактами особенно часто приходится сталкиваться при рассмотрении регрессных исков. Если, например, вначале был рассмотрен иск о возмещении вреда, предъявленный к владельцу источника повышенной опасности, а затем предъявляется регрессный иск к непосредственному виновнику причинения вреда, то факт причинения вреда источником повышенной опасности и размер вреда при рассмотрении регрессного иска доказыванию не подлежат, поскольку уже были установлены при рассмотрении основного иска.

Содержащиеся в решении суда выводы о фактах имеют обязательное значение только в отношении участвовавших в деле лиц, на которых распространяется законная сила судебного решения.

Преюдициальное значение для дел, рассматриваемых в судах общей юрисдикции, имеют также факты, установленные решениями арбитражных судов (ч. 3 ст. 61 ГПК).

Преюдициальное значение могут иметь и факты, установленные приговором по уголовному делу. Такое положение создается, например, в случае, когда суд рассмотрел дело в уголовном порядке, вынес приговор, а затем предъявляется иск о возмещении материального ущерба, причиненного этим преступлением. Согласно ч. 4 ст. 61 ГПК вступивший в законную силу приговор по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам о том, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом.

Таким образом, преюдициальными являются выводы приговора только по двум вопросам: 1) имели ли место сами действия и 2) совершены ли они данным лицом. Другие факты, содержащиеся в приговоре, преюдициального значения для гражданского дела не имеют. Поэтому, например, при рассмотрении иска о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением, размер ущерба определяется судом, рассматривающим гражданское дело. Материалы уголовного дела должны учитываться, но размер ущерба, указанный в приговоре, нельзя считать преюдициальным.

Преюдициальное значение имеют факты, установленные только постановлениями судебных органов и только основными постановлениями по уголовным и гражданским делам — приговором и решением. Другие судебные постановления, например определения, а также, постановлений прокурорско-следственных и административных органов, не служат основанием освобождения от доказывания.

В теории гражданского процессуального права к фактам, не подлежащим доказыванию, иногда относят еще презюмируемые и бесспорные факты. Презумпции освобождают от обязанности доказывания определенных фактов только одну из сторон. Другая сторона может представлять доказательства в опровержение этих фактов, доказывать их отсутствие. Суд вправе и по собственной инициативе проверять существование презюмируемых фактов. Презумпции лишь перераспределяют бремя доказывания фактов, но не выводят их из предмета доказывания.

Бесспорными называют факты, признанные одной стороной, если доказывать их должна была другая сторона. Признанный факт — факт, в отношении которого доказывание уже осуществлено. Это, по сути дела, факт, который подлежал доказыванию по делу и был доказан признанием стороны, в связи с чем нет оснований исключать его из состава фактов, входящих в предмет доказывания по делу.

К предмету доказывания относят обычно только факты, имеющие материально-правовое значение, т.е. юридические факты материального права.

Однако доказательственная деятельность в суде не исчерпывается установлением только таких фактов. При рассмотрении гражданских дел возникает необходимость в выяснении ряда других обстоятельств, имеющих

не материально-правовое, а процессуальное значение. Например, для решения вопроса о подсудности дела иногда возникает необходимость уточнить место жительства ответчика, поэтому запрашиваются соответствующие справки, которые служат письменными доказательствами. Для разрешения вопроса о возможности слушать дело при неявке одной из сторон имеет значение причина неявки. Уважительность ее устанавливается путем представления, например, таких письменных доказательств, как больничный лист или командировочное удостоверение. При приостановлении или прекращении дела надо выяснить, существуют ли обстоятельства, указанные в законе в качестве оснований его приостановления или прекращения, и т. д. Все обстоятельства, от которых зависит разрешение тех или иных процессуальных вопросов, устанавливаются с помощью доказательств (путем доказывания). К числу обстоятельств, имеющих процессуальное значение, относятся еще доказательственные факты, процессуальное значение которых проявляется в том, что они используются как доказательства. Но до этого они сами должны быть доказаны, т. е. установлены с помощью других доказательств. Таким образом, объем фактов, который приходится доказывать по делу, не совпадает с понятием предмета доказывания. Объем этот включает в себя: 1) факты, имеющие материально-правовое значение (предмет доказывания); 2) факты, имеющие процессуально-правовое значение (факты, от которых зависит разрешение процессуальных вопросов, и доказательственные факты).

Факты, установление которых необходимо для разрешения дела, доказываются путем представления в суд доказательств и исследования их в судебном заседании. Весьма существенным для процесса является вопрос о том, кто должен представлять доказательства в суд, кто должен заботиться о подтверждении искомых фактов доказательствами, иначе говоря, на кого возлагается обязанность, или «бремя», доказывания.

В нашем процессе в соответствии с принципом состязательности обязанность доказывания возложена на стороны.

Общее правило о распределении обязанностей доказывания установлено в ч. 1 ст. 56 ГПК: каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. Таким образом, из этого правила следует, во-первых, что обязанность доказывания возлагается на стороны, и, во-вторых, что каждая сторона обязана доказывать те факты, которые она привела, чтобы обосновать ими свои требования или возражения.

Истец, предъявляя иск, указывает факты, обосновывающие его исковые требования (основание иска). Он обязан доказать эти факты. Ответчик может вести себя в процессе по-разному. Если он признает иск, то доказывать, конечно, ничего не должен, так же как и в тех случаях, когда ограничивается простым отрицанием, т. е. ни на какие факты сам не ссылается. Если же он заявляет возражения против иска, т. е. приводит доводы, опирающиеся на определенные факты, то обязан их доказать. Если истец, в свою очередь, выдвигает возражения против доводов ответчика, он должен доказать факты, обосновывающие эти возражения, и т. д.

Поскольку факт обосновывает требования или возражения стороны, она заинтересована в его установлении, и потому можно предполагать, что сторона примет все меры к подтверждению этого факта доказательствами. Кроме того, сторона, ссылающаяся на какой-либо факт, обычно знает и может привести доказательства, из которых суд сможет получить сведения об этом факте.

Если факты не будут доказаны той или другой стороной, решение выносится не в ее пользу. Но в нашем процессе суд содействует сторонам в доказывании. В силу ст. 12 ГПК суд должен создавать условия для всестороннего и полного установления обстоятельств дела. Если представленных сторонами и другими участвующими в деле лицами доказательств недостаточно, суд может предложить им представить дополнительные доказательства. Когда представление необходимых доказательств для этих лиц затруднительно, суд по их ходатайству оказывает им содействие в собирании и истребовании доказательств (ч. 1 ст. 57 ГПК).

Однако стороны не должны рассчитывать лишь на содействие суда. Следует учитывать, что суд узнает о существовании доказательств по делу в основном от сторон. Бездеятельность стороны в процессе доказывания может привести к тому, что нужные доказательства не будут обнаружены и факты, в установлении которых она заинтересована, не будут доказаны.

Правила о распределении обязанностей доказывания регулируют процессуальный вопрос: кто должен представлять доказательства в подтверждение того или иного факта. Одновременно это имеет и материально-правовое значение — дело по существу, т. е. материально-правовой вопрос, разрешается не в пользу той стороны, на которой лежала обязанность доказать факт, оставшийся недоказанным.

Закон устанавливает общее правило распределения обязанностей доказывания, но допускает возможность отступлений от него. Согласно ст. 56 ГПК эти отступления могут устанавливаться только федеральным законом.

В самом ГПК и в других кодексах и законах есть нормы, содержащие специальные правила доказывания по тем или иным категориям дел и меняющие общее правило ч. 1 ст. 56 ГПК. В основном это так называемые доказательственные презумпции.

Доказательственная презумпция — это установленное законом предположение о том, что определенный факт существует, если доказаны некоторые другие связанные с ним факты. Если одна из сторон в обоснование своих требований или возражений ссылается на какой-либо факт, подпадающий под действие доказательственной презумпции, она доказывать этот факт не должна, так как он предполагается существующим. Другая сторона может данное предположение опровергнуть, доказав, что в данном случае презюмируемый факт не имел места.

Доказательственная презумпция содержится, например, в ст. 1064 ГК, устанавливающей общие основания ответственности за причинение вреда: «Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине». На причинителя вреда возложено

бремя доказывания своей невиновности. До тех пор, пока он этого не докажет, будет предполагаться, что он действовал виновно. Таким образом, в ст. 1064 ГК установлена презумпция вины причинителя вреда.

Как же в соответствии с этой презумпцией будет распределяться бремя доказывания по делу о возмещении вреда? Если предъявляется иск о возмещении вреда, фактами, составляющими основание иска, являются: наличие вреда, причинная связь между действиями ответчика и наступившим вредом и вина причинителя вреда. В соответствии с общим правилом ст. 56 ГПК факты основания иска должен доказывать истец, а недоказанность одного из них должна влечь за собой отказ в иске. Однако если в отношении первых двух фактов (наличия вреда и причинной связи) это правило действует, то в отношении вины причинителя вреда действует следующая презумпция: вина причинителя вреда предполагается, пока не будет доказано обратное. В силу данной презумпции истец освобождается от обязанности доказывать вину ответчика, а на последнего переходит бремя доказывания отсутствия своей вины.

Презумпция вины причинителя вреда установлена нашим правом с целью облегчить процессуальное положение потерпевшего, реально гарантировать ему возмещение вреда. Иное положение (необходимость доказывать вину причинителя вреда) поставило бы потерпевшего в трудное положение и могло бы препятствовать получению им возмещения вреда. В то же время, если ответчик не виновен, он может опровергать презумпцию.

Аналогичная презумпция (презумпция вины должника, нарушившего обязательство) установлена п. 2 ст. 401 ГК. Доказательственные презумпции установлены также п. 1 ст. 152, ч. 2 п. 1 ст. 178, ч. 2 п. 2 ст. 408 ГК и рядом других норм материального права.

Все доказательственные презумпции, действующие в нашем гражданском процессе, являются опровержимыми, т. е. могут быть опровергнуты. Возможность опровержения презумпций обеспечивает условия для вынесения решений в соответствии с истиной. Если презумпция не соответствует обстоятельствам дела, заинтересованная сторона может ее опровергнуть. Кроме того, следует иметь в виду, что доказательственные презумпции, изменяя распределение бремени доказывания между сторонами, не освобождают суд от необходимости устанавливать действительные обстоятельства дела, в частности проверить, имел ли в данном случае презюмируемый факт место или нет. И только если не окажется доказательств, позволяющих сделать достоверный вывод о том, существовал в действительности презюмируемый факт или нет, суд может основывать решение на презумпции, установленной в законе.

Значение доказательственных презумпций заключается в том, что они, устанавливая предположение о существовании какого-либо факта, тем самым освобождают одну из сторон от необходимости его доказывания, а на другую сторону возлагают бремя его опровержения. В связи с этим на последнюю переносится и возможность наступления невыгодных последствий, связанных с тем, что презумпция не опровергнута. В этом проявляется материально-правовое действие презумпций, как и любых правил, распределяющих

обязанности по доказыванию. Иногда презумпция устанавливается с целью облегчить процессуальное положение некоторых участников процесса, содействовать лучшей защите их прав (презумпция вины причинителя вреда, установленная в интересах потерпевшего); иногда же по соображениям целесообразности, с тем чтобы бремя доказывания определенных фактов было возложено на ту сторону, которой легче их доказать (презумпции в транспортном законодательстве).

Специальные правила о распределении обязанностей доказывания установлены ст. 248 ГПК для дел, возникающих из публичных правоотношений.

5.2. Средства доказывания

Объяснения сторон и третьих лиц являются одним из видов доказательств, допускаемых законом (ч. 1 ст. 55 ГПК). Доказательствами они являются в той части, где содержатся сведения, информация об обстоятельствах дела. Другие заявления сторон, содержащие различного рода ходатайства, доводы и соображения по обсуждаемым в процессе вопросам, правовую оценку тех или иных обстоятельств, доказательствами не являются.

Особенность объяснений сторон как доказательств заключается в том, что они исходят от заинтересованных лиц. Стороны лучше других знакомы с обстоятельствами дела, поэтому больше, чем кто-либо, могут сообщить о них. Но они заинтересованы в том, чтобы решение было вынесено в их пользу, поэтому в своих сообщениях о фактах нередко вольно или невольно искажают их. Надо иметь в виду, что по законодательству стороны не несут ответственности за дачу даже заведомо ложных объяснений. Все это должно учитываться при оценке объяснении сторон, хотя по закону они оцениваются на общих основаниях с другими доказательствами по делу. Объяснения сторон и третьих лиц об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела, подлежат проверке и оценке наряду с другими доказательствами (ст. 68 ГПК).

Объяснения сторон могут быть устными и письменными. Объяснения истца об обстоятельствах дела содержатся уже в исковом заявлении, с которого начинается процесс. По закону истец должен обосновать свое требование и указать в исковом заявлении обстоятельства, на которых оно основано. Это первое сообщение стороны о фактах. Если ответчик подает письменные возражения на иск, то в них тоже могут содержаться указания на определенные факты.

В судебном заседании объяснения сторон даются в устной форме. Суд заслушивает их сразу после доклада дела. Если были представлены письменные объяснения, они оглашаются.

В теории доказательств объяснения сторон делятся на утверждения и признание.

Утверждения - сообщения стороны о фактах, в установлении которых заинтересована она сама. Эти факты обосновывают ее требования или возражения. Бремя доказывания таких фактов лежит на этой стороне. Одного ее

утверждения, что такой факт существует, еще недостаточно. Она должна подтвердить его другими доказательствами.

Признание — подтверждение стороной фактов, обязанность доказывания которых лежит на другой стороне. В установлении этих фактов процессуально заинтересована другая сторона, так как они обосновывают ее требования или возражения.

Юридическое значение признания заключается в том, что оно освобождает другую сторону от обязанности доказывания признанного факта. В силу ст. 68 ГПК признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов.

Суд вправе принять или не принять признание стороной факта. Если у суда имеются сомнения в том, не было ли признание сделано с целью скрыть действительные обстоятельства дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения, он не принимает признания. Об этом выносятся определения. В этом случае факты подлежат доказыванию на общих основаниях.

Оформляется признание факта следующим образом: оно заносится в протокол судебного заседания, и эта часть протокола подписывается стороной, признавшей факт. Если признание факта изложено в письменном заявлении, оно приобщается к делу.

Различают признание судебное и внесудебное. Судебное признание адресовано суду. Оно может быть сделано в судебном заседании или в адресованных суду письменных объяснениях сторон. Внесудебное признание делается вне процесса. Оно имеет значение доказательственного факта по делу и, как любой доказательственный факт, подлежит доказыванию.

Признание фактов, являющееся видом объяснений сторон, т. е. доказательством, не следует смешивать с признанием иска, которое представляет собою распорядительное действие ответчика. Признание фактов содержит в себе основной признак, характеризующий всякое доказательство — наличие сведений об исследуемых в процессе фактах.

Следующим видом доказательств являются свидетельские показания.

Свидетель - это юридически незаинтересованное в исходе дела лицо, вызываемое в суд для сообщения сведений о непосредственно или воспринятых, или сообщенных ему фактах, имеющих значение для дела. Это лицо наблюдало происходящее возникновение, развитие, изменение и прекращение отношений, и благодаря этому свидетель может способствовать суду в установлении истины. В поисках истины свидетель бывает незаменим, поэтому лица, вызванные в качестве свидетелей, не могут в одном и том же процессе совмещать это положение с процессуальным положением иных субъектов. Например, если судья участвовал по делу в качестве свидетеля, то он не может участвовать в последующем рассмотрении данного дела в качестве судьи (п. 1 ст. 16 ГПК РФ).

Статья 69 ГПК РФ говорит, что свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.. Закон не устанавливает никаких

возрастных ограничений для этой категории участников процесса: свидетелями могут быть и дети, если они по физическому и психическому развитию способны правильно воспринимать события окружающей действительности и давать о них показания.

В связи с особенностями детской психики, психологии в гражданском процессуальном законе установлены специальные правила их допроса (ст. 179 ГПК РФ): при допросе детей до 14 лет, а по усмотрению суда и при допросе детей от 14 до 16 лет вызывается педагог. Педагог в данном случае рассматривается как специалист по детской психологии.

Суд должен внимательно относиться к показаниям несовершеннолетних свидетелей, объяснить им необходимость говорить правду и рассказать все, что им известно (лица, не достигшие 16 лет, не подлежат уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний).

Возможно, при допросе свидетелей данной категории должен участвовать не просто педагог, а специалиста по детской психологии, знания которого позволят ему найти индивидуальный подход к ребенку. Это позволит не только получить необходимую информацию, но и оградить ребенка от потрясений, сложных ситуаций, складывающихся при допросе.

В ГПК РФ установлены определенные ограничения, препятствующие допросу лица в качестве свидетеля (ст. 69 ГПК РФ). В соответствии с ч. 3 ст. 69 ГПК РФ не подлежат допросу в качестве свидетелей:

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. Это ограничение связано с адвокатской тайной, обеспечивающей доверительное отношение между представителями по гражданскому делу и представляемыми, а также между защитниками и обвиняемыми;

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.

Существуют также случаи свидетельского иммунитета. Действуют запреты, в соответствии с которыми не могут быть допрошены в качестве свидетеля судья или заседатель об обстоятельствах обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении решения или приговора, священники не могут сообщать об обстоятельствах, ставших известными на исповеди.

Существуют нормы, предоставляющие лицу возможность отказаться от дачи свидетельских показаний: в силу п. 1 ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников. Но с согласия лица такой допрос возможен. В данном случае встает вопрос о компетентности такого свидетеля, его лояльности и незаинтересованности в исходе дела.

В ч. 4 ст. 69 ГПК РФ дан перечень лиц, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний, хотя это вовсе не означает, что они не могут быть вызваны в суд и допрошены в качестве свидетелей. Они лишь могут отказаться от дачи свидетельских показаний. Итак, вправе отказаться от дачи свидетельских показаний: гражданин против самого себя, супруг против супруга; дети, в том числе усыновлённые, против родителей (усыновителей); родители (усыновители) против детей, в том числе усыновлённых; братья, сестры друг против друга; дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки и бабушки. Данное положение ГПК РФ основано на конституционной норме, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определён федеральным законом.

Ч. 2 ст. 51 Конституции РФ предусматривает возможность установления федеральным законом иных случаев освобождения от обязанности давать свидетельские показания. В связи с данным положением Конституции РФ в ч. 4 ст. 69 ГПК РФ от дачи свидетельских показаний вправе отказаться депутаты законодательных органов власти всех уровней - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий, а также Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Свидетель - это особая категория, отличающаяся от лиц, участвующих в деле, так как, поскольку он не является участником материально-правовых отношений, он не имеет юридической заинтересованности в исходе дела. Однако, это не означает, что у него не могут быть иные формы заинтересованности, вытекающие из отношений товарищества, родственных связей, симпатий или антипатий, связей по работе, совместного проживания в доме и тому подобное. Суд обязан выяснить наличие подобной заинтересованности, выявить отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле (ч. 1 ст. 177 ГПК РФ). Знание иной, неюридической заинтересованности свидетеля необходимо для правильного построения допроса и оценки показаний.

Указанная отличительная черта свидетеля в полной мере относится и к эксперту, но эксперт воспринимает доказательственную информацию после того, как ему это поручит суд в результате целенаправленного специального исследования, а свидетель никаких специальных исследований не проводит, он становится носителем сведений о фактах в результате стечения обстоятельств, в результате того, что попадает в какую-либо связь с воспринимаемыми фактами. Именно поэтому свидетели и эксперты имеют различный процессуальный статус.

Ст. 69 ГПК РФ включает правило об исключении из доказательств сведений, сообщённых свидетелем, если он не может указать источника своей осведомлённости. Цель его очевидна, поскольку без указания источника осведомлённости свидетеля нельзя надлежащим образом определить достоверность свидетельских показаний.

Содержание показаний свидетеля ученые делят на две части: общую и специальную. К общей части относят сведения о фактах, устанавливающих личность свидетеля, его отношение к сторонам и к делу. К специальной части относят сведения об искомых, доказательственных фактах по делу.[74]

Достоверность и правдивость свидетельских показаний обеспечивается тем, что все лица, которые являются свидетелями, кроме несовершеннолетних и недееспособных, предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний (ст. 308 УК РФ) и дачу заведомо ложных показаний (ст. 307 УК РФ).

Согласно ст. 71 ГПК письменными доказательствами являются акты, договоры, справки, деловая корреспонденция и иные документы и материалы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. 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).

Характерный признак письменных доказательств заключается в том, что их содержание выражено условными письменными знаками.

Основное место среди них принадлежит, конечно, буквам. Но знаки, условно обозначающие определенное содержание, могут быть и другого рода - цифры, знаки, применяемые в ЭВМ, иероглифы, нотные знаки, шифр, телеграфные или стенографические знаки, топографические обозначения и др. Соответственно к числу письменных доказательств относятся чертежи, сметы, ноты, карты, документы ЭВМ. Письменные знаки могут наноситься человеком непосредственно, а также посредством различных приспособлений, пишущих машинок, принтеров и других аппаратов.

В ст. 71 ГПК указано, что документы и материалы, являющиеся письменными доказательствами, могут быть выполнены «в форме цифровой или графической записи, в том числе получены посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом».

Материал, из которого состоят предметы, служащие письменными доказательствами, как правило, - бумага (всякого рода документы, письма, справки и т. п.). Но письменными доказательствами служат также предметы из фанеры или картона (бирки при отправке вещей по железной дороге), металла или пластмассы (жетон, выдаваемый при приеме на хранение верхней одежды в гардероб), ткани и др.

Существенным признаком письменных доказательств является способ восприятия их посредством прочтения. Прочтение предполагает знание языка данного вида письма или обозначений, т. е. грамотность соответствующего вида.

Письменные доказательства имеют в гражданском процессе большое значение. Это связано с тем, что множество договоров и других волеизъявлений, а также сообщений, исходящих от граждан и различных организаций,

облекаются в письменную форму. Письменно оформляются различные акты гражданского состояния, в письменной форме происходит обычно деловое общение. В личной переписке также нередко содержатся важные сведения, относящиеся к правовым отношениям между сторонами. Письменная форма повышает полноту, точность и отчетливость оформляемых ею мыслей. Письменной формой облегчается и доказывание. Письменная форма долговременна, допускает многократное использование.

Письменные доказательства классифицируются по нескольким признакам: 1) по субъекту; 2) содержанию; 3) форме; 4) характеру источника.

По субъекту, от которого исходят письменные доказательства, они делятся на официальные и неофициальные. Официальные — исходящие от государственных органов, различных организаций, должностных лиц. Неофициальные — исходящие от граждан.

По содержанию письменные доказательства делятся на распорядительные и осведомительные (или справочно-информационные).

Распорядительными называются такие письменные доказательства, в которых выражен акт воли, волеизъявление, направленное на возникновение, изменение или прекращение юридических отношений (например, документ с изложением текста договора, приказ администрации предприятия и т. п.).

Осведомительные письменные доказательства содержат только сведения об определенных фактах, сообщения о них. Такова всякого рода переписка делового или личного характера (если, конечно, в ней не содержатся волеизъявления), акты о несчастном случае, записи в истории болезни и т. п.

По форме письменные доказательства делятся на доказательства простой и квалифицированной письменной формы.

Доказательствами простой письменной формы называются такие письменные доказательства, которые не содержат никакого удостоверения или регистрации. Доказательства квалифицированной письменной формы — документы, нотариально удостоверенные или прошедшие регистрацию в установленном законом порядке.

Письменные доказательства классифицируются также по характеру источника. По этому признаку письменные доказательства делятся на, подлинники и копии. Подлинный документ (оригинал) представляет собой первый экземпляр. Копия - повторение документов в целом или в части (выписка). Копия может быть простой или удостоверенной (засвидетельствованной).

В суд, как правило, должны представляться подлинники письменных доказательств, но допускается также представление копий. Если была представлена копия документа, суд при необходимости вправе потребовать подлинник (ч. 2 ст. 71 ГПК).

Письменные доказательства приобщаются к делу. Лицо, представляющее письменное доказательство или ходатайствующее о его истребовании, обязано указать, какие обстоятельства могут быть установлены этим доказательством.

Если сторона или другое лицо, участвующее в деле, ходатайствует об истребовании письменного доказательства, они должны указать место

нахождения доказательства и причины, по которым они не могут получить его самостоятельно. Суд выдает им запрос на получение письменного доказательства либо запрашивает доказательство непосредственно.

Письменное доказательство суд может истребовать от любого лица, гражданина или организации, независимо от того, участвуют они в деле или нет.

Должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в течение пяти дней со дня получения запроса с указанием причин. В случае неисполнения этой обязанности или если причины невыполнения запроса суда будут признаны неуважительными, на виновных должностных лиц или на граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф. На должностных лиц — в размере до десяти, а на граждан - до пяти МРОТ.

Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц и граждан, у которых находится доказательство, от обязанности представления его в суд.

В процессе в качестве письменных доказательств могут использоваться иностранные документы, но с соблюдением ряда предусмотренных для этого правил (пп. 4 и 5 ч. 2 ст. 71 и ст. 408 ГПК).

Письменные доказательства оцениваются судом в отношении соблюдения требований формы и их содержания.

В отношении формы документа должна быть учтена компетентность органа, выдавшего документ, и соответствие самого документа установленным требованиям (наличие даты, печати, подписи).

Требование компетентности органа, выдавшего документ, относится к официальным документам, т. е. исходящим от организаций и должностных лиц, уполномоченных на их выдачу.

Ряд документов действителен лишь при соблюдении предусмотренной законом формы (например, диплом об окончании учебного заведения, свидетельство о браке).

По содержанию документ должен удовлетворять следующим требованиям:
исходить действительно от того лица, которое указано в тексте в качестве его автора;

текст должен соответствовать намерениям лица, от имени которого исходит;

содержание документа с точки зрения излагаемых в нем сведений должно отражать действительное положение вещей.

Несоответствие документа этим требованиям является основанием его оспаривания.

Письменные доказательства, имеющиеся в деле, возвращаются лицам, их представившим, по их просьбе, после вступления решения в законную силу. Если суд найдет это возможным, письменные доказательства могут быть возвращены представившим их лицам и до вступления решения в законную силу.

Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или иным признакам

могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК).

В качестве вещественных доказательств по гражданским делам используются самые различные предметы (автомшины, мебель, телевизоры, холодильники, фотоснимки и т. п.). Иногда вещи являются одновременно и предметом спора и имеют значение вещественных доказательств по делу.

В ГПК урегулированы вопросы, касающиеся представления и истребования вещественных доказательств, их хранения, осмотра и возвращения.

Как и другие доказательства, вещественные доказательства могут представляться в суд сторонами и другими лицами, участвующими в деле, или по их ходатайству истребоваться судом.

В отношении истребования вещественных доказательств действуют те же правила, что и для письменных доказательств (ст. 57 ГПК). Лицо, ходатайствующее об истребовании вещественного доказательства, должно описать его, указать, где оно находится, какие обстоятельства дела могут быть им подтверждены или опровергнуты, и почему лицо само не может получить это доказательство. Суд выдает запрос для получения вещественного доказательства или запрашивает доказательства сам. Лицо, у которого находится истребуемое доказательство, направляет его в суд или передает на руки лицу, имеющему соответствующий запрос.

За невыполнение требования суда на виновных должностных лиц или граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф.

Вещественные доказательства хранятся в суде. Небольшие предметы хранятся в особом конверте, подшиваемом к материалам дела. Более крупные вещи по особой описи сдаются в камеру хранения вещественных доказательств суда. Вещи, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся в месте их нахождения. Они должны быть осмотрены судом, подробно описаны, а в случае необходимости — сфотографированы и опечатаны. Суд принимает меры к сохранению вещей в неизменном состоянии (ст. 74 ГПК).

Вещественные доказательства исследуются путем их осмотра.

Если вещественное доказательство может быть представлено в судебное заседание, то это должно быть сделано, поскольку исследование доказательств в суде с участием сторон при непосредственном восприятии в наибольшей степени обеспечивает правильность выводов суда. Если же вещественное доказательство не может быть доставлено в суд, то оно исследуется судом путем осмотра на месте.

Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле. Эти лица могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Такие заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Как и всякое доказательство, вещественное доказательство оценивается судом по совокупности со всеми материалами дела. При его исследовании и для его оценки всегда требуются соответствующие пояснения участвующих в деле лиц, а иногда заключения сведущих лиц и показания свидетелей. По-

этому в необходимых случаях вещественные доказательства предъявляются свидетелям, экспертам, специалистам (ст. 183 ГПК).

Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче, осматриваются и исследуются судом немедленно, по месту их нахождения. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, но их неявка не препятствует осмотру. После осмотра таких доказательств они возвращаются лицу, их представившему для осмотра, или передаются организациям, которые могут их использовать по назначению. Тогда владельцу вещественных доказательств могут быть возвращены предметы того же рода и качества или их стоимость (ст. 75 ГПК).

После вступления решения суда в законную силу вещественные доказательства возвращаются лицам, от которых они были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти предметы, либо реализуются в порядке, определенном судом. Предметы, которые по федеральному закону не могут находиться в собственности или во владении граждан, передаются соответствующим организациям (ст. 76 ГПК).

Нередко при рассмотрении гражданских дел возникают вопросы, требующие специальных познаний в области науки, искусства, литературы, техники или ремесла. Для разрешения такого рода вопросов суд привлекает к участию в процессе лиц, сведущих в той или иной области знания, — экспертов. Эти лица на основе специальных познаний проводят соответствующие исследования и представляют суду свое заключение. Заключение экспертов и является доказательством, так как содержит сведения об интересующих суд фактах.

Экспертиза — это само исследование, проводимое экспертами на основе специальных познаний.

Заключение эксперта — вывод, сделанный привлеченным к участию в процессе сведущим лицом на основании исследования предоставленных ему материалов по поставленным судом вопросам, требующим применения специальных познаний.

Эксперт — лицо, обладающее специальными познаниями и привлеченное судом к участию в процессе для дачи заключения по вопросам, требующим таких познаний.

Экспертами могут быть только люди, но не организация. Только люди могут обладать познаниями, необходимыми эксперту, и нести ответственность за дачу заведомо неправильного заключения. Не являются экспертами различные научные и специальные учреждения (институты), бюро экспертизы, лаборатории и т. п., которым может быть поручено проведение экспертизы. Конкретные эксперты назначаются в таких случаях руководителями соответствующих учреждений из числа его сотрудников.

В настоящее время в экспертных учреждениях некоторые виды экспертизы проводятся с использованием ЭВМ (например, почерковедческая). Однако во всех случаях заключение подписывается экспертом, который и несет за него личную ответственность.

Эксперт, в отличие от свидетеля, заменим, поскольку обладание тем или иным видом специальных знаний, как правило, свойственно не одному лицу.

Назначение экспертизы возможно по просьбе лиц, участвующих в деле, а также по инициативе самого суда. В некоторых случаях назначение экспертизы обязательно (ст. 263 ГПК). Во всех случаях вопрос как о самой экспертизе, так и о выборе эксперта разрешается судом с учетом мнений участвующих в деле лиц.

Проведение экспертизы может быть поручено судебному-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам. В Российской Федерации существуют государственные судебные-экспертные учреждения - Российский федеральный центр судебных экспертиз, региональные центры судебных экспертиз и центральные лаборатории судебных экспертиз при Минюсте РФ. Обычно проведение экспертиз суды поручают им.

Стороны и другие лица, участвующие в деле, имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебном-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту. Они могут также заявить эксперту отвод.

Эксперт подлежит отводу:

- если он заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности;
- если он находился или находится в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, или их представителей;
- если он является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;
- если обнаружилась его некомпетентность.

Экспертиза назначается судебным определением. В нем должны быть сформулированы вопросы, поставленные перед экспертом. Каждое лицо, участвующее в деле, вправе представить суду вопросы, подлежащие разрешению при проведении экспертизы. Окончательно круг вопросов (предмет экспертизы) устанавливает суд. Отклонение предложенных вопросов суд обязан мотивировать.

Поставленными перед экспертом вопросами формируются направление и объем экспертизы. Правильная постановка вопросов при назначении экспертизы - одно из условий успешного проведения и верности ее выводов. Не могут быть поставлены на решение эксперта вопросы права, юридической квалификации установленных судом фактов.

Стороны и другие лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и сформулированными в нем вопросами.

Обязанности и права эксперта регламентируются ст.85 ГПК.

Эксперт обязан принять к производству порученную ему судом экспертизу и провести полное исследование представленных материалов и документов; дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам и направить его в суд, назначивший экспертизу; явиться по

вызову суда для личного участия в судебном заседании и ответить на вопросы, связанные с проведенным исследованием и данным им заключением.

В случае, если поставленные вопросы выходят за пределы специальных знаний эксперта либо материалы и документы непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения, эксперт обязан направить в суд, назначивший экспертизу, мотивированное сообщение в письменной форме о невозможности дать заключение.

Эксперт обеспечивает сохранность представленных ему для исследования материалов и документов и возвращает их в суд вместе с заключением или сообщением о невозможности дать заключение.

Эксперт не вправе самостоятельно собирать материалы для проведения экспертизы; вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела; разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с проведением экспертизы, или сообщать кому-либо о результатах экспертизы, за исключением суда, ее назначившего.

Эксперт, поскольку это необходимо для дачи заключения, имеет право знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы; просить суд о предоставлении ему дополнительных материалов и документов для исследования; задавать в судебном заседании вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям; ходатайствовать о привлечении к проведению экспертизы других экспертов.

Эксперту возмещаются понесенные им в связи с явкой в суд расходы по проезду и найму помещения и выплачиваются суточные. Кроме того, эксперты получают вознаграждение за работу, выполненную ими по поручению суда, если она не входит в круг их служебных обязанностей.

Экспертиза может проводиться непосредственно в судебном заседании или вне заседания. Обычно она проводится в специальных экспертных учреждениях, где имеются необходимые для этого лаборатории, оснащение и т. п.

Лицам, участвующим в деле, ГПК предоставляет право присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, когда такое присутствие может помешать исследованию, совещанию экспертов или составлению заключения (ч. 3 ст. 84).

Экспертиза может проводиться одним или несколькими экспертами. В тех случаях, когда привлекаются эксперты различных областей знания или различных научных направлений, экспертиза является комплексной (ст. 82 ГПК). Если же проведение экспертизы поручается экспертам одной специальности, ее называют комиссионной (ст. 83 ГПК). Общий вывод подписывается всеми экспертами, которые согласились с ним. Эксперт, не согласный с общим выводом, вправе дать отдельное заключение по всем или отдельным вопросам.

Иногда экспертизу оказывается невозможным провести из-за того, что сторона не предоставляет экспертам необходимые для исследования материалы и документы, или не является сама, например, для получения образцов почерка и т. п. Для таких случаев закон устанавливает специальное послед-

ствие за уклонение стороны от участия в экспертизе, если без участия этой стороны экспертизу провести невозможно: «Суд, в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым» (ч. 3 ст. 79 ГПК).

Например, если ответчик по делу об установлении отцовства уклоняется от явки для прохождения биологической экспертизы, то суд на этом основании — учитывая, конечно, также и все остальные доказательства и обстоятельства дела — вправе признать факт происхождения ребенка от ответчика установленным.

Основу экспертизы составляют определенные опытные и научные положения, которые эксперт применяет в соответствии со специальными знаниями. Экспертиза является методом применения данных науки и других специальных познаний к области правосудия.

Существуют различные виды экспертиз: графическая, бухгалтерская, техническая, медицинская, товароведческая, биологическая, почерковедческая, лингвистическая и др.

В заключении эксперт сообщает суду вывод о фактах, основанный на его специальных знаниях. В этом отношении заключения экспертов существенно отличаются от показаний свидетеля, сообщающего лишь известные ему сведения о фактах, но не выводы о них.

Заключение эксперта должно содержать подробное описание проведенных исследований, сделанные в результате их выводы и обоснованные ответы на поставленные судом вопросы.

Являясь одним из доказательств по делу, заключение экспертов оценивается судом по общим правилам оценки доказательств.

Несогласие суда с заключением должно быть им изложено и мотивировано в решении или определении (ст. 86 ГПК). Мотивировка необходима как для лиц, участвующих в деле (иначе решение суда было бы неубедительным), так и для того, чтобы оценка заключения эксперта могла быть проверена вышестоящим судом.

В случае недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд может назначить дополнительную экспертизу, поручив ее тому же или другому эксперту. Если же суд не согласится с заключением эксперта, если его правильность или обоснованность вызывает сомнения или имеются противоречия в заключениях нескольких экспертов, суд может назначить повторную экспертизу, поручив ее другому эксперту или другим экспертам.

Статьи 77 и 78 ГПК РФ предусматривают специальные правила представления, истребования и использования звукозаписи и видеозаписи как самостоятельных средств доказывания, а также их хранения и возврата. Они направлены на создание необходимых условий для проверки достоверности полученных с помощью звукозаписи и видеозаписи сведений об обстоятельствах дела.

Данная норма новая, поскольку ГПК РСФСР не предусматривал использования такого вида доказательства. В соответствии с положением ст. 77

ГПК РФ лицо, представляющее звуко- или видеозапись на электронном или ином носителе, либо ходатайствующее об истребовании, должно указать, когда, кем, и в каких условиях осуществлялась запись. Следует полагать, что по общему правилу в ходатайстве об истребовании названных доказательств должно быть указано, какие обстоятельства могут быть подтверждены истребуемыми доказательствами.

В отличие от вещественных доказательств носители звуко- и видеозаписи хранятся в суде. На суд возложена обязанность по принятию мер с целью сохранения указанных записей в неизменном виде и лишь в исключительных случаях данные записи могут быть возвращены лицу или организации, от которых они получены, только после вступления решения суда в законную силу.

Раздел 6 ИСК

Тема 6.1. Понятие и виды исков

Право на судебную защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций осуществляется путем обращения в суд. Основная масса гражданских дел, рассматриваемых судами, — дела по спорам, возникающим из различных правоотношений, отнесенные законом к исковому производству.

Исковое производство — урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве или охраняемом законом интересе, возникающих из гражданских, семейных, трудовых, кооперативных и других материальных правоотношений.

Споры, возникающие из правоотношений, урегулированных различными отраслями права, многообразны. Общим для этих дел является юридическое равноправие субъектов спора — сторон в материальном правоотношении. Они не находятся в административной зависимости друг от друга. Между субъектами спора нет отношений власти и подчинения.

Исковое производство направлено на разрешение конфликтов между отдельными лицами по поводу осуществления субъективных прав и обязанностей. Конфликтная ситуация, вызвавшая правовой спор, препятствует нормальному осуществлению права. Процессуальным средством защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций является иск. Дела искового производства возбуждаются путем подачи в суд заявления (ст. 4 ГПК), которое называется исковым (ст. 131 ГПК).

Сущность искового производства состоит в том, что суд проверяет наличие или отсутствие субъективного права, ввиду неопределенности, оспаривания или нарушения которого возник спор. Целью искового производства является защита субъективных прав путем их признания, присуждения к совершению определенных действий либо воздержанию от них, прекращения или изменения правоотношения (ст. 12 ГК).

Гражданское дело возбуждается при положительном решении судьей вопроса о принятии заявления к производству. Для такого решения необходимо, чтобы у обратившегося в суд лица имелось право на предъявление конкретного иска (право на обращение в суд). Поэтому судья должен, прежде всего, проверить наличие предпосылок этого права.

Предъявление иска - обращение в суд с заявлением о защите права является основанием возбуждения гражданского дела в суде.

Судья, установив, что лицо имеет право на обращение в суд (предъявление иска), должен проверить также правильность осуществления этого права, т. е. соблюдение заинтересованным лицом порядка (условий) предъявления иска (обращения в суд).

Таковыми условиями являются:

- необходимость подтверждения соблюдения досудебного порядка урегулирования спора, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;
- подсудность дела данному суду (ст. 23-27, 28-32 ГПК);
- процессуальная дееспособность истца;
- наличие полномочий представителя на ведение дела;
- соблюдение формы и содержания заявления с приложением соответствующих документов (ст. 131, 132 ГПК);
- оплата государственной пошлины.

Несоблюдение порядка предъявления иска, указанного в пп. 1-4 ведет к возвращению заявления без рассмотрения (ст. 135 ГПК), а в пп. 5, 6 -к оставлению заявления без движения (ст. 136 ГПК).

Первоначально судья проверяет наличие предпосылок права на предъявление иска. Отсутствие хотя бы одной из них ведет к отказу в принятии заявления. При наличии предпосылок права на предъявление иска и соблюдении предусмотренного законом порядка предъявления иска судья возбуждает производство по гражданскому делу.

Факт возбуждения гражданского дела вызывает определенные правовые последствия. По характеру и значению их можно разделить на две группы:

- а) процессуально-правовые;
- б) материально-правовые.

Основное процессуальное последствие предъявления иска — возникновение гражданского судопроизводства по данному делу, возбуждение гражданского дела. При альтернативной подсудности истец утрачивает право выбора подсудности, поскольку оно использовано предъявлением иска.

В связи с принятием заявления к производству между судом и участвующими в деле лицами возникает процессуальное правоотношение, реализуются процессуальные права и обязанности. Так, у суда возникают право и обязанность в установленные сроки рассмотреть и разрешить конкретное дело. Истец вправе требовать совершения всех необходимых процессуальных действий для разрешения заявленного им иска; ответчик реализует свое право на защиту против иска и т. д.

К материально-правовым последствиям предъявления иска можно отнести следующие:

- предъявление иска прерывает течение срока исковой давности (ст. 203 ГК);
- добросовестный владелец чужого имущества обязан возместить все доходы, которые он извлек или должен был извлечь со дня получения повестки по иску собственника о возврате имущества (ст. 303 ГК);
- алименты присуждаются на будущее время с момента обращения в суд с иском (ч. 2 ст. 107 СК);
- индексация производится с момента обращения в суд (ст. 93 ГК).

Законом могут быть установлены и другие материально-правовые последствия предъявления иска в суд.

Иском в гражданском процессе называется обращение в суд заинтересованного лица с требованием о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса путем разрешения спора о праве.

Иск служит процессуальным средством разрешения спора о праве между сторонами материально-правового отношения.

В иске различают три составные части: содержание, предмет и основание (элементы иска).

Содержание иска — то действие суда, совершения которого просит истец, обращаясь в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права. Содержание иска определяется истцом, исходя из способа судебной защиты, предусмотренной законом (ст. 12 ГК).

В соответствии с этим истец может просить суд: — о присуждении ответчика к исполнению определенного действия (например, возмещения убытков, уплаты конкретной денежной суммы, передачи определенного имущества) или к воздержанию от какого-то действия (например, от действий, вызывающих шум, загрязняющих соседний участок); — о признании существования или, напротив, отсутствия какого-либо правоотношения, субъективного права или обязанности; — об изменении или прекращении правоотношений истца с ответчиком.

Под предметом иска понимается указанное истцом субъективное право, о котором он просит суд вынести решение одним из указанных выше способов.

Предметом иска может быть охраняемый законом интерес (ст. 152 ГК), а также правоотношение в целом.

Так, предметом иска о восстановлении на работе является право на выполнение определенной работы в данном учреждении. Предметом иска о присуждении с ответчика суммы денег является материальное субъективное право (право требования) истца на уплату ответчиком этой суммы и соответственно обязанность ответчика эти деньги уплатить. Предметом иска о выселении ответчика из жилого помещения является субъективное право истца на освобождение ответчиком этого помещения и соответственно обязанность ответчика освободить помещение.

Предметом иска может быть, например, право собственности истца на какую-нибудь вещь, правоотношение по жилищному найму определенного помещения, авторское право на конкретное произведение науки, литературы или искусства и т. д.

Истец в одних случаях может быть заинтересован в подтверждении судом существования определенного правоотношения, в других — его отсутствия, например, если он утверждает, что совершенная с ответчиком сделка недействительна. Таким образом, предметом иска может быть утверждаемое истцом, т. е. предположительно существующее или отрицаемое им правоотношение.

Предмет иска следует отличать от объекта спорного гражданского правоотношения, так называемого материального объекта иска, который входит в предмет иска в качестве составной части. Так, если предмет иска о присуж-

дении с ответчика определенной суммы денег в качестве покупной цены составляет право истца на уплату ответчиком этой суммы, то сама по себе денежная сумма является не предметом иска, а его материальным объектом (так же как истребуемая вещь, используемое имущество и т. п.), объектом спорного правоотношения. Когда речь идет об увеличении или уменьшении исковых требований, то имеется в виду изменение не предмета иска в целом, а только его размеров, количественной стороны материального объекта иска.

Основание иска составляют указываемые истцом обстоятельства, с которыми он, как с юридическими фактами, связывает свое материально-правовое требование или правоотношение в целом, составляющее предмет иска.

Так, основанием иска могут служить сделки, в частности договоры, факты нарушения права, факты, служащие основанием наследования, факты причинения вреда, наступление срока, условия и т. д.

Основание иска состоит обычно не из одного факта, а из некоторой их совокупности, именуемой фактическим составом.

Между элементами иска существует тесная связь. Факты основания иска, будучи подведенными под гипотезу определенной нормы материального права, указывают на юридическую природу спорного правоотношения, являющегося предметом иска. В свою очередь, предмет иска обуславливает содержание иска: то, что подлежит защите, определяет форму (способ) защиты. Например, требование о взыскании денег или о передаче вещи может быть защищено присуждением; существование или отсутствие определенного правоотношения защищается судебным признанием; изменение или прекращение правоотношения требует преобразовательного решения суда.

Элементы иска имеют большое значение в гражданском процессе. Основание иска обязан доказать истец (ст. 56 ГПК). Ответчик должен быть осведомлен о нем, для того чтобы своевременно представить суду материалы (указание фактов и представление доказательств), необходимые для того, чтобы опровергнуть или обессилить основание иска.

Предмет иска — те права и обязанности, правоотношение, вопрос о существовании которых суд должен рассмотреть, для того чтобы вынести о них свое решение.

Содержание иска указывает на способ судебной защиты, за которой истец обращается в суд. По содержанию иски делятся на виды.

Основание и предмет иска, кроме того, составляют признаки, по которым каждый иск отличается от любого другого иска; по этим элементам может быть установлено также, что иск, несмотря на продолжение дела, после изменения истцом предмета или основания (ч. 1 ст. 39 ГПК) остался тем же самым (внутреннее тождество). В этом состоит индивидуализирующее значение основания и предмета иска.

Индивидуализация иска необходима в тех случаях, когда суд встречается с вопросом о том, не был ли предъявляемый иск уже принят другим судом к рассмотрению или не был ли ранее разрешен судом (ч. 2 ст. 209 ГПК). Для разрешения этого практически весьма важного вопроса необходимо

установить, имеется ли тождество иска, разрешенного (или разрешаемого) судом, и иска вновь предъявляемого (внешнее тождество).

Внутреннее тождество устанавливается в тех случаях, когда при изменении истцом предмета или основания иска в процессе рассмотрения дела обеспечивается единый интерес.

Внешнее тождество проявляется при индивидуализации двух исков, связанных с повторным обращением в суд. Если при этом сохраняются тот же предмет и то же основание по спору между теми же лицами — такой иск не может быть принят к повторному рассмотрению.

Тождественными являются иски, в которых совпадают стороны, предмет и основание. При этом факты, обосновывающие иск, индивидуализируют рассматриваемое судом правоотношение лишь при условии их совершения до момента удаления суда в совещательную комнату. Факты, совершившиеся после этого момента, создают новое основание, на которое действие решения суда не распространяется.

Учитывая сущность элементов иска, можно определить иск как требование юридически заинтересованного лица (истца), обращенное к суду первой инстанции, о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса установленным законом способом на основании указанных фактов, которыми связываются неправомерные действия ответчика.

Существует две системы классификации исков, т. е. подразделение их на виды:

- процессуально-правовая, в основании которой лежит процессуально-правовой признак;

- материально-правовая, основанная на материально-правовом признаке.

Процессуально-правовая классификация исков основана на содержании иска, т. е. способе требуемой истцом судебной защиты.

Процессуально-правовая классификация исков, охватывая все возможные по закону способы судебной защиты, носит исчерпывающий характер и потому имеет основное значение в теории гражданского процессуального права.

Иски по этой классификации делятся на три вида:

- иски о присуждении;

- иски о признании;

- иски об изменении или прекращении правоотношений (преобразовательные иски).

Иском о присуждении истец требует от суда обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от него. Практически это наиболее распространенный вид иска. Примерами иска о присуждении могут служить иски: собственника об истребовании его вещи из чужого незаконного владения, о выселении из дома, подлежащего сносу, о взыскании алиментов, о взыскании долга по договору займа и др.

Обращение в суд за защитой права в виде присуждения обычно вызывается тем, что должник оспаривает право истца, не исполняя своих обязанностей.

Вследствие спора право лишается определенности; его нельзя принудительно осуществить до тех пор, пока не будет установлено, существует ли в действительности оспоренное право и каково его содержание. Этот вопрос решается судом. Принудительное исполнение обязанности должником является конечной целью иска о присуждении. Поэтому иски о присуждении называются также исполнительными исками.

Таким образом, иском о присуждении, или исполнительным иском, называется иск, направленный на принудительное исполнение подтвержденной судом обязанности ответчика. Истец требует не только признания за ним определенного субъективного права, но и присуждения ответчика к совершению конкретных действий в свою пользу.

Иски о присуждении служат принудительному осуществлению материально-правовых обязанностей, которые не исполняются добровольно или исполняются ненадлежащим образом.

Предметом иска о присуждении является право истца требовать от ответчика определенного поведения в связи с невыполнением им соответствующей обязанности добровольно. Например, наступил срок возвращения долга по договору займа, а ответчик добровольно не исполняет своей обязанности. Требование о восстановлении на работе связано с незаконным увольнением, т. е. нарушением трудовых прав истца. Предметом исков о присуждении являются субъективные права, возможность принудительного осуществления которых наступила, т. е. возникло право на иск в материальном смысле.

Основанием иска о присуждении являются: во-первых, факты, с которыми связано возникновение самого права (например, деятельность художника по написанию картины, сочинение литературного произведения его автором и т. д.); во-вторых, факты, с которыми связано возникновение права на иск: наступление срока, отлагательного условия, нарушение права. В некоторых случаях указанные факты обеих категорий возникают одновременно с правом на иск, и их различить невозможно, например, при причинении вреда имуществу другого лица, неосновательном приобретении имущества.

Содержание иска о присуждении выражается в требовании истца к суду о принуждении ответчика к совершению определенных действий; оно выражено в просительном пункте такового заявления: взыскать зарплату, восстановить на работе, выселить и т. п.

Целью защиты права может быть устранение неопределенности прав и обязанностей, возникшей вследствие оспаривания их существования или содержания, для предотвращения правонарушения в дальнейшем. Такая потребность может возникнуть и до того, как спорное право было нарушено.

Подобное положение создается, например, если оспариваются действительность заключенной сделки и ее правовые последствия, если оспаривается чье-либо право собственности на имущество или право пользования им, без одновременного требования совершить какое-либо действие или предоставить какое-либо имущество, иначе говоря — без присуждения чего-либо с ответчика.

В подобных случаях спором о праве, отрицанием его существования или оспариванием его содержания создается неопределенность во взаимоотношениях сторон, которая, в свою очередь, создает угрозу неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности в будущем.

В гражданском обороте важна определенность в правоотношениях: каждый должен знать свои права и обязанности и соотносить с ними свое поведение. Если определенность правоотношения поколеблена, то возникает правовой интерес в ее восстановлении.

Защита интереса в таком случае может быть достигнута судебным признанием того, что спорное правоотношение в том или ином содержании или объеме в действительности существует или не существует (отсутствует). Этой цели служат иски о признании.

Иском о признании является требование, направленное на подтверждение судом существования или отсутствия определенного правоотношения. Поскольку решением суда по этим искам констатируется, т. е. устанавливается существование или отсутствие спорного правоотношения, данные иски называют также установительными исками.

Предметом иска о признании может быть правоотношение как с его активной стороны (субъективного права), так и со стороны пассивной (обязанности). Например, возможен иск о признании за истцом как нанимателем, права пользования жилой площадью, о признании авторского права истца на произведение или изобретение, иск о признании обязанности истца вносить квартплату в определенном размере

Иск о признании, направленный на подтверждение существования права или правоотношения, называется положительным (позитивным) иском о признании (например, иск о признании права собственности на строение). Если же иск о признании направлен на подтверждение отсутствия правоотношения, он называется отрицательным (негативным) иском о признании (вследствие, например, недействительности сделки).

Предметом иска о признании в большинстве случаев является правоотношение между истцом и ответчиком. Но по закону допускаются (и встречаются на практике) иски, предметом которых является правоотношение между другими лицами, которые в таких случаях оказываются соответчиками в процессе. Таков, например, иск прокурора о признании сделки, заключенной между двумя лицами, недействительной; иск о недействительности фиктивного брака, предъявленный к обоим супругам.

Особенности основания иска о признании различны в исках положительном и отрицательном.

Основанием положительного иска о признании являются факты, с которым истец связывает возникновение спорного правоотношения. Так, основанием иска о признании за истцом права нанимателя на пользование жилым помещением служат указанные истцом факты, с которыми он связывает возникновение права постоянного пользования жилой площадью по договору жилищного найма (например, проживание в течение длительного, свыше шести месяцев, срока в качестве члена семьи нанимателя).

Основание отрицательного иска о признании образуют факты, вследствие которых спорное правоотношение, по утверждению истца, не могло возникнуть (например, отсутствие нотариально оформленного договора в случаях, когда такое оформление, согласно закону или по соглашению сторон, необходимо для действительности сделки; отсутствие свободной воли - заблуждение, обман, угроза, насилие и т. п. при заключении сделки). Указание на такие недостатки сделки означает, что фактический состав, необходимый для возникновения правоотношений (или хотя бы часть его), отсутствует; следовательно, правоотношение, составляющее предмет спора, в действительности не существует.

В отличие от основания иска о присуждении в основание иска о признании не входят факты, вызывающие возможность принудительного осуществления права, так как в иске о признании истец ограничивается просьбой о подтверждении существования или отсутствия правоотношения, не требуя принудительного осуществления своего гражданского субъективного права.

Содержанием иска о признании является требование к суду вынести решение о признании наличия или отсутствия правоотношения, указанного истцом (признать сделку недействительной, признать право на жилую площадь и т. п.).

Иски о признании как средство защиты субъективных прав имеют большое практическое значение. Решениями судов по этим делам восстанавливается определенность прав и обязанностей заинтересованных лиц, гарантируются их осуществление и защита, устраняются нарушения закона, пресекаются действия, совершаемые в обход закона. Своевременное установление недействительности незаконных сделок предотвращает причинение ущерба государственным и общественным интересам, интересам отдельных граждан. Таким образом, решения о признании имеют предупреждающее (превентивное, профилактическое) действие и служат важным средством борьбы суда с нарушением законов.

Таким образом, между иском о присуждении и иском о признании существуют серьезные различия как по содержанию, предмету и основанию, так и по назначению. Но общей чертой для них является то, что оба иска направлены на судебное подтверждение прав и обязанностей в том виде и содержании, в каком они сложились и существовали до процесса и независимо от него.

В обоих случаях решение не вносит изменений в существующее правоотношение, которое после судебного решения остается таким же, каким оно было до процесса.

Преобразовательным называется иск, направленный на изменение или прекращение существующего с ответчиком правоотношения. Преобразовательный иск направлен на вынесение судебного решения, которым должно быть внесено нечто новое в существующее между сторонами правовое отношение. Поэтому преобразовательный иск называют и конститутивным, или иском о преобразовательном решении.

Закон предоставляет суду право выносить такое решение, установив, что одним из способов защиты субъективных гражданских прав является прекращение или изменение правоотношения, которые могут быть достигнуты соглашением сторон, т.е. посредством двусторонней сделки (ч. 1 ст. 414 ГК).

Вместе с тем в некоторых случаях закон предоставляет сторонам право прекратить правоотношение путем одностороннего волеизъявления. Так, договор поручения может быть прекращен вследствие отмены его доверителем или отказа поверенного (ч. 1 и 2 ст. 977 ГК). Указанные действия являются односторонними волеизъявлениями, не нуждающимися в чем-либо, в том числе судебном, подтверждении.

Чаще всего право прекратить правоотношение посредством одностороннего волеизъявления (расторгнуть правоотношение) связывается законом с нарушением договора. Но так как прекращение правоотношения и даже его изменение во многих случаях способны нанести другой стороне существенный ущерб, то закон подчиняет осуществление правомочия на такое действие (так называемого преобразовательного правомочия) судебному контролю в форме преобразовательного решения, без вынесения которого одностороннее волеизъявление признается недостаточным. Особенно это важно в случаях, когда для такого волеизъявления требуется известное, указанное в законе основание. Например, право на досрочное расторжение договора аренды возникает у арендодателя в случаях, указанных в ст. 619 ГК, а аналогичное право арендатора — в случаях, перечисленных в ст. 620 ГК.

Но и тогда, когда для использования преобразовательного правомочия не нужно специального основания и, следовательно, оно может быть осуществлено по свободному усмотрению управомоченного лица, закон требует для его реализации в некоторых случаях обращения суд. Так, право на выдел своей доли из общего имущества в случае недостижения соглашения о способе выдела с другими участниками общей собственности может быть осуществлено путем одностороннего волеизъявления, однако только посредством иска (ч. 3 ст. 254 и ст. 252 ГК),

Во всех таких случаях решение суда, постановленное на основании проверки законности и обоснованности прекращения или изменения правоотношения, служит важной гарантией правомерности односторонних волеизъявлений и защиты законных интересов сторон.

В некоторых случаях прекращение правоотношения возможно только по решению суда. Например, в случаях, предусмотренных ст. 21—23 СК, брак расторгается в судебном порядке. Одностороннее волеизъявление о прекращении брачного правоотношения в предусмотренных законом случаях (при наличии несовершеннолетних детей и др.) может быть осуществлено только через суд, даже при отсутствии возражений со стороны другого супруга.

Иногда с прекращением правоотношений связывается возникновение новых правоотношений: например, с разделом общей собственности возникают отдельные права индивидуальной собственности на части разделенного имущества.

Одним из видов конститутивных решений является решение о дополнительном урегулировании таких правоотношений, которые нормой права годностью не урегулированы (регламентирующее решение). Примером таких решений (и исков) могут служить решения (иски) об определении размера алиментов, когда он не установлен в процентном отношении к заработку; по спорам о лишении родительских прав и отобрании ребенка (ст. 69 и 77 СК); спорам о выделе доли из общего имущества (ч. 3 ст. 254 ГК) и др. Являясь актами индивидуального регулирования, такие регламентирующие решения представляют собой разновидность решений об изменении правоотношений, поскольку всякое восполнение содержания правоотношения составляет в широком смысле слова его изменение.

Важнейшая черта всех преобразовательных решений и исков заключается в том, что суд может выносить такие решения только в случаях, указанных законом, если имеются налицо те факты, с которыми закон связывает возникновение права на изменение или прекращение правоотношения. Преобразовательные решения не создают правоотношение между истцом и ответчиком, а прекращают существовавшее или вносят в него изменения, установив факты, с возникновением которых у истца появилось право в одностороннем порядке на такие изменения.

Предметом преобразовательного иска служит право истца односторонним волеизъявлением прекратить или изменить правоотношение (например, требовать расторжения брака, договора), Основание преобразовательного иска составляют факты двоякого значения:

факты, с которыми связано возникновение правоотношения, подлежащего изменению или прекращению;

факты, с которыми связана возможность осуществления преобразовательного правомочия на изменение или прекращение правоотношения.

Например, в иске о расторжении договора купли-продажи ввиду недостатков купленной вещи к фактам первой группы относится заключение договора купли-продажи, к фактам второй группы — наличие недостатков в проданном товаре.

Среди преобразовательных исков имеются такие, в которых основание иска не содержит фактов двоякого значения ввиду того, что право требовать преобразования в этих случаях имеется у истца всегда, как постоянное правомочие, в составе правоотношения. Например, право на выдел имущества из общей собственности принадлежит участнику права общей собственности всегда (ч. 2 ст. 252 ГК).

Содержанием преобразовательного иска является требование к суду вынести решение о прекращении или изменении правоотношения (о расторжении брака, разделе общего имущества).

Своим содержанием и предметом преобразовательные иски отличаются от исков о присуждении и о признании. Преобразовательным решением суд не присуждает ответчика к совершению какого-либо действия или к воздержанию от какого-либо действия, так как преобразовательному правомочию (например, правомочию на прекращение правоотношения) не противо-

стоит обязанность противной стороны совершить какое-либо действие или воздержаться от какого-либо действия, которая могла бы быть судом принудительно исполнена. В отличие от решений о признании преобразовательное решение не ограничивается одним подтверждением права истца на преобразование правоотношений, а состоит в осуществлении этого права, вследствие чего правоотношение, на которое данное право направлено, изменяется или прекращается.

Рассматривая преобразовательный иск и вынося по нему преобразовательное решение, суд не создает новых прав, а защищает право истца на изменение или прекращение существующего правоотношения, которое по закону не может быть осуществлено без решения суда. При этом возможны два случая:

1) правоотношение может быть изменено или прекращено только судом (расторжение брака, лишение родительских прав и др.);

2) необходимость обращения в суд вызвана отсутствием согласия одной из сторон на изменение или прекращение правоотношения (расторжение договора купли-продажи, раздел общей собственности и др.).

В практике иски различных видов нередко соединяются в одном производстве.

Так, иски о признании и преобразовательные часто присоединяются к искам о присуждении. Например, иск о признании сделки недействительной обычно соединяется с иском о присуждении возврата исполненного по договору (ст. 171, 172, 179 ГК). Преобразовательный иск о разделе общего имущества или выделе из него в натуре определенной части сопровождается иском о присуждении к передаче этой части имущества.

Возможность соединения исков различных видов в одном исковом заявлении и процессе повышает значение таких исков. Разрешая дело по данному исковому заявлению, суд должен дать отчетливый и самостоятельный ответ на каждый иск в составе общего для них судебного решения.

Тема 6.2. Средства процессуальной защиты истца и ответчика

Принцип процессуального равноправия сторон в гражданском процессе обеспечивает равные возможности для защиты их интересов при разрешении правового спора в суде. Ответчик наделен всей полнотой прав на защиту против предъявленного иска. Средствами осуществления этих прав являются возражения против иска и встречный иск.

Возражения — объяснения ответчика, обосновывающие неправомерность предъявленного к нему иска, служащие защите его интересов. Возражения могут касаться: а) правомерности возникновения процесса или его продолжения, т. е. могут быть направлены против самого рассмотрения судом данного дела; б) заявленных истцом требований по существу. Исходя из этого, возражения можно разделить на процессуальные и материально-правовые.

Объяснения, направленные против рассмотрения судом дела, мотивированные неправомерностью возникновения гражданского процесса или его продолжения, называются процессуальными возражениями. Процессуальные возражения могут состоять в указании суду на отсутствие права на предъявление иска (например, ввиду неподведомственности дела судам общей юрисдикции или отсутствия иной предпосылки права на предъявление иска) и требования прекратить производство по делу.

Процессуальным возражением ответчик может обратить внимание суда на нарушение истцом порядка предъявления иска (например, неподсудность дела данному суду) либо иные процессуальные обстоятельства и требовать у суда принятия установленных в таких случаях мер: отложения заседания, приостановления производства по делу, оставления заявления без рассмотрения, передачи его в другой суд по надлежащей подсудности и др. Процессуальные возражения в гражданском процессуальном праве, как правило, указывают на такие недостатки процесса, которые суд обязан учесть по собственной инициативе. Тем не менее, предоставление сторонам возможности обращать на эти недостатки внимание суда служит существенной гарантией того, что они будут устранены.

Другой вид объяснений ответчика, направленных на защиту его прав и законных интересов, составляют объяснения, относящиеся к существу предъявленных к нему исковых требований. Они могут представлять собой отрицание фактов и правовых доводов, указанных истцом, а также быть основанными на юридических фактах. Такие возражения называются материально-правовыми.

Если истец не представляет доказательств основания иска, то ответчик вправе указать на это, ограничиваясь отрицанием соответствующих фактов. Таково отрицание факта, обязанность доказать который лежит на истце. Как правило, отрицание обосновывается известными соображениями (доводами), приводимыми ответчиком, анализом и опровержением доказательств, представленных истцом. Если, например, истец в иске о расторжении договора купли-продажи дома ссылается на обнаруженные им в этом доме недостатки (неисправность водопровода, отопления), то ответчик, возражая против иска, может доказывать, что представленные истцом акты, якобы свидетельствующие о недостатках дома, составлены неправильно.

Отрицание фактов основания иска может подтвердиться приведенными ответчиком доказательственными фактами, несовместимыми с фактами основания иска. Например, факт отцовства ответчика, утверждаемый истцом, может опровергаться фактом происхождения ребенка от другого лица; факт причинения ответчиком вреда — фактом неосторожных действий самого истца. Объяснения ответчика могут относиться и к обоснованию истцом своих требований, касаться ссылок истца на законы и другие постановления, их смысл, значение и применение в данном случае.

От отрицания фактов и правовых доводов следует отличать те объяснения, которые сами основываются на юридических фактах, приводимых от-

ветчиком (ст. 57 ГПК). Такие объяснения называются возражениями в собственном смысле.

Возражения в собственном смысле — объяснения ответчика, направленные на опровержение исковых требований и основанные на указанных им юридических фактах.

Возражения в собственном смысле могут иметь двоякое содержание и значение:

они могут опровергать факты основания иска. Так, против иска о возмещении вреда, причиненного имуществу, ответчик может возражать, указывая на то, что он бы управомочен на причинение вреда либо что вред в действительности возник вследствие вины самого истца;

ответчик может, не отрицая фактов основания иска, с которыми истец связывает исковые требования, привести иные факты, опровергающие факты основания иска. Он может привести факты, которые препятствуют возникновению искового требования (так называемые правопрепятствующие факты). Например, возражая против действительности договора, сослаться на недееспособность одной из сторон, если сделка заключалась без участия законного представителя. С такой же целью ответчик может привести факты, которые влекут за собой прекращение ранее возникшего права истца (так называемые правопогашающие факты). Так, ответчик, возражая против иска о взыскании с него денежного долга, может сослаться на уплату им долга или на истечение срока исковой давности.

Ответчик иногда имеет самостоятельное право требования к истцу, которое по содержанию может быть противопоставлено заявленному иску. Это право требования ответчик может реализовать для защиты своих интересов путем предъявления встречного иска.

Встречный иск - самостоятельное исковое требование, заявленное ответчиком в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с первоначальным в целях защиты своих интересов.

Институт встречного иска дает возможность путем совместного рассмотрения первоначального и встречного требований более полно учесть правовые отношения сторон. Он соответствует требованию процессуальной экономии, содействуя скорому отправлению правосудия с возможно меньшими затратами участниками процесса сил, средств и времени.

Противопоставление встречного искового требования первоначальному предполагает известную связь между ними, от которой зависит возможность их совместного рассмотрения (ст. 138 ГПК). При отсутствии такой связи рассмотрение в одном процессе встречного иска с первоначальным не находило бы оправдания и только осложняло бы работу суда, затрудняя своевременное и правильное разрешение каждого из них.

Встречный иск — одна из форм обращения в суд за судебной защитой. Встречный иск предъявляется по общим правилам предъявления иска (ст. 137 ГПК). Ответчик вправе заявить встречное исковое требование до вынесения судом решения, т. е. как в период подготовки дела к судебному разбирательству, так и в любой части судебного заседания до удаления суда в со-

вещательную комнату. Однако наиболее целесообразно решать вопросы, связанные с предъявлением встречного иска, при подготовке дела к судебному разбирательству или в подготовительной части судебного заседания. Обнаружив, что ответчик имеет право предъявить встречный иск, судья при подготовке дела должен дать ему соответствующие разъяснения. Предъявление встречного иска возможно и при новом рассмотрении дела после отмены решения в кассационном или надзорном порядке.

Заявление должно отвечать требованиям ст. 131 и 132 и оплачено государственной пошлиной, на него полностью распространяются основания отказа в принятии заявления и возвращении без рассмотрения, предусмотренные ст. 134, 135 ГПК, с учетом того обстоятельства, что в изъятие из общих правил о подсудности гражданских дел встречное требование предъявляется по месту рассмотрения первоначального иска. При наличии оснований, предусмотренных ст. 136 ГПК, встречное заявление может быть оставлено без движения. Наряду с общими правилами закон устанавливает специальные условия, при которых возможно принятие к рассмотрению встречного иска одновременно с основным (ст. 138 ГПК).

Эти условия основаны на взаимосвязи встречного требования с первоначальным и являются обязательными для принятия, рассмотрения и разрешения встречного иска с основным. Отсутствие такой связи исключает одновременное совместное рассмотрение требований истца в одном процессе (ст. 138 ГПК). Связь встречного иска с первоначальным может обуславливаться различными причинами и соответственно иметь разное содержание:

1) иск может быть принят судьей к производству как встречный, если встречное требование направлено к зачету первоначального требования (абз.2 ст. 138). Ответчик предъявляет однородное требование, которое может быть зачтено в погашение предъявленного к нему истцом. Таков, например, случай предъявления ответчиком к истцу встречного иска о возмещении причиненного истцом вреда имуществу против первоначального иска о взыскании данных ответчику займы и в срок не возвращенных денег. В этом случае встречный иск направлен на зачет первоначального иска в целом или в части (в зависимости от соотношения их размеров).

Встречные иски с целью зачета могут вытекать из разных оснований. Но возможно, что в основаниях первоначального и встречного иска имеются одни и те же юридические факты. Сущность связи между первоначальным и встречным требованием состоит в возможности прекращения требования истца путем зачета требования ответчика. Встречный иск, предъявляемый с целью зачета, не исключает удовлетворения первоначального иска. Ответчик в таких случаях вообще не оспаривает предъявленное ему требование, но просит зачесть встречное.

Материально-правовой основой зачета является ст. 410 ГК, в силу которой обязательство прекращается зачетом встречного однородного требования, срок исполнения по которому наступил, не указан либо определен моментом востребования. Для решения вопроса о зачете суд должен выяснить,

имеются ли условия для него, проверить обоснованность требований каждой стороны, а также допускается ли зачет требований (ст. 411 ГК).

Зачет может быть совершен в процессе также в форме возражения. Такое заявление отличается от встречного иска не только по содержанию, но и по последствиям: если суд по каким-либо причинам в основном иске от-: кажет (например, ввиду ненаступления срока или условия требования истца), то заявление ответчика о зачете, не оформленное как встречный иск, останется без рассмотрения, а составляющее его встречное требование — неудовлетворенным; между тем встречный иск должен быть судом рассмотрен и разрешен независимо от того, как будет разрешен основной иск;

2) встречный иск может быть принят, если его удовлетворение исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска (абз.3 ст. 138 ГПК).

Исключает удовлетворение первоначального иска такой встречный иск, который опровергает или подрывает основание первоначального. Например, иску о взыскании ущерба, причиненного неисполнением договора, противопоставляется иск о признании недействительным этого договора; иск об истребовании наследственного имущества опровергается иском о признании недействительным свидетельства о праве наследования, а иск о взыскании алиментов - иском об оспаривании отцовства. В других случаях предъявление встречного иска связано с опровержением оснований первоначального иска и направлено на подтверждение определенных прав ответчика. Так, по иску об утрате права на жилую площадь может быть предъявлен встречный иск о вселении в спорную квартиру; по иску о выселении — иск о признании недействительным решения об исключении из ЖК и др. Иногда соотношение первоначального и встречного исков вызывается их несовместимостью. Удовлетворен может быть либо один, либо другой иск. Например, ответчик, к которому предъявлен иск об уплате алиментов на содержание ребенка, требует передачи ему ребенка на воспитание.

Закон допускает и иные случаи взаимной связи между встречным и первоначальными исками, если их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров как условие для предъявления встречного иска (абз.4 ст. 138 ГПК).

Взаимная связь в качестве условия при принятии встречного иска имеет место тогда, когда требования ответчика и истца возникают из одного и того же правоотношения и когда в обоснование того и другого требования приводятся общие факты. Примером таких исков могут служить иски о разделе имущества или разделе вклада - денег, нажитых в период брака, против иска о расторжении брака; встречный иск нанимателя о возврате ему вознаграждения, уплаченного наймодателю, если наймодатель предъявил, иск о возврате сданной внаем вещи, и т.д.

Следует иметь в виду, что закон предусматривает в этом случае не только взаимную связь первоначального и встречного исков, но и обеспечиваемую совместным рассмотрением возможность провести быстрое и правильное рассмотрение и разрешение спора.

Приняв встречный иск, суд обязан разрешить его, дав ответ на этот иск в решении по делу.

Необходимость связи между встречным и первоначальным требованиями не устраняет самостоятельного характера встречного иска.

Практически это проявляется в следующем:

а) хотя удовлетворение встречного иска обычно влечет за собой отказ в первоначальном иске, не исключена возможность отказа в основном иске по причинам, не имеющим отношения к встречному иску, в котором суд также отказывает за его незаконностью или необоснованностью. Например, может быть отказано в иске о выселении ответчика ввиду невозможности совместного с ним проживания с одновременным отказом во встречном иске ответчика о признании за ним доли в праве общей собственности на спорное строение;

б) ввиду самостоятельного характера встречного иска суд обязан разрешить его и в том случае, если по первоначальному иску решение не выносится (например, вследствие отказа истца от иска). Но и в тех случаях, когда оба иска рассматриваются судом, по каждому из них - первоначальному и встречному — должен быть дан в общем решении по делу отдельный ответ с относящейся к нему мотивировкой в отношении того, что именно присуждается первоначальному и встречному истцу и в какой части.

В принятии встречного иска должно быть отказано, если отсутствуют условия его принятия (ст. 138 ГПК). Отказ в принятии встречного иска, поданного с соблюдением условий его предъявления, по мотивам нецелесообразности или нежелательности рассмотрения следует рассматривать как нарушение принципов диспозитивности и равноправия сторон. Но он не лишает ответчика права предъявить такой иск самостоятельно.

Раздел 7 ВОЗБУЖДЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ДЕЛА В СУДЕ

Тема 7.1. Возбуждение гражданского дела в суде

Исковое производство возбуждается посредством подачи в суд искового заявления.

Исковое заявление - установленная законом форма обращения в суд за разрешением спора о субъективном праве.

В исковом заявлении выражается воля заинтересованного лица, обращающегося в суд за защитой права.

Согласно ст. 131 ГПК исковое заявление подается в суд в письменной форме и должно содержать общие сведения, необходимые для рассмотрения дела, а также для установления связи с участвующими в деле лицами. Соблюдение надлежащей формы и содержания искового заявления - одно из необходимых условий осуществления права на предъявление иска.

Прежде всего, в заявлении указываются суд, в который оно подается, наименование сторон и других лиц, привлекаемых к участию в деле, также их место жительства (для граждан) или местонахождение (для организаций). Сведения об истце должны содержать фамилию, имя, отчество, его почтовый адрес. Эти же сведения должны быть приведены и в отношении ответчика, а также третьих лиц, привлекаемых к участию в деле истцом. В тех случаях, когда одной из сторон является организация, в соответствии с зарегистрированным уставом должны быть указаны точное наименование и место нахождения (регистрации).

Даются сведения и о соучастниках. Сведения об истце указываются и в том случае, когда в защиту его интересов обращаются в суд прокурор (ст. 45) или государственные органы и другие лица (ст. 46). Если заявление подает представитель, следует указать его фамилию, имя и отчество, адрес, а также место работы (члена коллегии адвокатов, юридической фирмы и т. д.).

Точные наименования и адреса сторон, других участвующих в деле лиц необходимы для правильного определения подсудности дела, высылки копий заявления о возбуждении дела, извещений и вызовов.

Если место жительства неизвестно или ответчик не имеет места жительства в РФ, следует руководствоваться ч. 1 ст. 29 ГПК.

Согласно п. 4 ст. 131 ГПК в заявлении должно быть указано, в чем именно состоит нарушение или угроза нарушения субъективных прав, свобод или законных интересов истца, и его требования к ответчику. Исходя из этого истец указывает, в какой форме, каким способом суд должен оказать ему защиту. Требования к суду могут заключаться в признании прав и свобод, присуждении ответчика к совершению определенных действий, к прекращению или изменению правоотношения (ст. 12 ГК).

Требование может быть сформулировано конкретно: взыскать определенную сумму денег, передать вещь и т. д. Оно может быть сформулировано

и факультативно: передать имущество, а если его не окажется в натуре, то взыскать его стоимость.

Субъективное право, свобода, законный интерес, нарушенные ответчиком и указанные истцом, как предмет иска, должны быть обоснованы обстоятельствами, которые являются юридическими фактами, составляющими основание иска. Указание обстоятельств, с которыми истец связывает свое требование (право требовать определенного поведения), имеет важное значение для определения предмета доказывания и правильного разрешения возникшего спора. Такими обстоятельствами могут быть факты, свидетельствующие о принадлежности истцу спорного права и о нарушении его ответчиком. Например, ответчик самовольно вселился в принадлежащее истцу жилое помещение, отказывается добровольно освободить его, не исполняет заключенный договор, хотя срок исполнения его наступил, и др.

ГПК не требует от истца правового обоснования иска, т. е. ссылки на норму права, которая регулирует спорное правоотношение. Но истец во всех случаях должен указать то право, защиты которого он требует, считая нарушенным его ответчиком.

В соответствии с ч. 3 ст. 131 ГПК прокурор, предъявляющий иск в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц в заявлении наряду с тем, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено, должен сослаться на закон или иной нормативный правовой акт, предусматривающий способы защиты этих интересов. При обращении прокурора в защиту гражданина в заявлении прокурора должно быть обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином — состояние здоровья, возраст, недееспособность и другие уважительные причины, препятствующие ему самому обратиться в суд.

Представляется, что исковые заявления, подаваемые адвокатами, юрисконсультами, также должны содержать юридическое определение спорного правоотношения и указание на норму права, которая нарушена.

В исковом заявлении должна быть указана цена иска, если иск подлежит оценке. Цена иска определяется в соответствии со ст. 91 ГПК истцом. В случаях явного несоответствия цены иска, указанной истцом, действительной стоимости истребуемого имущества цену иска определяет судья при принятии искового заявления.

В случаях, когда взыскиваемые и оспариваемые суммы связаны с различными основаниями (периодические платежи, платежи по установленным в договоре срокам, по нескольким требованиям и др.), в исковом заявлении должен быть указан расчет денежных сумм.

Если федеральным законом или договором сторон предусмотрен досудебный порядок разрешения спора (претензионный порядок), то в заявлении истец должен указать сведения о соблюдении этого порядка (в установленный срок не поступил ответ на претензию, ответчик оставил претензию без удовлетворения).

В заявлении должен быть дан перечень прилагаемых документов.

В соответствии со ст. 132 ГПК такими документами должны быть:

- копии искового заявления в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины;
- доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя истца;
- документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов;
- текст опубликованного НПА 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.

Кроме перечисленных реквизитов в заявлении могут быть изложены ходатайства истца (например, об освобождении от уплаты госпошлины, об обеспечении иска и др.). Истец может указать номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, свой и представителя, ответчика, а также иные сведения, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела. Исковое заявление подписывается истцом. Оно может быть подписано и представителем истца, если ему предоставлено полномочие на подписание заявления и предъявление его суд (ст. 54).

Допущенные недостатки искового заявления могут быть исправлены истцом при оставлении без движения.

Вопросы, связанные с принятием искового заявления по гражданскому делу, рассматриваются и разрешаются судьей единолично. В течение 5 дней со дня поступления заявления судья по закону должен решить вопрос о возбуждении дела по конкретному исковому требованию. Принятие заявления обусловлено наличием предпосылок права на предъявление иска и соблюдением предусмотренного законом порядка осуществления этого права. При наличии этих условий заявление должно быть принято. Принятие заявления оформляется определением о возбуждении гражданского дела. Если отсутствуют предпосылки права на предъявление иска, судья отказывает в принятии заявления (ст. 134 ГПК). При несоблюдении порядка предъявления иска судья или возвращает исковое заявление (ст. 135 ГПК), или оставляет заявление без движения (ст. 136 ГПК), исходя из того, какие нарушения допущены истцом при предъявлении иска.

Основания, по которым судья отказывает в принятии искового заявления, установлены в ч. 1 ст. 134 ГПК.

В п. 1 ч. 1 ст. 134 предусмотрены три основания отказа в принятии искового заявления:

а) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства потому, что законом предусмотрен иной судебный порядок рассмотрения и разрешения спора. Применение этого основания связано с разграничением компетенции между различными судами (Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции, административные суды, ар-

битражные суды). Таким образом, отказ в принятии заявления связан с неподведомственностью дела общим судам;

б) с заявлением в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица обратились государственный орган, орган местного самоуправления, организация или гражданин, которым законом не предоставлено такого права (ст. 46 ГПК);

в) заявление подано лицом от своего имени об оспаривании актов, которые не затрагивают права, свободы и законные интересы самого заявителя.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 134 ГПК основанием к отказу в принятии искового заявления является наличие вступившего в законную силу решения или определения о принятии судом отказа истца от иска или об утверждении мирового соглашения по тождественному делу. Тождественными признаются иски, в которых совпадают стороны, предмет и основание.

По одному и тому же делу в суд можно обратиться только один раз. Если заявитель считает решение суда незаконным или необоснованным, он может обжаловать решение в установленном порядке, но не возбудить производство по тому же самому делу. Возможность одновременного или последовательного ведения по одному делу нескольких процессов привела бы к полной дезорганизации правосудия.

Тождество по субъектному составу (сторон или заявителей и заинтересованных лиц в особом производстве) может быть определено исходя из того, не предъявлен ли иск вторично одним и тем же лицом к тому же ответчику; иски, совпадающие только по предмету и основанию, но заявленные с измененным субъектным составом, не могут считаться тождественными. Тождество сохраняется и при правопреемстве, так как правопреемник заменяет правопродшественника и все процессуальные действия, совершенные правопродшественником, для него обязательны (ст. 44 ГПК).

Сохраняется тождество, если стороны поменяются местами, а предмет и основание останутся прежними, а также в том случае, если это связано с предъявлением противоположного требования. Например, иск о признании недействительной сделки, которая ранее была признана действительной; о признании недействительной записи отцовства при наличии решения об установлении отцовства.

Тождество иска сохраняется по субъектному составу и при предъявлении исков прокурором, государственными органами, организациями и гражданами в защиту интересов других лиц, если уже есть решение по требованию самого субъекта спорного правоотношения.

Тождественность предмета сохраняется при изменении размера исковых требований, так как при этом остается неизменным предмет иска.

Замена одного альтернативного требования другим также не может исключить тождества предмета иска.

Не считаются тождественными споры между теми же сторонами, если изменились предмет или основание иска. При этом о тождестве следует судить не только по общим признакам предмета иска, но и по его конкретному содержанию. Если, например, при разделе общего имущества супругов в

предыдущем деле не фигурировали определенные вещи, то новый иск об их разделе не тождествен первоначальному. Нельзя усматривать тождества оснований, если истец, предъявляя иск, приводит факты, которые не анализировались и не отражены в ранее вынесенном решении.

При ддящихся правоотношениях появляются новые обстоятельства, которые нельзя не учитывать при определении тождества основания предъявляемого требования. Так, вынесение решения об отказе в иске о расторжении брака в связи с возможностью сохранить семью не препятствует повторному обращению в суд, если появились новые признаки необратимого распада семьи. Судья не может отказать в принятии заявления о выселении ввиду невозможности совместного проживания, если истец при наличии решения повторно обратился в суд, указав новые факты нарушения ответчиком правил общежития после вступления решения в законную силу.

Наличие судебного решения, которым отказано в требованиях о возврате ребенка, отмене усыновления, признании лица ограниченно дееспособным или недееспособным, лишении родительских прав, не может служить основанием для отказа в принятии заявления, если в обоснование требования приводятся новые обстоятельства, возникшие после первого рассмотрения дел.

Принятый судом отказ от иска при сохранении существующего правоотношения, которое вызвало обращение в суд, не может препятствовать вторичному обращению в суд с тем же требованием. Например, отказ от иска о взыскании алиментов, расторжении брака и другие не лишает истца права обратиться в суд с тем же иском.

Определение об утверждении мирового соглашения, как основание к отказу в принятии заявления также связано с установлением тождества исков.

Те же стороны не могут обратиться вторично с тем же иском, если было заключено мировое соглашение, утвержденное судом.

Согласно п. 3 ст. 134 ГПК основанием к отказу в принятии искового заявления является наличие решения третейского суда, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям и ставшее обязательным для сторон. Однако в тех случаях, когда решение третейского суда не исполняется, сторона, в пользу которой принято решение, вправе обратиться в суд с заявлением о выдаче исполнительного листа. Отказ суда в выдаче исполнительного листа не препятствует сторонам повторно обратиться в третейский суд, если такая возможность не утрачена, или в суд (ст. 426, 427 ГПК). Обращение в суд за разрешением спора возможно и в том случае, когда решение третейского суда отменено судом (ст. 421, 422).

Основания к отказу в принятии искового заявления, перечисленные в законе, носят исчерпывающий характер. Недопустим отказ в принятии искового заявления по другим, не предусмотренным ст. 134 ГПК основаниям.

Отказывая в принятии заявления, судья выносит мотивированное определение, в котором должно быть указано основание, отказа со ссылкой на соответствующий пункт ст. 134. В течение 5 дней со дня поступления заявления в суд определение должно быть вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. Отказ в при-

нятии искового заявления исключает возможность повторного обращения заявителя в суд с тождественным иском.

Заявитель, не согласный с определением об отказе в принятии заявления, может в установленном законом порядке подать частную жалобу.

Возвращение искового заявления предусмотрено законом при несоблюдении истцом некоторых условий, составляющих порядок осуществления права на предъявление иска по конкретному делу согласно ст. 135 ГПК. Основаниями возвращения заявления являются:

—несоблюдение истцом досудебного порядка регулирования спора, установленного федеральным законом или предусмотренного договором, либо непредставление документов, подтверждающих соблюдение этого порядка;

—неподсудность дела данному суду;

—недееспособность истца;

—отсутствие подписи или полномочий на подписание искового заявления и на его предъявление в суд;

—наличие в производстве этого или другого суда либо третейского суда дела по тождественному спору.

Для некоторых категорий гражданских дел предусмотрен досудебный порядок разрешения споров. Он может быть установлен федеральным законом, а также договором сторон. В этих случаях его соблюдение становится обязательным до обращения в суд с конкретным требованием.

Необходимость обязательного досудебного порядка разрешения спора в ряде случаев закон предписывает сторонам для согласования взаимных претензий и ликвидации конфликтов до обращения в суд.

ГПК 2002 г. не предусматривает последствий пропуска срока на предъявление претензии. Из этого следует вывод, что претензия может быть предъявлена в любое время. Для суда важен факт предъявления претензии.

Соблюдение досудебного порядка разрешения спора может быть установлено сторонами в договоре или специальном соглашении. В этом случае становится обязательным его соблюдение до обращения в суд с иском в случае возникшего спора. Основанием для возвращения искового заявления является и отсутствие при предъявлении иска доказательств его соблюдения. Доказательствами являются документы, подтверждающие направление претензии ответчику, отказ в удовлетворении претензии, а также неполучение ответа на претензию.

Применение п. 2 ст. 135 ГПК как основания возвращения искового заявления связано с нарушением правил подсудности (ст. 23-31 ГПК). При этом следует руководствоваться положением ст. 47 Конституции РФ: никто не может быть лишен права на рассмотрение дела в том же суде и тем же судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Возвращение искового заявления по основанию недееспособности заявителя (п. 3 ст. 135) может быть применено судьей при достоверном установлении этого обстоятельства. Возвращение заявления совершеннолетнего гражданина возможно лишь при наличии судебного решения о признании его

недееспособным. Гражданину, ограниченному в дееспособности, не может быть возвращено заявление.

В соответствии с п. 4 ст. 135 судья, установив при принятии искового заявления отсутствие подписи истца или подпись и подачу заявления лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд, возвращает исковое заявление.

Для возбуждения гражданского дела от имени заинтересованного лица у представителя должны быть надлежаще оформленные полномочия на ведение дела, удостоверенные доверенностью или иным документом (ст. 54 ГПК). Заявление подлежит возвращению, если оно подается лицом, которое не может быть представителем (ст. 51 ГПК).

Пункт 5 ст. 135 предусматривает основание, препятствующее возбуждению дела по иску, тождественному уже находящемуся в производстве этого или другого суда, а также третейского суда. Закон не допускает одновременное рассмотрение одного и того же дела в разных судах. Производство по делу должно ограничиваться рассмотрением и разрешением дела только в одном суде, выбранном заявителем в соответствии с надлежащей подсудностью.

В соответствии с принципом диспозитивности от волеизъявления самого заинтересованного лица зависит решение вопроса об обращении в суд за судебной защитой. Подав в суд исковое заявление, истец до вынесения определения судьей о принятии к производству может обратиться с заявлением о его возвращении (п. 6 ст. 135 ГПК).

О возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение (ч. 2 ст. 135), в котором указывает, в чем заключаются нарушения порядка предъявления иска, препятствующие принятию заявления, со ссылкой на соответствующий пункт ч. 1 ст. 135. В определении также указывается, как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела: в какой суд в соответствии с родовой и территориальной подсудностью нужно обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду; о необходимости соблюдения досудебного порядка разрешения спора либо предоставления документов, подтверждающих его соблюдение, и др.

Определение выносится в течение 5 дней со дня поступления заявления в суд и в течение этого же срока должно быть решено: принять заявление или вернуть его заявителю вместе со всеми приложенными документами.

Получив возвращенное судом исковое заявление, истец вправе обратиться в суд повторно с тем же иском, если им будут устранены допущенные нарушения, указанные в определении.

Не препятствует повторному обращению в суд и возвращение искового заявления, вызванное распорядительным действием истца (п. 6 ст. 135 ГПК), а также в том случае, если дело, находящееся в производстве другого суда, не могло быть им разрешено, как ошибочно принятое и подлежащее рассмотрению в том суде, который возвратил исковое заявление по п. 5 ст. 135. Истец, не согласный с определением судьей о возвращении заявления, может обратиться в вышестоящий суд с частной жалобой (п. 1 ч. 1 ст. 331, п. 1 ч. 1 ст. 371 ГПК).

Оставление искового заявления без движения — процессуальное действие судьи, предусмотренное законом для исправления недостатков заявления, препятствующих возбуждению гражданского дела при наличии права на предъявление иска и соблюдении порядка его осуществления (ст. 134, 135 ГПК).

Закон устанавливает основания для оставления заявления без движения, не подлежащие расширительному толкованию. Такими основаниями являются: несоблюдение требований, предъявляемых к содержанию и форме искового заявления (ст. 131 и 132 ГПК), а также неоплата в предусмотренных законом случаях государственной пошлины.

Об оставлении заявления без движения судья выносит определение, в котором указывает на недостатки заявления, какие действия по их устранению и в какие сроки истец должен совершить, а также разъясняет последствия неисполнения указаний. Копия определения направляется заявителю. Срок для устранения недостатков должен соответствовать разумно определенной возможности заявителя выполнить требования судьи.

При выполнении заявителем всех рекомендаций судьи в указанный срок судья выносит определение о возбуждении производства по делу со дня первоначального предъявления иска в суд. С этого дня наступают материально-правовые и процессуальные последствия подачи заявления. Если заявитель в назначенный срок не выполнит указания судьи, заявление считается не поданным и возвращается заявителю со всеми приложенными к нему документами. На определение суда об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба.

Раздел 8

ПОДГОТОВКА ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

Тема 8.1. Содержание стадии подготовки дела к судебному разбирательству

Подготовка дела к судебному разбирательству — обязательная стадия гражданского процесса, представляющая собой совокупность процессуальных действий судьи, сторон и других лиц, участвующих в деле, которые должны быть выполнены в установленные законом сроки и имеют своей целью обеспечение правильного, своевременного рассмотрения дела и экономию процесса.

Перечень процессуальных действий, совершаемых судьей, установлен ст. 150 ГПК. В зависимости от категории, сложности и конкретных обстоятельств дела судья определяет, какие подготовительные действия надо осуществить. Проведение подготовительных действий возможно только после возбуждения гражданского дела. Начало подготовки оформляется определением, в котором судья планирует, какие именно действия подлежат осуществлению, с участием каких лиц, в каком порядке и в какие сроки они должны быть проведены.

Все подготовительные процессуальные действия можно разделить на группы, соотнося их с задачами, на выполнение которых они направлены:

1. Обеспечение полноты информации об обстоятельствах дела. Для реализации этой информационной задачи судья осуществляет следующие действия:

а) опрос истца по существу заявленных требований. Он необходим для уточнения требований истца, их конкретизации. При опросе истца судья сможет выяснить возможные возражения со стороны ответчика;

б) опрос ответчика по обстоятельствам дела. Вызвав ответчика на собеседование, судья совершает те же действия, что и при опросе истца по существу дела: выясняет, какие у него имеются возражения против заявленного требования, предлагает ответчику представить истцу и суду свои возражения в письменном виде.

Опрос истца, ответчика или их представителей по обстоятельствам дела является обязательным процессуальным действием.

На собеседование должны вызываться обе стороны. Они могут быть выданы поочередно или одновременно для выяснения взаимных претензий, если судья признает это необходимым. Во время беседы с истцом и ответчиком судья должен разъяснить им процессуальные права и обязанности, связанные с их участием в конкретных подготовительных действиях;

в) судья направляет ответчику копию заявления и приложенных к нему документов, обосновывающих требования истца. Эти материалы могут быть вручены ответчику при вызове его в суд для опроса по обстоятельствам дела.

2. Формирование доказательственной базы для разрешения дела. В соответствии с принципом состязательности гражданского процесса стороны и иные лица, участвующие в деле, несут обязанность по собиранию доказа-

тельств. При опросе истца и ответчика судья выясняет, какие доказательства имеются у сторон, может предложить представить дополнительные доказательства в определенный срок. В случаях и в порядке, предусмотренном законом (ст. 57 ГПК), суд оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в собирании доказательств, совершая следующие действия:

а) истребование судом по просьбе сторон письменных или вещественных доказательств, выдача на руки заинтересованному лицу запроса на получение доказательства (п. 9 ч. 1 ст. 150 ГПК);

б) получение доказательств путем направления судебного поручения (п. 11 ч. 1 ст. 150 ГПК) в случае необходимости осуществления процессуального действия в другом районе или городе (ст. 62 ГПК);

в) назначение экспертизы, экспертов для ее проведения (п. 8 ч. 1 ст. 150 ГПК) в строгом соответствии со ст. 79—87 ГПК. Судья при подготовке дела не только назначает, но и контролирует качество проведения экспертизы. В случае недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд назначает дополнительную экспертизу. Повторную экспертизу судья назначает только в случаях, если она была проведена с нарушением норм процессуального закона или же сам процесс ее производства проведен с нарушением установленных правил; в остальных случаях исследование и оценка результатов экспертизы должны проводиться в ходе судебного разбирательства;

г) в случаях, не терпящих отлагательства, судья имеет право в порядке подготовки провести с извещением лиц, участвующих в деле, осмотр на месте письменных или вещественных доказательств (п. 10 ч. 1 ст. 150 ГПК).

3. Определение состава участников процесса, в первую очередь лиц, участвующих в деле, а при необходимости и лиц, содействующих осуществлению правосудия:

а) разрешает вопрос о вступлении в дело соистцов, соответчиков. В случае предъявления иска не всеми лицами, которым предположительно принадлежит право требования, суд извещает таких лиц о принятом к производству иске и разъясняет им их право вступить в дело в качестве соистцов. Соответчики могут быть привлечены судом к участию в деле, независимо от их согласия;

б) решает вопрос о вступлении в дело третьих лиц, без самостоятельных требований относительно предмета спора, с соблюдением требований ст. 43 ГПК;

в) производит замену ненадлежащего ответчика с согласия истца в соответствии со ст. 41 ГПК;

г) разрешает вопрос о вызове свидетелей, специалистов, переводчика в судебное заседание, назначаемое для рассмотрения дела по существу.

4. Разъяснительно-инструкционные действия судьи:

а) разъяснение сторонам их процессуальных прав и обязанностей, которые определяют порядок и объем судебной защиты на этапе подготовки дела к судебному разбирательству. Особенно важное значение имеет разъяснение права осуществлять распорядительные действия, в частности, права истца отказаться от иска, а ответчика — признать иск; их право заключить

мировое соглашение и право в предусмотренных законом случаях обратиться за разрешением спора в третейский суд, а также последствия совершения таких действий (пп.1 и 5 ст. 150 ГПК);

б) одновременно с направлением или вручением ответчику копии искового заявления и приложенных к нему документов судья предлагает представить в установленный им срок доказательств в обоснование своих возражений. При этом судья разъясняет, что непредставление ответчиком доказательств и возражений в установленный судьей срок не препятствует рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам.

Не все перечисленные в законе действия носят подготовительный характер, но их осуществление на данном этапе производства направлено на достижение основной цели гражданского судопроизводства — защиты прав и охраняемых законом интересов.

Суды должны содействовать окончанию дела путем заключения мирового соглашения, учитывая категорию, характер, обстоятельства дела, если это допускает закон. Установив наличие у сторон намерения заключить мировое соглашение, судья назначает предварительное судебное заседание для процессуального закрепления этих распорядительных действий сторон, которые отражаются в протоколе судебного заседания, а мировое соглашение приобщается к материалам дела.

Перечень процессуальных действий, предусмотренных ст. 150 ГПК, не является исчерпывающим. Судья вправе осуществлять иные процессуальные действия, необходимые по делу. Так, в случаях, предусмотренных законом, суд разрешает вопрос о привлечении к участию в процессе прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления; учитывая, что к лицам, участвующим в деле, относятся не только субъекты искового производства, но и заявители и заинтересованные лица по делам особого производства и производства, возникающего из публичных правоотношений, при подготовке дела судья должен выяснить у заявителя, какие еще лица заинтересованы в исходе дела, и принять меры по их привлечению к участию в деле; соединение и разъединение исковых требований допускается законом в зависимости от состава лиц, участвующих в деле, и содержания требований. Суд может соединить в одно производство несколько дел, в которых на стороне истца или ответчика участвуют одни и те же лица, либо несколько исков одного лица к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику. Признав, что раздельное рассмотрение требований будет целесообразно, судья выделяет одно или несколько соединенных исковых требований в отдельное производство (ст. 151 ГПК); судья принимает меры по обеспечению иска в тех случаях, когда есть основания полагать, что исполнение судебного решения может быть затруднено или станет невозможным.

Все процессуальные действия осуществляются судьей во взаимодействии с лицами, участвующими в деле.

Назначение дела к судебному разбирательству является одним из завершающих подготовительных действий, за ним следуют действия по извещению всех лиц, участвующих в процессе, о времени и месте рассмотрения дела.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны, других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, вызывает других участников процесса.

Стадия подготовки заканчивается вынесением определения о назначении дела к судебному разбирательству. После назначения дела к рассмотрению судья вправе осуществлять подготовительные действия до дня судебного разбирательства. Это связано с тем, что некоторые действия носят длящийся характер, кроме того, может возникнуть необходимость в совершении дополнительных действий, например, в случаях, не терпящих отлагательства, суд может в порядке подготовки осмотреть доказательства на месте.

В качестве условия для вынесения этого определения закон устанавливает признание судьей дела подготовленным. Достаточно подготовленным дело может считаться, если выполнены задачи подготовки и совершены все необходимые по делу процессуальные действия.

В определении о назначении дела к слушанию указываются день и час судебного разбирательства. Время проведения судебного разбирательства определяется судьей с таким расчетом, чтобы участвующие в деле лица получили извещения и имели достаточно времени для собственной подготовки к судебному заседанию и явки в суд.

После вынесения определения о назначении дела к судебному разбирательству судья извещает участвующих в деле лиц о времени и месте судебного разбирательства. Закон предусматривает различные способы информирования участников процесса о времени и месте разбирательства, в том числе с помощью факса (ст. 113 ГПК). Главное, чтобы использованное средство связи или доставки обеспечивало фиксирование извещения (вызова) и его вручение адресату. Значимость данного действия для вынесения законного и обоснованного решения обусловлена тем, что оно является процессуальной гарантией реализации права материально (лично) заинтересованных субъектов процесса на личное участие в судебном заседании, в конечном итоге — права на отстаивание своей позиции перед судом, которое составляет ядро принципа состязательности.

По вопросу о возможности извещения организации посредством направления копии определения о подготовке дела к судебному разбирательству представителю организации, расположенному не по юридическому адресу организации ГПК устанавливает правило, что судебное извещение, адресованное организации, может направляться по месту нахождения представителя организации, если от организации имеется заявление в суд, в котором указаны сведения представителя и просьба о направлении всех судебных документов ему и по его адресу.

Предъявляя иск, истец преследует цель добиться осуществления своего требования к ответчику путем принудительного исполнения его обязанности, которую ответчик не исполнил добровольно. Обеспечение иска — процессуальное действие судьи или суда по принятому к рассмотрению и разрешению делу, вызванное необходимостью применения предусмотренных законом мер,

когда их непринятие может привести к невозможности исполнения вынесенного в последующем решении о присуждении, вступившего в законную силу.

Иск обеспечивается судьей или судом по ходатайству или заявлению лиц, участвующих в деле во всяком положении дела (ст. 139 ГПК).

В зависимости от характера требования ст.140 ГПК устанавливает перечень мер по обеспечению иска. Такими мерами могут быть: наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц (п. 1 ч. 1 ст. 140), а также запрещение ответчику совершать определенные действия (п. 2, ст. 140); обеспечение иска также может состоять в запрещении другим лицам передавать имущество или выполнять по отношению к нему иные обязательства (п. 3 ч. 1 ст. 140). Закон в соответствующих случаях предусматривает возможность приостановления реализации арестованного имущества (иски об освобождении имущества от ареста, исключение из описи), а также приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке (пп. 4, 5 ст. 140).

Закон предоставляет право в необходимых случаях судье или суду принять и иные меры по обеспечению иска (ч. 2 ст. 140).

По сложившимся обстоятельствам, связанным с имущественным положением ответчика, возможно применение одновременно нескольких мер по обеспечению иска. Иск может быть обеспечен в целом и в части. Статьей 141 ГПК установлен порядок замены одних мер по обеспечению иска другими. Вопрос разрешается в судебном заседании в порядке, установленном ст. 141 ГПК. По денежному, взысканию ответчик взамен допущенных мер обеспечения может внести на счет суда истребуемую истцом сумму.

При нарушении запрещений виновные лица подвергаются штрафу в размере до 1000 руб. Кроме того, истец вправе в судебном порядке требовать от этих лиц возмещения убытков, причиненных неисполнением определения суда об обеспечении иска.

Судья или суд о принятых мерах обязан незамедлительно сообщить в соответствующие государственные органы, органы местного самоуправления в тех случаях, когда имущество или права на него подлежат регистрации, их ограничения, переход и прекращение связаны с компетенцией этих органов. Такими органами могут быть регистрационные палаты, налоговые инспекции, органы государственной инспекции безопасности дорожного движения и др.

Заявление об обеспечении иска рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле. О принятии мер обеспечения судья или суд выносит определение, на основании которого выдается исполнительный лист истцу и копия направляется ответчику. Определение суда подлежит немедленному исполнению.

Как правило, меры обеспечения иска применяются при принятии иска, когда ответчик еще не знает о предъявленном к нему иске; этим в ряде случаев достигается большая эффективность обеспечения иска.

Закон учитывает, что обеспечение иска связано с ограничением ответчика в правах и некоторым ущербом для его интересов. С учетом этого и на

основе принципа процессуального равноправия сторон законом предусмотрены гарантии интересов ответчика.

На любое определение по вопросу обеспечения иска может быть принесена частная жалоба (ст. 145 ГПК). Срок для подачи жалобы в тех случаях, когда определение об обеспечении иска вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, исчисляется со дня, когда последнему стало известно это определение.

Вместе с тем подача жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает его исполнения. В то же время жалоба на определение об отмене обеспечения иска или о замене одного вида обеспечения другим приостанавливает его исполнение.

Обеспечение иска может быть отменено тем же судом или судьей. Вопрос разрешается в судебном заседании с извещением о времени и месте заседания участвующих в деле лиц, однако их неявка не препятствует рассмотрению вопроса об отмене обеспечения иска. В случае вынесения судом решения об отказе в иске принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления решения суда в законную силу. Но судья или суд может в заседании суда одновременно с вынесением решения вынести определение об отмене мер по обеспечению иска. Отмена может быть произведена и после вынесения решения в отдельном заседании суда. Меры по обеспечению иска в случае его удовлетворения сохраняются до исполнения судебного решения.

Допуская обеспечение иска, суд или судья может потребовать от истца обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения, которым в иске отказано, вправе предъявить иск о возмещении убытков, причиненных ему принятыми по просьбе истца мерами по обеспечению иска (ст. 146 ГПК).

Принятые по обеспечению иска меры не должны причинять неоправданные для ответчика убытки. Поэтому судья должен разъяснить истцу последствия причиненных ответчику убытков и потребовать от него гарантии возмещения возможных для ответчика убытков.

Убытки могут выражаться как в прямом действительном ущербе, так и в упущенной выгоде.

Такое требование по смыслу закона возможно только в том случае, если меры по обеспечению иска были приняты по просьбе истца. При обеспечении иска по заявлению прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления, право требовать от истца убытков, связанных с обеспечением иска, по смыслу закона ответчику не предоставлено (ст. 146 ГПК).

Тема 8.2. Правовое регулирование информационного обеспечения участников гражданского процесса

Признав дело достаточно подготовленным, судья выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании (ст.153 ГПК). В определении указываются: день и час рассмотрения дела, подготовительные действия, которые были проведены. Это предотвращает назначение к судеб-

ному разбирательству неподготовленных дел.

Участвующие в деле лица должны быть извещены о дне и месте судебного разбирательства заблаговременно, чтобы иметь возможность обстоятельно подготовиться к защите своих интересов.

О времени и месте судебного разбирательства участвующие в деле лица и их представители извещаются судебными повестками.

Извещая лиц, участвующих в деле, о дне судебного разбирательства, судья принимает все меры к своевременному вручению повесток и иных судебных извещений.

В судебных повестках и иных судебных извещениях должны содержаться:

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.

Судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить. Время их вручения адресату фиксируется установленным в организациях почтовой связи способом или на документе, подлежащем возврату в суд.

Судья может с согласия лица, участвующего в деле, выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения их другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. Лицо, которому судья поручил доставить судебную повестку или иное судебное извещение, обязано возвратить в суд корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с распиской адресата в их получении.

Судебная повестка, адресованная гражданину, 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.

В случае, 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.

В случае, 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.

При отказе адресата принять судебную повестку или иное судебное извещение лицо, доставляющее или вручающее их, делает соответствующую отметку на судебной повестке или ином судебном извещении, которые возвращаются в суд.

Адресат, отказавшийся принять судебную повестку или иное судебное извещение, считается извещенным о времени и месте судебного разбирательства или совершения отдельного процессуального действия.

Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не проживает или не находится.

При неизвестности места пребывания ответчика суд приступает к рассмотрению дела после поступления в суд сведений об этом с последнего известного места жительства ответчика.

При неизвестности места пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, 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.

Взыскание расходов на розыск ответчика производится на основании заявления органа внутренних дел или органа налоговой полиции путем выдачи судебного приказа.

Предусмотренные ст. 113 ГПК РФ формы судебных извещений и вызовов применяются и по отношению к иностранным гражданам и иностранным юридическим лицам, если иной порядок не установлен международным договором Российской Федерации.

Порядок вручения судебных и внесудебных документов на территории иностранных государств определяется международными договорами с участием Российской Федерации.

В ряде международных договоров под правовой помощью понимается выполнение процессуальных и иных действий, предусмотренных законодательством договаривающихся сторон, в частности пересылка и вручение документов.

Суд, вынося определение об извещении ответчика, находящегося за границей, направляет за границу не само определение, а предусмотренные

договорами судебные поручения и извещения, составленные в соответствии с образцами.

Все судебные поручения направляются за границу по общему правилу через Министерство юстиции Российской Федерации.

Подлежащие вручению документы должны сопровождаться переводом на язык запрашиваемого государства, кроме случаев, когда получатель согласен принять адресованный ему документ без перевода.

В соответствии с Гаагской конвенцией вручение документов находящимся за границей лицам и непосредственно через свои дипломатические представительства или консульские учреждения. Но каждое государство может заявить, что оно возражает против такого вручения на своей территории, кроме случаев, когда документ вручается гражданину того государства, откуда поступил документ.

Если документы не могут быть вручены по адресу, указанному в поручении, запрашиваемое учреждение юстиции по своей инициативе принимает меры, необходимые для установления адреса. Если установление адреса запрашиваемым учреждением юстиции окажется невозможным, оно уведомляет об этом запрашивающее учреждение и возвращает ему документы, подлежащие вручению.

Вручение документов удостоверяется подтверждением, подписанным лицом, которому вручен документ, и скрепленным официальной печатью запрашиваемого учреждения, и содержащим указание даты вручения и подпись работника учреждения, вручающего документ, или выданным этим учреждением иным документом, в котором должны быть указаны способ, место и время вручения.

Государства-участники имеют право вручать документы собственным гражданам через свои дипломатические представительства или консульские учреждения.

Раздел 9 СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

9.1. Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции

Разрешение гражданского дела по существу осуществляется судом первой инстанции в результате его разбирательства в судебном заседании.

Судебное разбирательство является основной, центральной частью стадии производства в суде первой инстанции, в ходе которой осуществляются возложенные на суды задачи по защите прав, свобод и законных интересов субъектов российского права, укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду (ст. 2 ГПК).

Процессуальное законодательство устанавливает строгий порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел, при котором последовательность совершения процессуальных действий является одним из условий вынесения законного и обоснованного судебного постановления.

На стадии судебного разбирательства в полной мере реализуются принципы гражданского процессуального права; устанавливаются фактические обстоятельства, имеющие значение для дела, на основе всестороннего и полного исследования доказательств; определяются права и обязанности, законные интересы заинтересованных лиц и именем Российской Федерации принимается решение суда, которым дело разрешается по существу.

Регламентируя судебное разбирательство гражданского дела, законодатель устанавливает, что оно происходит в судебном заседании (ст. 155 ГПК). Понятия «судебное разбирательство» и «судебное заседание» не одинаковы.

Судебное заседание является формой судебного разбирательства гражданского дела в суде первой инстанции. Однако рассмотрение дела судами апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда осуществляется также в судебном заседании (ст. 327, 349, 386, 396 ГПК). Кроме того, для разрешения некоторых процессуальных вопросов судом также проводятся судебные заседания (например, для выполнения судебного поручения, рассмотрения заявления о сложении или об уменьшении штрафа, об отмене обеспечения иска и др.).

В ГПК закреплён порядок рассмотрения и разрешения гражданского дела судом первой инстанции, отражающий действие всех принципов гражданского судопроизводства, особенно диспозитивности, состязательности, непосредственности, устности, непрерывности и гласности судебного разбирательства.

Согласно ч. 1 ст. 154 ГПК гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом первой инстанции до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, а мировым судьей — до истечения месяца с того же момента

Сроки, предусмотренные ч. 1 ст. 154, являются общими для большинства гражданских дел.

В ч. 2 ст. 154 ГПК предусмотрены сокращенные сроки (их называют специальными) для рассмотрения и разрешения дел о восстановлении на работе и дел о взыскании алиментов.

Сокращенные сроки могут устанавливаться федеральными законами и по другим категориям гражданских дел, затрагивающим жизненно важные субъективные права граждан и нуждающимся в более быстрой защите либо представляющим общественный интерес (например, ч. 2 ст. 252, ч. 1 ст. 257, ст. 260, 304 ГПК).

К порядку судебного разбирательства относится и определенный законом ритуал судебного заседания, которым обеспечивается уважение к суду и возможность благоприятного рассмотрения дела.

Поддержание порядка в судебном заседании возлагается на председательствующего. Осуществляя руководство судебным разбирательством, он обеспечивает и соответствующую организацию процесса.

Особый порядок открытия судебного заседания, объявления судебных постановлений, обращения участников процесса к судье, другие установленные в законе правила гарантируют нормальную процессуальную деятельность суда, что в конечном счете способствует выполнению общих задач гражданского судопроизводства.

В соответствии с ч. 1 ст. 158 ГПК при входе судей в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают. Решения, определения о прекращении производства по делу и об оставлении заявления без рассмотрения выслушиваются всеми стоя.

Лица, участвующие в деле, их представители, свидетели, эксперты, специалисты, переводчики свои объяснения и показания дают стоя, обращаясь к судьям со словами «Уважаемый суд!». Председательствующий может разрешить участникам процесса давать свои показания и объяснения сидя в случае невозможности соблюдения ими общего правила (например, по состоянию здоровья).

Судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих надлежащий порядок в судебном заседании и безопасность участников процесса. Обязанности по выполнению данных условий возложены на специальную службу судебных приставов, а в ней — на судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов. В соответствии с принципом гласности судебного разбирательства лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства (ст. 10 ГПК), не нарушая надлежащий порядок судебного заседания. Это требование относится и к лицам, осуществляющим разрешенные судом фотосъемку и видеозапись, трансляцию судебного заседания по радио и телевидению. Возможность осуществления этих действий определяет суд с учетом мнения лиц, участвующих в деле (ч. 4 ст. 158 ГПК).

Судебным заседанием руководит судья, рассматривающий дело единолично, а при коллегиальном рассмотрении дела - один из трех профессиональных судей, выполняющий функции председательствующего, заключающиеся в:

- 1) руководстве судебным заседанием;
- 2) создании условий для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела;
- 3) устранении из судебного разбирательства всего, что не имеет отношения к рассматриваемому делу;
- 4) принятии необходимых мер по обеспечению надлежащего порядка в судебном заседании.

Для реализации данных функций законодатель наделяет председательствующего специальными полномочиями (ст. 156 ГПК). Осуществляя эти полномочия, председательствующий должен создавать в судебном заседании деловую атмосферу, соответствующую авторитету суда и способствующую правильному восприятию процесса его участниками.

Участники процесса могут возражать относительно действий председательствующего. Подобные возражения оформляются в письменной форме либо могут быть заявлены устно и заносятся в протокол судебного заседания.

Протокол судебного заседания — это процессуальный письменный документ, удостоверяющий совершение (несовершение) участниками процесса всех процессуальных действий, имевших место в ходе судебного разбирательства. Он составляется о каждом судебном заседании суда первой инстанции, а также о каждом отдельном процессуальном действии, совершенном вне заседания. Протокол имеет важное доказательственное значение, поэтому его содержание и порядок составления, форма должны точно соответствовать, требованиям закона.

Этот документ составляется в письменной форме и должен отражать все существенные сведения о разбирательстве дела или совершении отдельного процессуального действия. В протоколе судебного заседания указываются:

- год, месяц, число и место судебного заседания;
- время начала и окончания судебного заседания;
- наименование суда, рассматривающего дело, состав суда и секретарь судебного заседания;
- наименование дела;
- сведения о явке лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков;
- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, представителям, а также переводчикам, свидетелям, экспертам и специалистам их процессуальных прав и обязанностей;
- распоряжения председательствующего и определения, вынесенные судом в зале заседания;
- заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, и представителей;

показания свидетелей, устные разъяснения экспертами своих заключений, консультации и пояснения специалистов;

сведения об оглашении письменных доказательств, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивания звукозаписей, просмотра видеозаписей;

- содержание заключений прокурора и представителей государственных органов, органов местного самоуправления;

содержание судебных прений;

- сведения об оглашении и разъяснении содержания решения и определений, разъяснении порядка и срока их обжалования;

- сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, прав на ознакомление с протоколом и подачи на него замечаний;

- дата изготовления протокола.

Протокол составляется секретарем в судебном заседании или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания. Секретарь обязан вести протокол полно, четко и в той последовательности, в которой проводится судебное разбирательство.

Протокол изготавливается в письменной форме (рукописной или отпечатанной). Для обеспечения полноты составления протокола суд может использовать стенографирование, средства звукозаписи и иные технические средства. Об использовании секретарем судебного заседания средств звукозаписи и иной техники фиксации хода судебного заседания отмечается в протоколе. Технический носитель звукозаписи приобщается к протоколу судебного заседания.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе ходатайствовать об оглашении какой-либо части протокола, о занесении в протокол сведений об обстоятельствах, которые они считают существенными для дела.

Протокол должен быть изготовлен и подписан не позднее трех дней после окончания судебного заседания, а протокол об отдельном процессуальном действии — не позднее следующего дня после его совершения.

Протокол подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания.

Все изменения, дополнения, исправления в протоколе должны быть оговорены и удостоверены их подписями.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе знакомиться с протоколом и в течение пяти дней с момента его подписания подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неточности и неполноту.

Замечания на протокол рассматривает подписавший его судья, председательствующий по делу, который в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность, а при несогласии с ними — выносит мотивированное определение об их полном или частичном отклонении. Замечания, во всяком случае, приобщаются к делу.

Замечания на протокол должны быть рассмотрены в течение пяти дней со дня их подачи.

В случае нарушения участниками процесса и другими лицами, присутствующими в судебном заседании, порядка во время судебного разбирательства суд вправе применить к ним меры принуждения. В круг лиц, к которым могут быть применены подобные меры, входят лица, участвующие в деле; их представители; свидетель, переводчик, эксперт, специалист; лица, присутствующие в судебном заседании, но не являющиеся участниками процесса.

Нарушение порядка в судебном заседании может проявиться в форме неподчинения распоряжениям председательствующего, игнорирования соответствующими лицами порядка дачи объяснений или показаний; некорректном поведении как участников процесса, так и присутствующих в зале заседания.

К мерам принуждения, применяемым к нарушителям порядка в судебном заседании, относятся предупреждение, удаление из зала судебного заседания, штраф.

Предупреждение как мера, применяемая к лицу, нарушающему порядок в судебном заседании, выражается в официальной порицании этого лица. Оно объявляется председательствующим от имени суда.

В связи с тем, что предупреждение является обязательной мерой, без применения которой суд не вправе удалить лицо при повторном нарушении порядка, оно выносится в письменной форме, т. е. заносится в протокол судебного заседания. Удаление из зала судебного заседания — мера, применяемая судом при повторном нарушении лицами порядка в судебном заседании.

Лица, участвующие в деле, их представители могут быть удалены из зала судебного заседания на все время или часть его только на основании определения суда, вынесенного в соответствии с требованиями ст. 224, 225 ГПК. В случае, когда указанные субъекты удаляются только на часть судебного заседания, а затем вновь допускаются в зал, где слушается дело, председательствующий знакомит их с процессуальными действиями, совершенными в их отсутствие.

Граждане, присутствующие в судебном заседании, удаляются по распоряжению председательствующего из зала заседания суда на все время слушания дела, о чем в протоколе судебного заседания делается запись (п. 7 ч. 2 ст. 229 ГПК).

Применяя такие меры принуждения, как предупреждение, удаление из зала заседания, суд также вправе наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф в размере до 1000 руб. Определение о наложении штрафа выносится судом, рассматривающим дело, в том же заседании.

В случае массового нарушения порядка гражданами, присутствующими в судебном заседании, суд может удалить из зала заседаний граждан, не являющихся участниками процесса, по распоряжению председательствующего. Для этого не требуется повторного нарушения установленного порядка, достаточно однократного нарушения, но совершенного несколькими гражданами, присутствующими в судебном заседании. Дальнейшее рассмотрение дела осуществляется в закрытом судебном заседании, о чем в соответ-

ствии с ч. 4 ст. 10 ГПК суд выносит мотивированное определение, либо разбирательство дела откладывается (ч. 5 ст. 159 ГПК).

Судебное разбирательство гражданских дел состоит из последовательно сменяющих друг друга частей: подготовительной; рассмотрения дела по существу; судебных прений; вынесения и объявления решения.

Каждая часть судебного разбирательства имеет свою частную задачу и соответствующее ей содержание.

Подготовительная часть судебного разбирательства представляет собой систему процессуальных действий, направленных на выяснение возможности рассмотрения дела по существу. В частности, суд разрешает следующие вопросы: возможность разбирательства дела при данном составе — представителей; слушания дела в случае неявки вызванных по делу свидетелей, экспертов, специалистов, переводчика.

Последовательность совершения процессуальных действий в подготовительной части судебного разбирательства регламентирована в ст. 160-171 ГПК.

В назначенное для разбирательства дела время судья (судьи) входит в зал судебного заседания. Председательствующий просит всех садиться, объявляет заседание суда открытым и сообщает, какое дело подлежит рассмотрению. Лишь после открытия судебного заседания суд может проводить соответствующие процессуальные действия, предусмотренные ГПК. Лица, участвующие в деле, их представители именно с этого момента могут пользоваться правами и нести обязанности, реализуемые при судебном разбирательстве.

Затем секретарь судебного заседания докладывает результаты проверки явки вызванных по делу участников процесса: лиц, участвующих в деле, их представителей, переводчика, свидетелей, эксперта, специалиста. В отношении неявившихся лиц секретарь докладывает, соблюден ли порядок извещения и вручения повесток.

Председательствующий ставит на обсуждение лиц, участвующих в деле, их представителей вопрос, связанный с неявкой участников процесса. По результатам рассмотрения данного вопроса суд выносит определение об отложении разбирательства дела (ст. 169 ГПК) либо о возможности рассмотрения и разрешения дела в отсутствие неявившихся лиц.

После проверки явки участников процесса председательствующий устанавливает личности явившихся и другие необходимые сведения в зависимости от процессуального положения (фамилия, имя, отчество, год, месяц, день рождения, место работы и жительства, образование), сверяя данные с соответствующими документами.

Согласно Федеральному закону от 19 мая 2002 г. «О гражданстве Российской Федерации» документом, удостоверяющим гражданство РФ, является паспорт гражданина РФ или иной основной документ, содержащий указание на гражданство лица. Виды основных документов, удостоверяющих личность гражданина РФ, определяются федеральным законом (ст. 10). К подобным документам, в частности, относятся дипломатический паспорт, паспорт моряка (служебный).

Личность иностранного гражданина в РФ удостоверяется паспортом иностранного гражданина либо иным документом, предусмотренным федеральным законом или признаваемым в соответствии с международным договором РФ в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина (ст. 1).

Личность лица без гражданства в РФ удостоверяется:

- документом, выданным иностранным государством и признаваемым в соответствии с международным договором РФ в качестве такового;
- разрешением на временное жительство;
- видом на жительство;
- иными документами, предусмотренными федеральным законом или признаваемыми в соответствии с международным договором РФ в качестве документов, удостоверяющих личность лица без гражданства (ст. 2 ФЗ от 27 июля 2002 г. «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»).

Председательствующий проверяет полномочия должностных лиц (прокурора, представителей государственных органов, органов местного самоуправления, организации), а также представителей (ст. 53 ГПК).

В постановлениях Пленума Верховного Суда РФ даются указания о необходимости выяснения сведений в зависимости от положения участника процесса и характера дела (постановление № 2 от 29 июня 1976 г. «О некоторых вопросах применения норм ГПК РСФСР при судебном разбирательстве» и постановление № 3 от 14 апреля 1988 г. «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции») В частности, в отношении стороны — гражданина следует выяснить и другие данные, имеющие значение для разрешения дела (например, семейное положение, заработок — по иску о взыскании алиментов и т. д.). В отношении должностного лица или представителя устанавливаются объем полномочий (ст. 54 ГПК), обстоятельства, исключающие возможность участия в процессе (ст. 51 ГПК). Если речь идет об эксперте, суд должен получить сведения об образовании, занимаемой должности и стаже работы по специальности. Требование выяснения судом уровня профессиональной компетенции следует установить и в отношении нового участника процесса — специалиста.

Если в деле участвует лицо, не владеющее языком, на котором ведется судопроизводство, то присутствие переводчика обязательно. Рассмотрение дела в отсутствие переводчика, независимо от того, был ли он извещен о времени и месте судебного заседания или нет, является грубым нарушением процессуальных норм и служит безусловным основанием к отмене решения суда (п. 3 ч. 2 ст. 364 ГПК).

Вопрос о привлечении к участию в процесс переводчика разрешается судьей при подготовке дела к судебному разбирательству (п. 8 ч. 1 ст. 150 ГПК). Однако ГПК (в отличие от прежнего Кодекса) закрепляет право лиц, участвующих в деле, лично выбрать переводчика и предложить его кандидатуру суду уже в судебном разбирательстве дела после проверки явки участников процесса. Председательствующий выясняет у переводчика обстоятель-

ства, относящиеся к возможности осуществления им подобной функции: образование, уровень владения языком и т. п.

Суд вправе отклонить предложенную лицами, участвующими в деле, кандидатуру переводчика, о чем в протоколе судебного заседания производится запись. В этом, а также во всех других случаях, когда участвующие в деле лица не воспользовались правом, предусмотренном ч. 1 ст. 162 ГПК, суд сам определяет, кто будет переводчиком в конкретном деле.

После проверки явки участников процесса председательствующий должен разъяснить переводчику его права и обязанности, предупредить об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод по ст. 307 УК, о чем он дает подписку, приобщаемую к протоколу судебного заседания.

Закон закрепляет за переводчиком права, реализация которых позволяет выполнить возложенную на него функцию. В частности, переводчик вправе задавать присутствующим при переводе участникам процесса вопросы для уточнения перевода, знакомиться с протоколом судебного заседания или отдельного процессуального действия, делать замечания по поводу правильности перевода, подлежащее занесению в протокол судебного заседания.

Предусмотренные правила распространяются и на лиц, приглашенных в судебное заседание для сурдоперевода, т. е. перевода знаков при участии в деле глухонемых (не способных говорить, слышать).

Следующим действием председательствующего является удаление свидетелей из зала судебного заседания. Это необходимо для обеспечения допроса свидетеля в отсутствие других явившихся свидетелей, устранения взаимного влияния в показаниях данных субъектов, а также исключения влияния на формирование показаний свидетеля судебного исследования других доказательств.

Свидетели удаляются из зала судебного заседания в специально отведенное для этого помещение, если оно имеется. Перед удалением из зала судебного заседания целесообразно предупредить их, чтобы они не обсуждали между собой обстоятельства дела.

Председательствующий обязан принимать меры к тому, чтобы допрошенные свидетели не общались с недопрошенными, не находились в одном помещении.

После удаления свидетелей из зала судебного заседания председательствующий объявляет состав суда, рассматривающего дело (фамилию судьи, а в случае коллегиального рассмотрения — фамилии двух судей и судьи-председательствующего).

Председательствующий объявляет, кто участвует в судебном заседании в качестве прокурора (фамилия, должность, при наличии - специальное звание), секретаря судебного заседания, представителей сторон и третьих лиц, эксперта, специалиста (фамилия, специальность) и переводчика.

Лицам, участвующим в деле, и их представителям разъясняется право заявлять отводы судье (судьям - при коллегиальном рассмотрении дела), прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику.

Председательствующий разъясняет прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику право заявлять самоотводы. Процессуальный порядок разрешения самоотводов, ходатайств об отводах, перечень оснований для этого, последствия удовлетворения заявлений об отводах и самоотводах строго регламентированы ГПК (ст. 16-21).

Законом предусмотрены общие основания для отвода мирового судьи, судьи, прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика, а также специальные основания в отношении таких субъектов, как мировой судья, судья (ст. 17), эксперт и специалист (абз.2 ч. 1 ст. 18).

В ч. 1 ст. 164 ГПК указано, что лицам, участвующим в деле, председательствующий разъясняет их право заявлять самоотводы и отводы. Однако из названных лиц заявлять самоотвод может только прокурор.

Мировой судья, а также судья не может рассматривать дело, если он: при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;

является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;

лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе дела, либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

В состав суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой (ст. 16 ГПК).

Основания для отвода судьи распространяются также на прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика.

Специальные основания для отвода мирового судьи, а также судьи связаны с недопустимостью его повторного участия в рассмотрении дела (ст. 17 ГПК). Мировой судья, рассматривавший дело, не может участвовать в рассмотрении дела в суде апелляционной или надзорной инстанции. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде кассационной или надзорной инстанции. Однако вышестоящий суд в случае отмены решения суда первой инстанции вправе направить дело на повторное рассмотрение тому же судье.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой и надзорной инстанции и наоборот.

Специальное основание для отвода предусмотрено также для эксперта и специалиста: они не могут участвовать в рассмотрении дела, если находились или находятся в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей.

При наличии оснований для отвода мировой судья, судья, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист, переводчик обязаны заявить самоотвод. Отвод может быть заявлен лицами, участвующими в деле, их представителями или рассмотрен по инициативе суда.

Самоотвод или отвод должен быть мотивирован и заявлен до начала рассмотрения дела по существу, т. е. в подготовительной части судебного разбирательства. Заявление самоотвода или отвода в ходе дальнейшего рассмотрения дела допускается только в случае, если основание для этого стало известно лицу, заявляющему самоотвод или отвод суду после начала рассмотрения дела по существу.

В случае заявления отвода суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, а также лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения.

Отвод, заявленный судье, рассматривающему дело единолично, а также прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику разрешается тем же судьей.

В ч. 1 ст. 17 ГПК содержится ошибочное положение, заключающееся в том, что мировой судья, рассматривавший дело, не может участвовать в рассмотрении того же дела в суде кассационной инстанции. Решения и определения мирового судьи не могут быть обжалованы в кассационном порядке (ст. 336 ГПК).

Вопрос об отводе разрешается определением суда, вынесенным в совещательной комнате (ст. 20 ГПК). Последствия удовлетворения заявления об отводе (самоотводе) мирового судьи, а также судьи предусмотрены в ст. 21 ГПК — рассмотрение дела в том же суде другим судьей либо передача дела в другой суд одного уровня, либо в вышестоящий суд.

Следующее процессуальное действие — разъяснение лицам, участвующим в деле, их прав и обязанностей, закрепленных в ст. 35 ГПК, а истцу — права на изменение иска, отказ от иска, ответчику — признания иска; заключение ими мирового соглашения.

Далее председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, их представителей, имеются ли у них ходатайства по вопросам, связанным с рассмотрением и разрешением дела.

По содержанию ходатайства могут быть самые различные, что обусловлено характером конкретного процессуального права (обязанности), реализуемого (исполняемого) заявителем. Каждое ходатайство должно быть обсуждено и разрешено немедленно после его заявления. Суд не вправе отложить разрешение ходатайства. По вопросу об обоснованности ходатайства, его отношения к рассматриваемому делу заслушиваются мнения лиц, участвующих в деле, их представителей.

По результатам рассмотрения заявленных ходатайств суд выносит определение, совещаясь на месте, изложив его в протоколе судебного заседания, либо после обсуждения в совещательной комнате. В последнем случае выносится мотивированное определение в виде отдельного процессуального документа (ст. 224, 225 ГПК).

Следующим процессуальным действием является рассмотрение судом вопроса о возможности слушания дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, их представителей, а также свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков. В случае невозможности явки в судебное заседание участвующие

в деле лица обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства, подтверждающие уважительность этих причин. Такое сообщение должно быть направлено в суд с таким расчетом, чтобы оно поступило к судье до начала судебного заседания. Процессуальными последствиями неявки лиц, участвующих в деле, являются рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из неявившихся участвующих в деле лиц либо отложение разбирательства дела.

Наступление этих последствий зависит от двух обстоятельств: имеются ли сведения об извещении этих субъектов и причинах неявки. В случае отсутствия сведений об извещении кого-либо из участвующих в деле лиц и их представителей суд должен отложить разбирательство дела, назначив время и место следующего судебного заседания, известив об этом неявившихся в установленном порядке. В случае неявки лиц, участвующих в деле, извещенных о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство дела, если признает причины их неявки уважительными (ч. 2 ст. 167 ГПК). Суд заслушивает мнение каждого из лиц, участвующих в деле, их представителей, рассматривает причины неявки на предмет признания их уважительными (например, болезнь, командировка и т. п.). Если же причины неявки признаны неуважительными, то суд рассматривает дело в отсутствие неявившегося лица. Это же процессуальное последствие наступает и в случае невыполнения лицами, участвующими в деле, обязанности по извещению суда о причинах неявки.

Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, если он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие.

Закон наделяет стороны правом обратиться с просьбой к суду о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копии решения суда.

При решении вопроса о возможности рассмотрения дела в отсутствие свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, их представителей о возможности рассмотрения дела и выносит определение о продолжении судебного разбирательства или отложении его (ч. 1 ст. 168 ГПК).

За невыполнение свидетелем, экспертом, специалистом, переводчиком (по неуважительной причине) обязанности явки в суд в назначенное время, они могут быть подвергнуты штрафу в размере до десяти МРОТ. В отношении свидетеля установлена также еще одна санкция: при неявке его в судебное заседание без уважительных причин по вторичному вызову он может быть подвергнут принудительному приводу.

Заключительным действием в подготовительной части судебного разбирательства является разъяснение прав и обязанностей эксперту и специалисту (если они участвуют в деле) и предупреждение эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения в условиях действия принципов непосредственности, устности и непрерывности (ст. 157 ГПК).

Рассмотрение дела по существу — основная часть судебного разбирательства, поскольку именно с участием всех субъектов процесса в условиях

состязательности и равноправия сторон исследуются и анализируются фактические обстоятельства дела. Заметно выделяется она и по объему, а также по характеру процессуальных действий, которые совершают суд и другие участники рассмотрения и разрешения дела. Рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей.

В докладе судья кратко должен изложить:

кто, к кому и какие требования заявил, их основания;

если в деле имеются письменные возражения ответчика, то докладывается их суть;

имеющиеся в деле доказательства.

Четко изложенный доклад дела не только дает нужное направление в исследовании фактических обстоятельств, но и помогает лицам, присутствующим в зале судебного заседания, лучше понять все происходящее здесь.

Закончив доклад дела, председательствующий спрашивает, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения.

Все распорядительные действия, совершенные сторонами в зале судебного заседания, должны быть четко зафиксированы. Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком или условия мирового соглашения сторон должны быть занесены в протокол судебного заседания и подписаны соответственно истцом, ответчиком или обеими сторонами. Если названные распорядительные действия выражены в адресованных суду письменных заявлениях, то эти заявления должны быть приобщены к делу, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

До принятия отказа истца от иска или утверждения мирового соглашения сторон председательствующий разъясняет истцу или сторонам последствия соответствующих процессуальных действий.

О принятии отказа истца от иска или утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу. В определении необходимо указать условия утвержденного мирового соглашения сторон. При признании иска и принятии его судом выносится решение об удовлетворении заявленных истцом требований.

Согласно ч. 2 ст. 39 ГПК суд не принимает признания иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения, если эти действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц. В случае неприятия судом признания иска ответчиком или неутверждения мирового соглашения сторон суд выносит об этом мотивированное определение и продолжает рассмотрение дела по существу.

Если указанные распорядительные действия не были совершены, суд переходит к заслушиванию объяснений лиц, участвующих в деле. В начале суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, затем объяснения ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, после этого дают объяснения другие лица, участвующие в деле. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправ-

ления, организаций, граждане, обратившиеся в СУД за защитой прав и интересов других лиц, дают объяснения первыми.

Вместо сторон и третьих лиц объяснения в суде могут давать их представители. Это не лишает стороны и третьих лиц права дать дополнительные объяснения, от которых они могут и отказаться, если считают, что представители полно и правильно изложили их позицию по делу.

В целях полного выяснения фактических обстоятельств участвующим в деле лицам предоставляется право задавать друг другу вопросы. Вопросы задаются с разрешения председательствующего, который должен следить, чтобы по содержанию они относились к существу рассматриваемого дела. Вопросы, не имеющие отношения к процессу, необходимо отклонять.

Письменные объяснения лиц, участвующих в деле, а также объяснения, полученные судом в порядке судебного поручения либо путем обеспечения доказательств (ст. 62 и 64 ГПК), оглашаются председательствующим. Оглашать письменные объяснения лиц, участвующих в деле, чаще всего приходится в тех случаях, когда лицо не явилось в судебное заседание и суд вынес определение о рассмотрении дела в его отсутствие.

Заслушав и огласив объяснения лиц, участвующих в деле, суд должен установить последовательность дальнейшего исследования доказательств: порядок допроса свидетелей, экспертов и исследования других доказательств. Этот вопрос суд решает, предварительно выслушав мнение присутствующих в зале судебного заседания лиц, участвующих в деле.

Чаще всего суд начинает исследование доказательств с допроса свидетелей. Каждый свидетель допрашивается отдельно в отсутствие других, еще не допрошенных свидетелей. Допрошенный свидетель остается в зале заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше.

Председательствующий, установив личность свидетеля, разъясняет ему обязанность говорить суду только правду и предупреждает об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. После этого у свидетеля отбирается подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность.

Свидетелю, не достигшему 16 лет, председательствующий разъясняет только его обязанность правдиво рассказать все известное по данному делу.

Председательствующий, выявив отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, предлагает ему сообщить все, что лично ему известно по делу. Свои показания свидетель излагает в форме свободного рассказа об известных ему обстоятельствах. После этого свидетелю могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, и его представитель, затем — другие лица, участвующие в деле, и представители. Свидетелю, вызванному по инициативе суда, первым задает вопросы истец. Судьи могут задавать вопросы свидетелю в любой момент.

Свидетель может быть вторично допрошен судом (ст. 177 ГПК).

Имеются специальные правила, регулирующие допрос несовершеннолетнего свидетеля. Согласно ст. 179 ГПК при допросе свидетелей в возрасте

до 14 лет, а по усмотрению суда и при допросе свидетелей в возрасте от 14 до 16 лет вызывается педагог. В случае необходимости вызываются их родители, усыновители опекуны или попечители. Указанные лица могут с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы.

В исключительных случаях, когда это надо для установления обстоятельств дела, на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания по определению суда может быть удалено то или иное лицо, участвующее в деле, или кто-либо из граждан, присутствующих в зале заседания. Лицу, участвующему в деле, после возвращения в зал заседания должно быть сообщено показание несовершеннолетнего свидетеля и предоставлена возможность задавать свидетелю вопросы.

Свидетель, не достигший 16 лет, по окончании допроса удаляется из зала судебного заседания, кроме случаев, когда суд признает необходимым присутствие этого свидетеля в зале заседания.

Свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами в тех случаях, когда показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти материалы предъявляются суду и лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу по определению суда.

Показания свидетелей, собранные в порядке судебного поручения (ст. 62 ГПК), в порядке обеспечения доказательств (ст. 64 ГПК) или в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 70, ст. 170 ГПК, оглашаются в судебном заседании.

Путем оглашения исследуются и письменные доказательства. Согласно ст. 181 ГПК письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке, предусмотренном ст. 62, 64, п. 9 ч. 1 ст. 150 ГПК, оглашаются в судебном заседании. Огласив письменные доказательства, председательствующий должен предъявить их лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях — экспертам, специалистам и свидетелям. После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения относительно содержания и формы указанных доказательств.

В целях охраны личной переписки и личных телеграфных сообщений личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эта переписка и телеграфные сообщения происходили. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Об этом суд должен вынести специальное определение.

В судебном заседании может быть сделано заявление о подложности имеющегося в деле или только что предоставленного доказательства. В этом случае суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства. Если суд придет к выводу о подложности документа, он устраняет его из числа доказательств.

Далее суд приступает к исследованию вещественных доказательств. Их исследование имеет свою специфику. Они, например, не могут быть оглашены, как письменные. Вещественные доказательства осматриваются судом,

результаты осмотра должны быть оглашены и занесены в протокол заседания. После этого вещественные доказательства предъявляются лицам, участвующим в деле, и их представителям, а в необходимых случаях — экспертам и свидетелям. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Письменные и вещественные доказательства, которые невозможно или затруднительно доставить в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения или в ином определенном судом месте. О производстве осмотра на месте суд выносит определение.

О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, и их представители, однако их неявка не препятствует производству осмотра. В необходимых случаях также вызываются эксперты, специалисты и свидетели.

Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу прилагаются составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, а также письменные заключения эксперта и консультация специалиста, если она дана в письменной форме.

ГПК допускает воспроизведение в судебном заседании аудиозаписи или видеозаписи (ст. 185 ГПК).

При воспроизведении звуко- или видеозаписей, содержащих сведения личного характера, а также при их исследовании применяются предусмотренные ст. 182 ГПК правила, регулирующие оглашение и исследование личной переписки и телеграфных сообщений граждан.

Воспроизведение звукозаписи, видеозаписи производится в зале заседания либо в ином, специально оборудованном для этой цели помещении, с отражением в протоколе судебного заседания отличительных признаков воспроизводящих источников доказательств и с указанием времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При необходимости воспроизведение звукозаписи или видеозаписи может быть повторено полностью или в какой-либо части.

Для выяснения содержащихся в звуко- или видеозаписях сведений суд может привлечь специалиста, в необходимых случаях — назначить экспертизу.

Если будет заявление о том, что имеющееся в деле доказательство подложно, суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства.

Установив, что представленные доказательства недостаточно подтверждают требования истца или возражения ответчика либо не содержат иных необходимых данных, восполнить которые стороны не могут, судья вправе предложить им представить дополнительные доказательства, а в случаях, когда представление таких доказательств для названных лиц затруднительно, по их просьбе истребует от граждан или организаций письменные и вещественные доказательства (ч. 3 ст. 50, ч. 8 ст. 142 ГПК).

Если по делу проводилась экспертиза, то после воспроизведения звуко- или видеозаписей суд должен исследовать и заключение эксперта. Председательствующий до допроса эксперта предупреждает его об ответственности за

необоснованный отказ или уклонение от заключения или дачу заведомо ложного заключения. Эксперт дает заключение в письменной форме. Такая форма заключения предопределяет и способ его исследования. Заключение эксперта оглашается в судебном заседании. В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопрос лицо, по заявлению которого назначен эксперт, и его представитель, а затем — другие лица, участвующие в деле, и их представители. Эксперту, назначенному по инициативе суда, первым предлагает вопросы истец и его представитель. Судья вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса.

Начиная рассмотрение дела по существу, суд, как правило, должен выяснить, не желают ли стороны кончить дело мировым соглашением (ст. 173 ГПК).

Проявляя инициативу к мирному урегулированию спора, суд тем самым способствует его разрешению без государственного принуждения и на взаимоприемлемых для сторон условиях.

Соглашение сторон о прекращении судебного спора на определенных условиях (чаще всего на основе взаимных уступок) называется мировым соглашением.

Сущность мирового соглашения заключается в окончании процесса путем мирного урегулирования спора, т.е. достижения определенности в отношениях между сторонами на основании волеизъявления самих сторон.

Мировые соглашения в зависимости от места их заключения принято делить на судебные и внесудебные. Мировое соглашение, принятое в судебном заседании, называется судебным; внесудебным является соглашение, заключенное вне судебного заседания. Факт заключения внесудебного мирового соглашения и его условия в случае спора сторона может доказывать суду в общем порядке.

Мировое соглашение стороны вправе заключить только по делам искового производства. Оно может быть принято как в суде первой инстанции, так и в судах апелляционной и кассационной инстанций и в стадии исполнительного производства.

Заключение мирового соглашения, как и любое другое распорядительное действие сторон, осуществляется под контролем суда, который всякий раз должен проверить, не противоречит ли представленное сторонами мировое соглашение закону, не нарушает ли оно права и охраняемые законом интересы других лиц. При наличии указанных обстоятельств суд должен отказать в утверждении мирового соглашения.

Об утверждении мирового соглашения суд выносит определение, в котором обязан подробно изложить условия мирового соглашения. Утверждая мировое соглашение, суд прекращает производство по делу.

На указанное определение может быть подана частная жалоба.

По своему процессуальному значению определение суда об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу приравнивается к судебному решению и в случае неисполнения его сторонами подлежит принудительному исполнению.

При наличии такого определения истец не вправе повторно обратиться в суд с тождественным иском.

Судебные прения – третья часть судебного разбирательства, имеет свою цель - подвести итог проведенного исследования доказательств. Лица, участвующие в деле, высказывают и аргументируют свои выводы о том, какие доказательства являются достоверными, какие обстоятельства дела следует считать установленными, а какие неустановленными, каково содержание спорного правоотношения, какой закон должен быть применен и как следует разрешать дело. Истец, как правило, просит суд иск удовлетворить, ответчик - в иске отказать.

Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, и представителей. В судебных прениях первыми выступают истец и его представитель, а затем - ответчик и его представитель. Третье лицо, заявившее самостоятельное требование на предмет спора в уже начатом процессе, и его представитель в прениях выступают после сторон и их представителей. Третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, и его представитель в прениях выступают после истца или ответчика, на стороне которого третье лицо участвует в деле. Прокурор, представители государственных органов и органов местного самоуправления, организаций и граждан, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми. После произнесения речей всеми участниками судебных прений они могут выступить с репликами в связи со сказанным в речах. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и его представителю.

Участники судебных прений не вправе в своих выступлениях ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснялись, а также на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. Если суд во время либо после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для 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.

Постановление и оглашение решения - заключительная часть судебного разбирательства, в которой судьи разрешают дело по существу и объявляют вынесенное решение в зале судебного заседания. Решение постановляется в порядке, предусмотренном законом. Этот порядок не только гарантирует независимость судей при вынесении постановления, но и служит незыблемым условием вынесения законного и обоснованного решения.

Решение выносится судом в специальном помещении - в совещательной комнате. Во время совещания и вынесения решения в совещательной комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу. Присутствие иных лиц в совещательной комнате не допускается. Такой порядок создает условия, исключаящие постороннее воздействие на судей во время вынесения решения. Нарушение тайны совещания судей является безусловным основанием к отмене решения (ст. 366 ГПК). Все вопросы, воз-

никающие при коллегиальном разбирательстве дела, решаются судьями по большинству голосов. При решении каждого вопроса никто из судей не вправе воздержаться от голосования.

Судья, не согласный с решением большинства, может изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к делу. В совещательной комнате судьи должны проанализировать и оценить добытые доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении в судебном заседании всех обстоятельств дела в их совокупности, руководствуясь законом и своим правосознанием. При вынесении решения суд должен ответить на следующие вопросы:

- какие факты и на основании каких доказательств следует считать установленными и какие неустановленными;
- какая норма материального права должна быть применена к установленным фактам;
- как в соответствии с законом необходимо разрешить данное дело;
- каким образом должны быть распределены судебные расходы по делу;
- подлежит ли решение немедленному исполнению или нет.

Суд, признав в совещательной комнате необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения.

Суд принимает решение по заявленным истцом требованиям. Однако в случаях, предусмотренных законом, он может выйти за пределы заявленных требований. Постановленное судом решение излагается в письменной форме председательствующим или одним из судей и подписывается всеми судьями, участвующими в постановлении решения, в том числе судьей, оставшимся при особом мнении. Исправления, сделанные в решении, должны быть оговорены перед подписями судей. В силу принципа непрерывности суд обязан вынести решение немедленно после разбирательства дела. По особо сложным делам составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более пяти дней, но в этом случае резолютивная часть решения должна быть объявлена в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела.

После подписания решения суд возвращается в зал судебного заседания, где председательствующий объявляет решение суда. Приобщенное к делу особое мнение судьи в зале судебного заседания не оглашается (ст. 38 ГПК). Если по делу были объявлены только вводная и резолютивная части решения, то в соответствии со ст. 229 ГПК суд одновременно должен объявить, когда лица, участвующие в деле, и представители могут ознакомиться с мотивированным решением. Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

Объявив решение, председательствующий обязан разъяснить его содержание, порядок и срок обжалования (ст. 216 ГПК).

Судебное разбирательство в силу определенных обстоятельств не всегда проходит непрерывно. Закон предусматривает три формы временной остановки в судебном разбирательстве:

1. перерыв;
2. отложение судебного разбирательства;
3. приостановление производства по делу.

Перерыв – это отсрочка продолжения судебного заседания на относительно короткое время, вызываемая главным образом необходимостью отдыха судей или возникновением таких обстоятельств, которые препятствуют продолжению процесса, но могут быть устранены сравнительно быстро и просто.

Перерыв нельзя объявлять непосредственно перед удалением суда в совещательную комнату для постановления решения, в остальном он возможен в любой момент судебного разбирательства. По окончании перерыва процесс не возобновляется, а продолжается. Во время перерыва не допускается рассмотрение других дел (ст. 157 ГПК РФ).

Отложение разбирательства дела - это действие суда по переносу рассмотрения дела на более позднее число, когда одно заседание оканчивается в незавершённом состоянии и назначается время очередного полностью возобновляемого заседания (ст.169 ГПК РФ).

Отложение судебного разбирательства может быть следствием нарушения требований ГПК о подготовке дела к судебному разбирательству, неявки в судебное заседание кого-либо из участников процесса, без которых невозможно рассмотрение дела, либо необходимости совершения иных процессуальных действий.

Согласно ст. 169 ГПК отложение разбирательства дела допускается в случаях, если суд признает невозможным рассмотрение дела вследствие неявки кого-либо из участников процесса, предъявления встречного иска, необходимости представления или истребования дополнительных доказательств, привлечения к участию в деле других лиц, совершения иных процессуальных действий. Следовательно, основанием отложения разбирательства дела всегда является необходимость совершения каких-либо процессуальных действий.

В отличие от приостановления производства по делу перечень оснований отложения разбирательства дела не является исчерпывающим.

ГПК предусматривает лишь один случай, когда суд обязан отложить разбирательство дела. Это - неявка в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении. Это правило должно действовать и при неявке законных представителей участвующих в деле лиц, а также адвоката, назначенного судом на основании ст. 50 ГПК. Из п. 3 ст. 364 ГПК следует, что разбирательство дела должно быть отложено также в случае необходимости привлечения к участию в процессе переводчика.

При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей (ст. 170 ГПК). Это - право, а не обязанность суда. Допрос свиде-

теля в таком случае может быть проведен по инициативе суда, лиц, участвующих в деле, их представителей или самого свидетеля.

Закон устанавливает обязательное условие для возможности допроса свидетелей при отложении разбирательства дела — присутствие сторон в судебном заседании.

В определении об отложении разбирательства дела, которое выносится в виде отдельного процессуального документа либо излагается в протоколе судебного заседания, указываются причины отложения, процессуальные действия, которые необходимо совершить, чтобы обеспечить возможность рассмотрения дела в следующем судебном заседании, а также время и место его проведения. День нового судебного заседания по делу должен быть назначен с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или истребования доказательств.

Участникам процесса, явившимся в судебное заседание, дата нового разбирательства объявляется под расписку, о чем делается запись в протоколе судебного заседания. Лица, не явившиеся и вновь привлекаемые к участию в процессе, извещаются надлежащим образом.

Определение об отложении разбирательства дела обжалованию не подлежит (ст. 331 и 371 ГПК).

Новое разбирательство дела после его отложения в соответствии с принципом непрерывности и непосредственности начинается сначала, т. е. с подготовительной части судебного заседания.

В некоторых случаях допускается продолжение судебного разбирательства без повторения ранее данных объяснений всех участников процесса при следующих условиях: стороны не настаивают на повторении этих объяснений; они знакомы с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее; состав суда не изменился (ч.4 ст.169 ГПК). В таком случае суд предоставляет участникам процесса возможность подтвердить данные ранее объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы. Рассмотрение дела после его отложения в таком порядке — право, а не обязанность суда.

Приостановление производства по делу — временное прекращение выполнения процессуальных действий по не зависящим от суда и участников процесса обстоятельствам.

ГПК предусматривает два вида приостановления производства по делу: обязательное и факультативное, в зависимости от оснований приостановления, установленных в обоих случаях в виде перечня.

Согласно ст. 215 ГПК суд обязан приостановить производство по делу в следующих случаях:

1) смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизации юридического лица, которые являются сторонами в деле или третьими лицами с самостоятельными требованиями.

Вопрос о том, возможно ли правопреемство в данном деле в связи со смертью гражданина, должен решаться судом исходя из характера спорного материального правоотношения, возникшего между сторонами, а также меж-

ду сторонами и третьим лицом, заявившим самостоятельное требование. Если правопреемство возможно, производство приостанавливается до вступления в процесс правопреемника. Если правопреемство невозможно, производство по делу необходимо прекращать;

2) признания стороны недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным.

Признание гражданина недееспособным возможно на основании решения суда. Поэтому для применения данного пункта необходимо наличие такого решения, вступившего в законную силу. Также приостановление обязательно в случае, например, предъявления иска в защиту недееспособного его представителем, который после возбуждения гражданского дела по каким-либо причинам выбыл из процесса, например, в связи со смертью. Производство по делу приостанавливается до назначения законного представителя;

3) участия ответчика в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьбы истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов.

Для обязательного приостановления производства по делу в связи с участием истца в боевых действиях либо выполнением задач в указанных условиях требуется его просьба. Для приостановления производства по делу в связи с участием ответчика в боевых действиях либо выполнением задач в указанных условиях такой просьбы с его стороны не требуется;

4) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве.

Такая необходимость возникает в случае, если невозможно принять решение по данному делу до принятия решения по другому делу. Таким образом, между двумя рассматриваемыми делами должна существовать тесная связь. Как правило, она выражается в том, что факты, установленные по одному делу, будут иметь преюдициальное значение по другому делу (производство по которому было приостановлено). Так, например, если при рассмотрении иска о взыскании неустойки по договору купли-продажи станет известно, что предъявлен иск о признании данного оспоримого договора недействительным, то производство по первому делу нужно приостанавливать, так как факты основания первого требования, имеющие юридическое значение, могут быть установлены лишь судебным решением по другому делу;

5) обращения суда в Конституционный Суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ. В этом случае производство по делу приостанавливается до принятия КС РФ соответствующего акта.

В соответствии со ст. 216 ГПК суд вправе приостановить производство по делу в случае:

- нахождения стороны в лечебном учреждении;
- розыска ответчика;

назначения судом экспертизы;

назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;

направления судом судебного поручения.

В соответствии со ст. 216 ГПК решение вопроса о приостановлении производства по делу зависит от усмотрения суда в каждой конкретной ситуации. Так, производство экспертизы, розыск ответчика, обследование органом опеки и попечительства условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и по другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей, могут потребовать довольно длительного времени; определить точную дату выполнения указанных действий зачастую не представляется возможным. В таких случаях суду целесообразно приостановить производство по делу во избежание нарушения срока рассмотрения дела. Если же, например, экспертиза по делу не представляется сложной и ее можно выполнить за незначительный промежуток времени с определением точной даты в пределах срока рассмотрения дела, то в этом случае производство по делу можно не приостанавливать, а отложить судебное разбирательство.

Факультативное приостановление производства по делу возможно как по инициативе суда, так и по инициативе лиц, участвующих в деле.

При решении вопроса о приостановлении производства по делу в связи с нахождением стороны в лечебном учреждении необходимо учитывать длительность ее пребывания в лечебном учреждении, подтвержденную соответствующей справкой в суд, наличие (отсутствие) просьбы лица о рассмотрении дела в его отсутствие и возможность рассмотрения дела в отсутствие стороны.

Закон устанавливает сроки приостановления производства по делу применительно к обязательным случаям (например, до определения правопреемника лица, участвующего в деле, до принятия Конституционным Судом соответствующего постановления и т.д.). Сроки факультативного приостановления в ГПК не предусмотрены. В этих случаях производство по делу приостанавливается до устранения обстоятельств, послуживших основанием приостановления: выздоровления стороны, обнаружения места нахождения ответчика, получения результатов экспертизы, заключения органа опеки и попечительства, выполнения судом поручения, направленного в соответствии со ст. 62 ГПК.

Возобновление производства осуществляется судом по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, после устранения причин, послуживших основанием для приостановления.

После возобновления производства последующее судебное разбирательство начинается с самого начала с соблюдением принципов непрерывности и непосредственности.-

Приостановление производства по делу следует отличать от отложения судебного разбирательства по ряду признаков.

Во-первых, в законе содержится исчерпывающий перечень конкретных оснований для приостановления производства по делу. Применительно к отложению такого перечня в законе нет. Закон упоминает лишь наиболее типичные случаи, когда необходимо отложение дела.

Во-вторых, как правило, целью отложения рассмотрения гражданского дела является необходимость совершения каких-либо процессуальных действий (известить лицо, участвующее в деле, или иного участника процесса о судебном заседании, истребовать доказательства и т. д.). При приостановлении производства по делу, напротив, выполнение процессуальных действий прекращается. Однако из указанного правила есть исключения. Так, сохраняют свое значение и совершаются все действия, связанные с обеспечением иска или доказательств. Кроме того, выполняются те процессуальные действия, для совершения которых было приостановлено производство по делу (розыск ответчика, производство экспертизы и др.).

В-третьих, приостановление производства по делу производится на неопределенный срок. Это связано с тем, что суду заранее точно не известно, когда отпадут обстоятельства, послужившие основанием для приостановления производства. Отложение судебного разбирательства, напротив, производится на строго определенный срок с указанием точной даты проведения следующего судебного разбирательства.

В-четвертых, с приостановлением производства по делу приостанавливается течение всех неистекших процессуальных сроков (ст. 110 ГПК). При отложении разбирательства дела течение процессуальных сроков не приостанавливается.

В-пятых, определение о приостановлении производства по делу можно обжаловать (ст. 218 ГПК); обжалование определения об отложении разбирательства дела законом не предусмотрено.

В большинстве случаев рассмотрение дела в суде первой инстанции заканчивается вынесением решения. Вместе с тем возможны и иные формы его окончания.

Гражданское процессуальное право знает две формы окончания дела без вынесения решения: прекращение производства по делу (гл. 18 ГПК) и оставление заявления без рассмотрения (гл. 19 ГПК). Каждая из названных форм различается основаниями, порядком и последствиями их применения.

Прекращение производства по делу — форма окончания дела без вынесения решения, применяемая ввиду отсутствия у истца (заявителя) права на предъявление иска (на обращение в суд) либо в связи с ликвидацией спора, препятствующая повторному обращению в суд с тождественным иском.

Основания прекращения производства по делу регламентируются ст. 220 ГПК.

Суд прекращает производство по делу в случае, если:

- дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства;
- 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;

- истец отказался от иска и отказ принят судом;

- стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

- 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;

- после смерти гражданина, являвшегося стороной по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

В теории гражданского процесса эти основания условно делятся на две группы:

1) -- обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии у истца (заявителя) права на предъявление иска (на обращение в суд): (абз.2, 3, 6, 7 ст. 220 ГПК). Как правило, данные обстоятельства существовали уже на этапе возбуждения дела, но были установлены судом лишь после принятия заявления к производству. Если бы любое из этих обстоятельств было установлено ранее, до возбуждения дела, судья должен был бы отказать в принятии заявления (ст. 134 ГПК) ввиду отсутствия одной из предпосылок права на предъявление иска либо условий обращения в суд лиц, выступающих в защиту чужих интересов, на основании ст. 46 ГПК.

Статья 220 ГПК, регулируя прекращение производства по делу, безразлично относится к моменту возникновения этих обстоятельств. Вместе с тем не исключено, что некоторые из них могут возникать и после возбуждения дела, но до разрешения его по существу.

2) обстоятельства, возникающие после возбуждения дела и свидетельствующие о ликвидации спора (абз.4, 5, 7 ст. 220 ГПК).

Чаще всего ликвидация спора является результатом распорядительных действий истца (отказ от иска) или обеих сторон (мировое соглашение). При этом необходимо учитывать, что суд может не принять (не утвердить) названные распорядительные действия, если они противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК). Самостоятельного внимания заслуживает основание прекращения производства по делу, предусмотренное абз.7 ст. 220 ГПК (смерть гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, если спорное правоотношение не допускает правопреемства, или завершение ликвидации организации, являвшейся одной из сторон).

Практически не исключено, что названные обстоятельства могли существовать уже на момент предъявления иска. В этом случае они свидетельствуют об отсутствии такой предпосылки права на предъявление иска, как процессуальная правоспособность сторон, и прекращение производства по этому основанию является способом устранения ошибки, допущенной при принятии заявления к производству. Когда анализируемые обстоятельства возникают уже после возбуждения дела, они свидетельствуют о ликвидации

предполагаемого спорного правоотношения, если оно существовало в действительности, либо ликвидации существовавшего ранее предположения о его наличии. И в том, и в другом случаях рассмотрение дела по существу бессмысленно, поскольку одна или обе стороны спора отсутствуют, значит, отсутствует и сам спор о праве. Прекращение производства по делу возможно как в предварительном судебном заседании, проводимом в рамках подготовки дела к судебному разбирательству (ч. 4 ст. 152 ГПК), так и в самом судебном разбирательстве. При этом с учетом принципа состязательности (ст. 12 ГПК) должен соблюдаться общий порядок разрешения таких вопросов в судебном заседании (в частности, должны быть исследованы те доказательства, которые подтверждают наличие оснований прекращения производства, заслушаны мнения всех явившихся в заседание лиц, участвующих в деле). Решение данных вопросов вне судебного заседания представляется недопустимым.

Основным последствием прекращения производства по делу является недопустимость повторного обращения в суд с тождественным иском.

О прекращении производства по делу суд выносит определение, в котором обязательно указывается упомянутое последствие (ст. 221 ГПК).

В определении суда о прекращении производства по делу на основании абз. 5 ст. 220 ГПК излагаются также условия утвержденного судом мирового соглашения. После вступления в законную силу определения о прекращении производства факт заключения мирового соглашения и его условия приобретают преюдициальное значение (абз. 1 ч. 2 ст. 61 ГПК).

Оставление заявления без рассмотрения - форма окончания дела без вынесения решения, применяемая, как правило, ввиду нарушения заинтересованными лицами условий реализации права на обращение в суд, не препятствующая повторному обращению в суд с тождественным иском.

Все основания оставления заявления без рассмотрения содержатся в ст. 222 ГПК.

Суд оставляет заявление без рассмотрения в случае, если:

- истцом не соблюден досудебный порядок урегулирования спора;
- заявление подано недееспособным лицом;
- заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;
- 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;
- 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;
- 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.

Эти основания условно делятся на следующие группы:

1) первая группа (абз. 2-5 ст. 222) - это обстоятельства, которые существовали уже в момент возбуждения дела, но по различным причинам не были выявлены судьей при принятии заявления к производству. Данные обстоятельства свидетельствуют о несоблюдении истцом (заявителем) условий реализации права на обращение в суд (чаще всего вследствие нарушения им порядка предъявления иска) и ошибочном принятии заявления к производству суда. Если бы эти обстоятельства были установлены судьей на этапе возбуждения дела, заявление было бы возвращено (пп. 1, 3, 4, 5 ч. 1 ст. 135)¹.

2) вторая группа оснований (абз. 7, 8 ст. 222) включает обстоятельства, которые возникают уже после возбуждения дела и свидетельствуют о том, что истец либо обе стороны не исполняют возложенных на них процессуальных обязанностей по явке в судебное заседание (ч. 1 ст. 167 ГПК). Проявляется это в том, что истец либо обе стороны, не просившие о рассмотрении дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову, т. е. в два судебных заседания подряд. Условия оставления заявления без рассмотрения ввиду неявки истца и ввиду неявки обеих сторон совпадают не полностью. Общими условиями их применения являются: надлежащее извещение сторон о времени и месте проведения каждого из двух судебных заседаний; отсутствие просьбы о рассмотрении дела в их отсутствие; неуважительность причин неявки. Оставление заявления без рассмотрения ввиду двукратной неявки истца возможно, кроме того, лишь при условии, что ответчик не требует рассмотрения дела по существу. Позиция ответчика по данному вопросу должна найти отражение в протоколе судебного заседания. Если ответчик настаивает на рассмотрении дела по существу, суд в этом же судебном заседании вправе рассмотреть дело в отсутствие истца на основании ч. 3 ст. 167 ГПК. Дополнительное условие оставления заявления без рассмотрения ввиду неявки истца обеспечивает защиту интересов ответчика в тех случаях, когда он возражает против иска по существу и настаивает на рассмотрении этих возражений, уверенный в их обоснованности. Определение об оставлении заявления без рассмотрения ввиду двукратной неявки истца либо обеих сторон может быть отменено судом, его вынесшим, по ходатайству истца или ответчика, если любой из них докажет уважительность причин неявки в судебное заседание и невозможность своевременного сообщения о них суду (ч. 3 ст. 223 ГПК);

3) соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда, влекущее оставление заявления без рассмотрения в соответствии с абз. 6 ст. 222, может быть заключено сторонами как до, так и после возбуждения дела в суде, но до вынесения судом первой инстанции судебного постановления, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Поэтому ссылка сторон на наличие такого соглашения может быть принята судом во внимание не только в том случае, когда она сделана до рассмотрения дела по существу, но и в любой иной момент рассмотрения дела в первой инстанции вплоть до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения.

Об оставлении заявления без рассмотрения, так же как и о прекращении производства по делу, суд выносит определение. В отличие от прекращения производства данное определение не препятствует повторному обращению в суд с тождественным иском. Поэтому в самом определении суд обязан указать способы устранения обстоятельств, препятствовавших рассмотрению дела (ч. 1, 2 ст. 223 ГПК).

Оставление заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в абз. 2-6 ст. 222, возможно не только в судебном разбирательстве, но и в предварительном судебном заседании (ч. 4 ст. 152 ГПК).

Материально-правовые последствия оставления заявления без рассмотрения регулируются нормами гражданского права (например, ст. 204 ГК). Таким образом, значение форм окончания дела без вынесения судебного решения определяется следующими основными функциями, которые они могут выполнять в гражданском процессе:

1) в большинстве случаев применяются как способ устранения судебных ошибок, допущенных на этапе возбуждения дела (абз. 2, 3, 6 ст. 220, абз. 2-5 ст. 222);

2) в совокупности с другими нормами (в частности, о судебных расходах и порядке предъявления иска) выполняют роль своеобразной санкции, обеспечивающей исполнение сторонами возложенных на них в рамках гражданских процессуальных отношений обязанностей извещать суд о причинах неявки в судебное заседание и доказывать уважительность этих причин (абз. 7, 8 ст. 222);

3) представляют собой процессуальные последствия реализации сторонами таких диспозитивных прав распорядительного характера, как отказ истца от иска, мировое соглашение сторон, соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда (абз. 4, 5 ст. 221, абз. 6 ст. 222).

Раздел 10 ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Тема 10.1. Постановления суда первой инстанции

Актами волеизъявления суда как органа государственной власти являются постановления, выносимые судом (судьей) в процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел. Суд первой инстанции выносит следующие виды постановлений:

- решения;
- определения;
- судебный приказ.

Постановление суда, которым дело разрешается по существу, выносится в форме решения (ч. 1 ст. 194 ГПК РФ).

Судебное решение - это постановление суда, содержащее государственно-властное, индивидуально-конкретное предписание по применению норм права к установленным в судебном разбирательстве фактам и правоотношениям.

Посредством судебного решения суд превращает спорные материально-правовые отношения в бесспорные и предписывает субъектам этих отношений оптимальный вариант индивидуального поведения.

Будучи обязательным к исполнению, решение является средством защиты субъективных прав лиц, обратившихся в суд за разрешением возникшего материально-правового спора. Одновременно оно приобретает и воспитательное значение, демонстрируя незыблемость закона и обязательность его исполнения.

Судебное решение - акт правосудия, осуществляемый от имени государства. Оно выносится именем Российской Федерации (ч. 1 ст. 194 ГПК).

Сущность судебного решения проявляется в воздействии на материальные правоотношения и выражается в том, что решение властно подтверждает взаимоотношения субъектов материального права (наличие или отсутствие правоотношения, его преобразование) или иные правовые обстоятельства в неисковых делах, устраняет их спорность, создает правовую возможность беспрепятственной реализации права или охраняемого законом интереса и тем самым оказывает им защиту. Решение суда обязательно для всех и подлежит обязательному соблюдению и исполнению. Однако в некоторых случаях судебное решение не оказывает непосредственного воздействия на конкретные материальные правоотношения субъектов права, а ограничивается лишь констатацией фактов и правовых состояний. Таковы в основном решения в делах особого производства: суд устанавливает факты, от которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан либо правовые состояния (гл. 28, 30, 32 и др. ГПК).

Судебное решение выносится после разбирательства дела по существу. Лишь в одном случае, когда рассматриваются возражения ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности

для защиты права или установленного федеральным законом срока обращения в суд, решение выносится во время подготовки дела к судебному разбирательству.

Однако в некоторых случаях судебное решение не оказывает непосредственного воздействия на конкретные материальные правоотношения субъектов права, а ограничивается лишь констатацией фактов и правовых состояний. Таковы в основном решения в делах особого производства: суд устанавливает факты, от которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан либо правовые состояния

Не оказывают непосредственного воздействия на конкретные материальные правоотношения субъектов права судебные решения по делам признания недействующими нормативных правовых актов полностью ли в части (гл. 24 ГПК). В этих случаях суд не решает вопрос о наличии и отсутствии конкретного материального правоотношения между субъектами права, а ограничивается решением вопроса о действии нормативного правового акта.

Судебное решение как процессуальный акт состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной. Каждая из частей имеет своё назначение, а во всех вместе реализуются требования, предъявляемые к судебному решению.

Вводная часть судебного решения должна содержать сведения о составе суда, времени и месте принятия решения, составе участвующих в деле лиц, предмете спора или заявленного требования.

Должны быть указаны фамилии и инициалы судей, других физических лиц. В отношении юридических лиц должны быть приведены все сведения, характеризующие их, в полном соответствии с тем, как это указано в зарегистрированных уставах и положениях. Если в деле участвуют представители, должно быть указано, чьи интересы они представляют.

Описательная часть судебного решения бывает довольно обширной в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

В описательной части судебного решения обстоятельства дела излагаются так, как это представляют стороны и другие участвующие в деле лица. Фиксируются требования истца и их обоснование. Отражается изменение истцом своих требований: изменение предмета или основания иска, полный или частичный отказ от иска, увеличение или уменьшение исковых требований. Эти указания необходимы для того, чтобы четко определить предмет требования, подлежащего удовлетворению. Суд должен вынести решение по измененному требованию. Однако если полный отказ от иска принимается судом, то ответ должен быть дан не в судебном решении, а в определении суда, которым прекращается производство по делу (ст. 220 ГПК).

В описательной части судебного решения должно быть отражено отношение ответчика к заявленному требованию: признает ли он иск полностью или в части; обоснование им своих возражений. Здесь же должно быть указано мнение других участвующих в деле лиц в обоснование исковых требований или же возражений против них.

В этой части судебного решения необходимо также указать заявления сторон и других участвующих в деле лиц по вопросам процессуального характера: обеспечение исполнения решения, обращение решения к немедленному исполнению и т. п.

В мотивировочной части судебного решения обстоятельства описываются так, как их установил суд; анализируются доказательства по делу, определяются подлежащие применению нормы материального права, дается их толкование. Свои выводы суд обосновывает обстоятельствами дела, подтвержденными доказательствами, исследованными при судебном разбирательстве. В тех случаях, когда ответчик иск признал и это признание не противоречит закону и не нарушает чьи-либо права или охраняемые законом интересы, суд ограничивается указанием на то, что признание принимается. В противном случае признание не принимается. При отказе в иске в связи с признанием неуважительными причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части решения другие обстоятельства дела не устанавливаются. Суд ограничивается констатацией факта о неуважительности причин пропуска этих сроков.

Если заявлены требования по процессуальным вопросам, суд обосновывает принимаемые им решения по этим вопросам.

Резолютивная часть решения суда должна содержать выводы суда об удовлетворении требования либо об отказе в удовлетворении требования полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения. Это общие требования к резолютивной части. В зависимости от характера материальных правоотношений резолютивные части судебных решений отличаются большим разнообразием. Так, 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 откажется (ст. 205 ГПК); 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 (ч. 2 ст. 206 ГПК). Имеются особенности резолютивных частей и других решений.

В резолютивной части судебного решения указываются принятые меры обеспечения исполнения решения суда; в случаях, предусмотренных законом, предоставляется отсрочка или рассрочка исполнения решения, устанавливается срок исполнения решения или предписывается обращение решения к немедленному исполнению.

Решение выносится судом в письменной форме. В связи с тем, что в совещательной комнате не присутствует секретарь судебного заседания или другой вспомогательный персонал, решение излагается судьей. Оно может быть составлено рукописно или с использованием техники (компьютера, пишущей машинки).

К судебному решению предъявляются определенные требования, несоблюдение которых влечет его отмену или изменение вышестоящим судом или приводит к необходимости устранения недостатков вынесшим его судом.

Основные требования, предъявляемые к судебному решению, — это законность и обоснованность.

Применяя нормы материального и процессуального права, суд руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами. Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу. В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа, а равно должностного лица Конституции РФ, федеральному конституционному закону, федеральному закону, общепризнанным принципам и нормам международного права, международному договору РФ, конституции (уставу) субъекта РФ, закону субъекта РФ, суд принимает решение в соответствии с правовыми положениями, имеющими наибольшую юридическую силу.

В случае отсутствия материального закона, регулирующего спорные отношения, суд применяет в соответствии со ст. 11 ГПК закон, регулирующий сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такого закона суд исходит из общих начал и смысла законодательства (аналогия права).

Законность судебного решения предполагает соблюдение судами общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ, которые являются составной частью ее правовой системы. Если международными договорами установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ).

Законным считается решение при условии, что суд:

правильно применил нормы действующего материального и процессуального права;

при противоречии правовых норм принял решение в соответствии с правовыми положениями, имеющими наибольшую юридическую силу;

при отсутствии правовых норм, регулирующих спорные отношения, применил закон, регулирующий сходные отношения, а при отсутствии такого закона исходил из общего смысла законодательства с учетом в первую очередь Конституции РФ;

при противоречии внутреннего законодательства международным соглашениям применил нормы, установленные этими соглашениями, ратифицированными Федеральным Собранием.

Обоснованность судебного решения — предпосылка его законности. Для того чтобы правильно применить нормы материального права, необходимо установить юридически значимые факты. Обоснованным считается решение, в котором изложены все имеющие значение для разрешения дела об-

стоятельства, всесторонне полно выясненные в судебном заседании, и приведены доказательства в подтверждение выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

Доказыванию подлежат факты, составляющие предмет доказывания, который в конечном итоге определяются судом с учетом подлежащей применению нормы материального права. Если юридически значимые факты не установлены, решение считается необоснованным и подлежащим отмене. Необоснованным считается решение и в том случае, если из установленных судом обстоятельств не сделан правильный вывод о правовых отношениях сторон.

В судебном решении должны приводиться доказательства в подтверждение установленных решением суда фактов. Недоказанность обстоятельств свидетельствует о необоснованности судебного решения.

Обстоятельства, признанные судебным решением установленными, считаются доказанными в том случае, если они установлены в предусмотренном законом порядке и с помощью допустимых средств доказывания.

В том случае, когда факт считается установленным на основании признания его стороной, суд не может ограничиться лишь установлением факта признания. Он должен убедиться в том, что признание не сделано под воздействием обстоятельств, препятствовавших свободному волеизъявлению стороны, или же что оно совершено с противозаконной целью.

При признании иска ответчиком суд ограничивается установлением факта признания и непротиворечия его закону, правам и охраняемым законом интересам других лиц. В случае принятия признания никакие другие обстоятельства не устанавливаются (ч. 4 ст. 198 ГПК).

Нельзя считать доказанным установление того или иного обстоятельства, если оно подтверждено доказательствами, полученными с нарушением предусмотренных законом правил.

Суд не может ограничиться в решении лишь перечислением доказательств, которыми подтверждаются юридически значимые факты, а должен изложить их содержание. Он обязан оценить каждое из использованных доказательств с позиции их достоверности и допустимости. Противоречия между доказательствами суду необходимо устранить, оценивая их в сопоставлении друг с другом (ст. 67 ГПК).

К судебным решениям, в которых суд конкретизирует права и обязанности сторон, например, к решениям о возмещении морального вреда, взыскании алиментов на родителей и т. п., предъявляется также требование справедливости, т. е. соответствия размера присужденных денежных сумм и иного имущества экономическим возможностям сторон и другим фактическим обстоятельствам дела.

Справедливость судебного решения не противостоит его законности, а представляет собою частный случай ее проявления. Суд не может отказаться в применении закона по тем мотивам, что закон, не противоречащий Конституции РФ и международным договорам, представляется ему несправедливым

(например, отказать во взыскании налога, который, по его мнению, несправедлив).

Интересы различных слоев населения, их соотношение с общественными интересами учитываются нормотворческими органами. Суд таким органом не является. Он — орган правоприменительный. В рамках правоприменения суд в соответствии с предоставленными ему полномочиями может конкретизировать правоотношение, руководствуясь требованиями справедливости, т. е. сделать то, что нормотворческий орган в связи с необходимостью учета индивидуальных особенностей взаимоотношений сторон путем принятия общей нормы сделать не в состоянии. Решение вопроса в этом случае передается на усмотрение суда.

К судебному решению предъявляются и более конкретные требования.

Судебное решение должно быть полным (исчерпывающим), давать окончательные ответы на все заявленные требования. Судебное решение должно быть определенным, давать такой ответ на требования, который исключал бы неопределенность в утверждении о существовании между сторонами правоотношения и порядке исполнения судебного решения. Недопустимо вынесение альтернативных и условных решений.

В альтернативных решениях допускается возможность различных вариантов исполнения решения («...передать имущество или взыскать его стоимость...»). В этом случае точно не определяется характер действия, подлежащего исполнению ответчиком, за них сохраняется право выбора. Это делает невозможным или значительно затрудняет исполнение судебного решения.

В условных решениях исполнение решения ставится в зависимость от наступления или ненаступления определенных условий, что также препятствует исполнению решения.

В судебном решении должен быть дан окончательный и исчерпывающий ответ на заявленные требования, а также решен вопрос о распределении судебных расходов. Если эти требования, предъявляемые к судебному решению, не соблюдены, суд бывает вынужден вынести дополнительное решение (ст. 201 ГПК).

Дополнительное решение выносится, если по какому-либо требованию не было вынесено решение. Это возможно в тех случаях, когда в одном деле соединяются несколько требований.

Например, предъявлены требования об установлении отцовства и взыскании алиментов. Суд отцовство установил, а на требование о взыскании алиментов ответа в судебном решении не дал. В этом случае возможно вынесение дополнительного решения о взыскании алиментов. Однако для вынесения дополнительного решения необходимо, чтобы по этому требованию участвующими в деле лицами представлялись доказательства и давались объяснения.

Выносятся дополнительные решения и в случаях, когда суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущества, подлежащего передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик. Например, в решении о разделе общего имущества супругов указано, что имуще-

ство делится в равных долях, но не указано, какое конкретно имущество присуждается истцу и какое ответчику, хотя истец просил определить не только свою долю в праве собственности, но и какое конкретно имущество должно перейти в его собственность. Конкретное имущество распределяется между сторонами дополнительным решением.

Суд выносит дополнительное решение, если не разрешен вопрос о судебных расходах. Этим решением суд может распределить судебные расходы между сторонами в зависимости от удовлетворения заявленных требований, а также взыскать судебные расходы в доход бюджета в случаях, предусмотренных законом.

Вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен лицами, участвующим в деле, и судом по собственной инициативе до вступления решения в законную силу. Следовательно, данный вопрос может быть поставлен до истечения срока на обжалование в апелляционном или кассационном порядках, который составляет десять дней и исчисляется со дня вынесения решения в окончательной форме (ст. 321, 338 ГПК).

Если же решение было обжаловано, то вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен до вынесения определения (апелляционного решения) судом второй инстанции, так как до этого времени решение суда первой инстанции в законную силу не вступает.

Срок на обращение в суд с заявлением о вынесении дополнительного решения может быть восстановлен, если он пропущен по уважительной причине (ст. 112 ГПК), а это может иметь место и после вступления решения в законную силу.

Дополнительное решение выносится тем же составом суда (судьей), который выносил решение по делу, и по тем же правилам, что и основное, и может быть обжаловано в суд второй инстанции. На определение об отказе в вынесении дополнительного решения может быть подана частная жалоба.

Если недостатки судебного решения, выразившиеся в том, что не дан ответ на одно из заявленных требований, по каким-либо причинам не устранены путем вынесения дополнительного решения, заинтересованное лицо может обратиться в суд с тем же требованием. Такая возможность сохраняется потому, что основанием к отказу в принятии заявления служит вступившее в законную силу решение (абз.2 ч. 1 ст. 134); по данному же требованию решение не состоялось.

Глава 22 ГПК устанавливает условия и порядок рассмотрения дела в порядке заочного производства и вынесения заочного решения.

Институт заочного решения направлен, с одной стороны, на расширение судебной защиты субъективных прав граждан и организаций, свободы их усмотрения (принципа диспозитивности), а с другой — на пресечение возможности злоупотребления ответчиком субъективными процессуальными правами и установление неблагоприятных последствий за злоупотребление ими. Указанная цель соответствует ч. 3 ст. 17 Конституции РФ, согласно которой осуществление прав и свобод человека не должно нарушать права и интересы других лиц.

По действующему процессуальному законодательству заочным производством признается порядок рассмотрения и разрешения конкретного гражданского дела в случае неявки ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, если против этого не возражает истец, с вынесением решения, именуемого заочным.

В литературе заочным производством называют также установленный законом порядок проведения судебного заседания и вынесения решения по иску в отсутствие ответчика.

Однако при отсутствии ответчика возможно рассмотрение дела и в порядке обычного производства. При наличии одних и тех же условий: отсутствии сведений о причинах неявки ответчика, либо в случае признания судом причин неявки в судебное заседание неуважительными, либо если ответчик умышленно затягивает процесс — суд вправе рассмотреть дело в обычном порядке (ч. 3 ст. 157 ГПК) либо в порядке заочного производства. Обязательным условием во всех случаях является надлежащее извещение ответчика о времени и месте судебного разбирательства. Главной же отличительной особенностью заочного производства являются правовые последствия, которые влечет рассмотрение дела и вынесение решения в таком порядке.

Основным правовым последствием рассмотрения дела в порядке заочного производства является вынесение заочного решения и установление двух способов его пересмотра: обычного — кассационного или апелляционного, и упрощенного — путем подачи заявления об отмене в суд, его вынесший.

Результатом рассмотрения дела в обычном порядке является вынесение решения, в отношении которого установлен только один способ пересмотра — кассационный или апелляционный. Именно поэтому необходимо разграничивать рассмотрение дела в отсутствие ответчика в обычном и заочном производстве.

Рассмотрение и разрешение дела в порядке заочного производства возможно при наличии определенных условий, указанных в законе. Статья 233 ГПК относит к ним неявку ответчика; его надлежащее извещение; отсутствие уважительных причин неявки; просьбу ответчика о рассмотрении дела в его отсутствие и согласие истца.

Неявкой ответчика признается фактическое отсутствие стороны в зале судебного заседания при рассмотрении и разрешении дела. Молчаливое присутствие стороны в судебном заседании неявкой не считается, а расценивается как уклонение от участия в представлении и исследовании доказательств. Следует также учитывать, что рассмотрение дела в порядке заочного производства и вынесение заочного решения возможно при отсутствии как стороны, так и ее представителя. В случае явки представителя заочное производство не допускается.

Надлежащим извещением ответчика признается извещение, проведенное способами и в порядке, предусмотренном законом.

Отсутствие уважительных причин неявки ответчика. Обязанность известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности

этих причин возлагается на стороны. В случае признания причин неявки уважительными суд откладывает разбирательство дела.

При неявке надлежащим образом извещенного ответчика по неуважительным причинам возможно рассмотрение дела в его отсутствие по правилам ст. 167 ГПК с вынесением обычного решения по делу. Это прямо следует из содержания названной статьи, но не отражено в ст. 233 ГПК.

Отсутствие просьбы ответчика о рассмотрении дела в его отсутствие. При поступлении просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие ответчик де-юре считается участвующим в судебном заседании.

Согласие истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства должно быть выражено ясно. ГПК четко не устанавливает способов выражения и фиксации данного согласия. На практике устное заявление истца, сделанное в подготовительной части судебного разбирательства, фиксируется в протоколе судебного заседания.

Судья в каждом случае неявки в судебное заседание без уважительных причин надлежащим образом извещенного ответчика должен разъяснить истцу его право на рассмотрение дела в порядке заочного производства и указать, какие правовые последствия влечет вынесение заочного решения.

Отсутствие согласия истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства влечет за собой обязанность суда отложить разбирательство дела (ч. 3 ст. 233 ГПК). В данном случае в законе не учтено, что при неявке ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного разбирательства, суд должен разъяснить истцу его право на рассмотрение дела в обычном порядке в соответствии с положениями ст. 167 ГПК. При этом суд обязан указать, каковы особенности того или иного производства, какие последствия влечет за собой вынесение обычного и заочного решения.

Истец, не согласный на рассмотрение дела в порядке заочного производства, вправе ходатайствовать о рассмотрении дела в обычном порядке, а суд — такое ходатайство разрешить в зависимости от имеющихся в деле материалов.

Таким образом, действующее процессуальное законодательство предусматривает пять условий для рассмотрения дела в заочном производстве и вынесения заочного решения.

Часть 2 ст. 233 предусматривает возможность рассмотрения дела в заочном производстве и вынесения заочного решения при участии в деле нескольких ответчиков и неявке в судебное заседание всех ответчиков. Следовательно, при явке одного из ответчиков рассмотрение дела должно проходить в обычном порядке.

О рассмотрении дела в порядке заочного производства суд выносит определение. Закон не устанавливает обязательную письменную форму определения. На практике одни суды выносят письменные определения в виде отдельного документа в совещательной комнате, другие - заносят его в протокол судебного заседания. В целях процессуальной экономии более целесообразно вынесение указанного определения без удаления в совещательную комнату и включение его в протокол судебного заседания.

Закон предусматривает возможность вынесения заочного решения только в отношении неявившегося ответчика. Не будет заочным решение, вынесенное в отсутствие истца, не явившегося в суд по вторичному вызову и не просившего о разбирательстве дела в его отсутствие, если ответчик требует рассмотрения дела по существу. В этих случаях выносится обычное решение.

Порядок рассмотрения и разрешения дела в заочном производстве в целом подчиняется общим правилам судебного разбирательства с некоторыми особенностями, установленными главой 22 ГПК. Это означает, что при рассмотрении дела в заочном производстве действуют общие правила судебного разбирательства, установленные гл. 15 ГПК.

В тех случаях, когда возникает необходимость в назначении экспертизы по делу (ст. 79 ГПК) либо в истребовании доказательств от других лиц, как участвующих, так и не участвующих в деле (ст. 57 ГПК), действуют общие правила гражданского судопроизводства: суд не ограничивается представленными сторонами доказательствами и назначает экспертизу, в том числе по своей инициативе, либо истребует доказательства от соответствующих лиц, поскольку без этого невозможно полное и всестороннее исследование обстоятельств дела.

Суд исследует доказательства, представленные не только сторонами, но и другими лицами, участвующими в деле. Так, в случае участия в деле третьих лиц, прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц, суд исследует также доказательства, представленные этими лицами, поскольку без этого вынесение законного и обоснованного решения невозможно.

Если ответчик не представил письменных объяснений и доказательств, суд вправе вынести заочное решение на основе доказательств, представленных истцом и другими лицами, участвующими в деле.

Рассмотрение дела в порядке заочного производства ограничивает пределы осуществления предоставленных истцу процессуальных прав. Истец не вправе изменить предмет или основание иска либо увеличить размер исковых требований. Данное положение закона вполне обоснованно. Извещенный о времени и месте рассмотрения дела и о предъявленном к нему иске ответчик не защищается именно против этого требования. В противном случае было бы нарушено право ответчика на судебную защиту.

Согласно ч. 4 ст. 233 ГПК в случае изменения истцом предмета или основания иска либо увеличения размера исковых требований суд не вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства в данном судебном заседании. Следовательно, суд должен отложить разбирательство дела.

Вместе с тем закон не запрещает истцу уменьшить размер исковых требований.

Рассмотрение дела в порядке заочного производства завершается вынесением решения, именуемого заочным.

Вынесенное заочное решение является актом правосудия, поэтому должно отвечать требованиям, предъявляемым к судебным решениям: оно должно

быть законным, обоснованным, полным, определенным и безусловным.

Структура и содержание заочного решения определяются общими правилами, предусмотренными ст. 198 ГПК. Оно, как и обычное решение, состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Вместе с тем особенности рассмотрения дела в порядке заочного производства находят отражение в содержании заочного решения.

В наименовании решения должно быть слово «заочное».

В описательной части необходимо указать, что дело рассматривалось в отсутствие ответчика.

При непредставлении ответчиком письменных объяснений на исковое заявление в описательной части указываются только доводы истца. Однако в этом случае целесообразно отразить в решении пассивность ответчика.

По этой же причине в мотивировочной части выводы суда будут основываться только на доказательствах, представленных истцом и другими лицами, участвующими в деле.

В резолютивной части заочного решения наряду с общим порядком обжалования, предусмотренным для обеих сторон (кассационным - для решений федеральных судов, и апелляционным — для решений мировых судов), суд должен указать срок и порядок подачи заявления об отмене такого решения. Это право предоставлено только ответчику.

Не явившемуся ответчику, а также истцу, заявившему просьбу о рассмотрении дела в его отсутствие, копия заочного решения высылается судом не позднее трех дней со дня его принятия в окончательной форме с уведомлением о вручении. Исчисление данного срока производится по общим правилам исчисления процессуальных сроков, т. е. со дня, следующего за днем вынесения решения в окончательной форме.

Согласно ст. 237 ГПК ответчик вправе подать в суд, вынесший заочное решение, заявление об отмене этого решения в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения.

Заочное решение может быть обжаловано также сторонами в кассационном порядке, заочное решение мирового судьи — в апелляционном порядке в течение десяти дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене этого решения суда, а в случае, если такое заявление подано, — в течение десяти дней со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления (ч. 2 ст. 237 ГПК).

Установление двух способов обжалования — один из специфических признаков заочного решения. Именно в этом заключается главное отличие заочного решения от решения, вынесенного в отсутствие ответчика по правилам ст. 167 ГПК.

Право на апелляционное (кассационное) обжалование возникает после истечения срока на подачу заявления об отмене заочного решения. Однако использование упрощенного порядка обжалования не препятствует подаче апелляционной (кассационной) жалобы. Следовательно, избирая первоначально упрощенный порядок обжалования, ответчик в будущем может воспользоваться вторым способом обжалования заочного решения.

Если же ответчик не подает заявление об отмене заочного решения, а по истечении срока на его подачу обжалует решение в апелляционном (кассационном) порядке, возможность использования упрощенного порядка утрачивается.

В соответствии с ч. 2 ст. 237 ГПК ответчик может воспользоваться правом апелляционного (кассационного) обжалования только после истечения срока на подачу заявления об отмене заочного решения. Это правило действует и в том случае, когда причины неявки ответчика не уважительны, но имеются доказательства, которые могут повлиять на содержание принятого заочного решения.

Закон устанавливает определенные требования к форме и содержанию ; заявления об отмене заочного решения (ст. 238 ГПК).

Заявление должно быть подано в письменной форме. В заявлении должны быть указаны:

- наименование суда, вынесшего заочное решение. Указанное требование необходимо для того, чтобы выяснить, правомочен ли данный суд пересматривать дело;

- наименование лица, подающего заявление. Указание стороны необходимо для решения вопроса о том, обладает ли она правом на подачу такого заявления. Согласно закону таким правом обладает только ответчик;

- 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 доказательства, которые могут повлиять на содержание заочного решения. Неуказание одного из названных условий влечет за собой отказ в удовлетворении заявления о пересмотре заочного решения;

- просьба лица, подающего заявление. Она должна включать в себя требование об отмене заочного решения и возобновлении рассмотрения дела по существу;

- перечень прилагаемых к заявлению материалов.

Заявление об отмене заочного решения должно быть подписано ответчиком или его надлежаще уполномоченным представителем.

Заявление об отмене заочного решения подается с копиями по числу участвующих в деле лиц. Данное положение обусловлено главным образом содержанием принципа равноправия сторон, согласно которому стороны имеют равные права для отстаивания своих интересов.

Заявление об отмене заочного решения не подлежит оплате государственной пошлиной. Закон фактически ставит ответчика в привилегированное по сравнению с истцом положение: он имеет право не только на два способа обжалования, но и льготу в оплате государственной пошлины при выборе упрощенного порядка обжалования. На практике это способствует злоупотреблению ответчиком своими правами.

В законе не указаны последствия несоблюдения требований, предъявляемых к форме и содержанию заявления об отмене заочного решения. В

данном случае вопрос может быть решен путем применения аналогии закона. При несоблюдении формы и содержания заявления судья оставляет его без движения и назначает срок для исправления недостатков. В случае исправления недостатков в установленный судьей срок, заявление считается поданным в день первоначального представления в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается заявителю.

После принятия заявления суд извещает всех участвующих в деле лиц о времени и месте рассмотрения заявления об отмене заочного решения и направляет им копии заявления и прилагаемых к нему материалов. Это требование обязательно, так как участвующие в деле лица должны иметь возможность осуществления своих процессуальных прав, в частности представить свои возражения против доводов заявителя.

Заявление об отмене заочного решения должно быть рассмотрено вынесшим его судом в десятидневный срок с момента его поступления. Это должно учитываться судом при направлении копии заявления и прилагаемых к нему материалов участвующим в деле лицам.

Данный срок является процессуальным, следовательно, исчисляется не с момента поступления заявления, а со следующего дня. Указанный срок является служебным, поэтому суд должен рассмотреть заявление даже по истечении десяти дней.

Неявка участвующих в деле лиц, надлежаще извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления. Однако если в деле нет сведений об извещении или причины неявки будут признаны судом уважительными, рассмотрение заявления должно быть отложено.

Закон четко не регламентирует права и обязанности лиц, участвующих в деле, явившихся по вызову суда. Представляется, что они имеют право давать объяснения и заявлять ходатайства по поводу представленных ответчиком доказательств.

Статья 241 ГПК устанавливает исчерпывающие полномочия суда при рассмотрении заявления об отмене заочного решения.

Рассмотрев заявление об отмене заочного решения, суд вправе отказать в удовлетворении заявления, если оно необоснованно, либо удовлетворить заявление, отменить заочное решение и возобновить рассмотрение дела по существу в том же или ином составе судей.

Возражения против определения об отказе в удовлетворении заявления об отмене заочного решения могут быть включены в кассационную или апелляционную жалобу.

Основания к удовлетворению заявления и отмене заочного решения предусмотрены ст. 242 ГПК.

Заявление об отмене заочного решения подлежит удовлетворению при наличии оснований к отмене заочного решения. К ним относятся: уважительность причин неявки в судебное заседание, о которых сторона не имела возможности сообщить суду, и наличие обстоятельств и доказательств, способных серьезно повлиять на вынесенное заочное решение.

Уважительными причинами неявки могут быть болезнь, длительная командировка, другие обстоятельства, объективно препятствовавшие явке в судебное заседание. Данные обстоятельства должны быть подтверждены соответствующими доказательствами.

Ответчик должен также указать обстоятельства и доказательства, которые могут повлиять на содержание принятого заочного решения. К ним следует отнести такие сведения о фактах, имеющих значение для дела, которые могут привести к вынесению иного решения, противоположного вынесенному полностью или в части, либо изменению решения.

Наличие оснований к отмене решения необходимо в их совокупности. При отсутствии хотя бы одного из них заочное решение не подлежит отмене.

В том случае, если причина неявки ответчика неуважительна, а решение не соответствует обстоятельствам дела, ответчик вправе подать апелляционную или кассационную жалобу.

Удовлетворение заявления об отмене заочного решения и отмена самого решения не означают автоматического вынесения нового решения в пользу ответчика. После отмены заочного решения рассмотрение дела по существу возобновляется и ведется по общим правилам гражданского судопроизводства. Следовательно, суд проводит подготовку дела к судебному разбирательству, если необходимо совершить какие-либо процессуальные действия, по ее окончании назначает новое судебное заседание, извещает всех участвующих в деле лиц о времени и месте разбирательства, которое проводится в порядке, предусмотренном законом.

Решение, вынесенное по делу после его возобновления, не будет заочным, если даже дело будет рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного ответчика. Ответчик не вправе повторно требовать отмены такого решения как заочного. Таким образом, закон допускает вынесение только одного заочного решения по делу. Данное положение закона направлено на предотвращение злоупотребления ответчиком своими процессуальными правами, недопущение затягивания процесса по делу.

В соответствии со ст. 244 ГПК заочное решение вступает в законную силу по истечении сроков его обжалования, предусмотренных ст. 237 ГПК. Следовательно, срок, по истечении которого заочное решение вступает в законную силу, является более продолжительным по сравнению с решениями, вынесенными в обычном производстве: он составляет, как минимум, 17 дней. Соответственно выдача исполнительного листа и принудительное исполнение заочного решения возможны по истечении всех сроков его обжалования. Вместе с тем систематическое толкование позволяет сделать вывод о том, что в случае обжалования заочного решения в апелляционном или кассационном порядке оно вступает в законную силу по правилам ст. 209 ГПК.

В судебных определениях выражается многообразная распорядительная деятельность суда. Критерием для классификации определений суда первой инстанции служит их отношение к главному вопросу в деле, к разрешению гражданского дела по существу. По этому критерию можно различать шесть видов судебных определений.

Определения, заканчивающие процесс урегулированием спора. К ним относятся определения: а) о прекращении дела производством ввиду отказа истца от иска; б) утверждающие мировое соглашение сторон. Данные определения принято называть заключительными, так как они заканчивают процесс по делу урегулированием спора между сторонами. Решение отличается от заключительных определений тем, что в нем спор между сторонами по существу разрешается судом.

Определения, препятствующие возникновению процесса или заканчивающие его без разрешения либо урегулирования спора (так называемые пресекательные определения). К ним относятся определения: а) об отказе в принятии искового заявления; б) о прекращении производства по делу по основаниям, указанным в ст. 220 ГПК; в) об оставлении иска без рассмотрения.

Пресекательные определения не затрагивают существа спора. Их содержание касается лишь невозможности по различным основаниям разбирательства и разрешения спора в суде.

В этом существенное отличие пресекательных определений от решения суда, которым разрешается дело по существу.

Определения, обеспечивающие нормальный ход процесса до разрешения дела судом первой инстанции (подготовительные определения). К ним относятся определения:

- по вопросам движения дела (о принятии искового заявления, о подготовке дела к судебному разбирательству и о назначении дела к судебному разбирательству; об оставлении искового заявления без движения; о приостановлении производства по делу; об отложении разбирательства дела; о продлении или восстановлении процессуального срока; о передаче дела в другой суд; о соединении и разъединении исков);

- по вопросам привлечения в процесс новых лиц или о замене ненадлежащего ответчика; о привлечении или допусчении третьих лиц; об удовлетворении или отклонении отводов составу суда, прокурору, переводчику или секретарю судебного заседания и др.;

- по собиранию доказательственного материала (о допусчении обеспечения доказательства; о назначении экспертизы; о производстве осмотра на месте; об истребовании или приобщении письменных и вещественных доказательств; о вызове свидетелей и др.);

- об обеспечении иска, о слушании дела в закрытом судебном заседании; о наложении штрафа, и т.п.

Все перечисленные определения по содержанию также не затрагивают существа спора, а касаются лишь частных вопросов, возникающих в ходе процесса. Распоряжения суда, даваемые в форме указанных определений, обеспечивают нормальный законный ход процесса по гражданскому делу, содействуют вынесению правильного решения по существу дела.

Определения по поводу постановленного решения и его исполнения. К ним относятся определения о разъяснении решения; о немедленном его исполнении; об обеспечении исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению; об исправлении явно арифметических ошибок; об от-

срочке и рассрочке исполнения; об изменении порядка и способа исполнения; о выдаче судом дубликата исполнительного листа и судебного приказа; об индексации присужденных денежных сумм; об отложении исполнительных действий; о приостановлении исполнительного производства; о прекращении исполнительного производства; о привлечении к ответственности за неисполнение судебных актов банком или иным кредитным учреждением; об обжаловании действий судебного пристава-исполнителя; о повороте исполнения решения и др.

Из названных определений одни разъясняют смысл постановленного решения, другие в случаях, указанных в законе, уточняют содержание решения и порядок его исполнения применительно к обстоятельствам, произошедшим до или после постановления решения, третьи обеспечивают быстрое и реальное исполнение решения. Но ни одно из них не может перерешать дела по существу, отменять или существенно изменять постановленное решение суда. С окончанием дела связано вынесение судом определений о возвращении вещественных доказательств и об отмене обеспечения иска.

Особое положение занимают определения суда, постановляемые по заявлениям о пересмотре решений по вновь открывшимся обстоятельствам, а также определения по вопросам об отмене заочного решения, поскольку с ними связана возможность суда, вынесшего указанные судебные постановления, самому, без вмешательства вышестоящих судебных инстанций, отменить свое решение.

Определения постановляются судом обычно в совещательной комнате в том же порядке, как и решение. При разрешении несложных вопросов суд может вынести определение после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату. Такие определения заносятся в протокол судебного заседания с указанием: вопроса, по которому выносится определение, мотивов, которыми суд руководствовался (в том числе и ссылки на законы), и самого содержания определения (резюмирующая часть). В определении суда, которое по форме представляет самостоятельный процессуальный документ, кроме того, указываются время и место вынесения определения, наименование и состав суда, вынесшего определение, фамилия секретаря судебного заседания, лиц, участвующих в деле, и предмет спора, а также порядок и срок обжалования определения (ст. 224 и 225 ГПК).

Частные определения постановляются по вопросам, выходящим за пределы спора по данному делу. Обнаружив при рассмотрении гражданского дела нарушения законности, суд вправе вынести определение, которое направляет соответствующим организациям, должностным лицам для принятия ими мер. Организация или должностное лицо обязаны сообщить в суд о мерах, принятых ими по частному определению, в месячный срок (ст. 226 ГПК).

Таким образом, значение частных определений состоит в том, что эти постановления суда являются процессуальными средствами реагирования суда на выявленные им в ходе разбирательства дела нарушения законности,

недостатки в деятельности органов управления, учреждений и различных организаций.

Частное определение состоит из четырех частей:

- в вводной части содержатся сведения о составе суда, времени и месте вынесения определения, составе лиц, участвующих в деле, предмете спора или заявленного требования;

- в описательной части указывается существо дела, рассмотренного судом;

- мотивировочная часть содержит обстоятельства, свидетельствующие о нарушении законности, порядка в деятельности организации, других неправомерных действиях, и приводятся доказательства в их подтверждение;

- в резолютивной части – выводы суда о необходимости устранения отмеченных недостатков и предложение сообщить в месячный срок о принятых мерах и об ответственности за неисполнение этой обязанности.

При вынесении частных определений по поводу нарушения законности суд обязан указывать, в чем конкретно эти нарушения выражаются. Когда причины и условия, способствующие правонарушению, явились следствием особо серьезных нарушений, касаются нескольких организаций или должностных лиц, частное определение может быть направлено не только в вышестоящую организацию (должностному лицу), но и контролирующим органам. Сообщая частным определением о нарушении законности со стороны конкретного должностного лица, суд в необходимых случаях должен заслушивать объяснения таких лиц в судебном заседании. Суд не предпринимает, какое именно взыскание должно быть наложено на лицо, в отношении которого выносится частное определение. В отдельных случаях суд может не оглашать частного определения в открытом судебном заседании, если преждевременное разглашение сведений о выявленных нарушениях затруднит их устранение. Но в этом случае он объявляет лицам, участвующим в деле, и лицу, которого оно касается, о вынесении частного определения. Об оглашении частного определения в судебном заседании указывается в протоколе. Если при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, он сообщает об этом прокурору.

При несообщении о принятых мерах по частному определению виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу. Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда.

Судебный приказ - судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника (ст. 121 ГПК РФ).

Институт судебного приказа введен в ГПК в 1995 году целях более оперативного разрешения гражданско-правовых споров в тех случаях, когда нарушенное право является внешне бесспорным.

Упрощенное производство дел с выдачей судебного приказа принято называть приказным производством.

Значение судебного приказа:

- обеспечение принудительного исполнения бесспорного права;
- защита прав и законных интересов кредитора в упрощенной процессуальной форме;
- повышение ответственности граждан за принятые на себя обязательства;
- усиление превентивной функции права.

В соответствии с ГПК РФ судебный приказ выдается на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника если:

- требование основано на нотариально удостоверенной сделке;
- требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме;
- требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
- заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;
- заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;
- заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;
- заявлено органом внутренних дел требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка, отобранного у должника по решению суда.

Дела о выдаче судебного приказа подсудны мировому судье.

Мировой судья в течение пяти дней после поступления заявления о выдаче приказа без вызова сторон выносит судебный приказ.

Должник вправе направить в суд заявление об отмене судебного приказа в течение 10 дней с момента его получения. Заявление об отмене приказа носит формальный характер, может не содержать объяснения причин для отмены приказа, но является безусловным основанием для его отмены судом. По получении заявления об отмене приказа мировой судья выносит определение об отмене судебного приказа и направляет копии этого определения сторонам по делу.

Отмена судебного приказа является основанием для обращения в суд в порядке искового производства.

Раздел 11

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Тема 11.1. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

В соответствии со ст. 15 Конституции РФ органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы. В то же время ст. 46 Конституции РФ установила правило, согласно которому решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

В соответствии со ст. 245 ГПК в этом порядке рассматриваются и разрешаются 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 Российской Федерации;
- иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Настоящий перечень не является исчерпывающим, поскольку суд вправе рассматривать и разрешать другие дела, возникающие из административно-правовых отношений, отнесенных законом к компетенции судов. К ним могут относиться, в частности, дела, связанные с оказанием психиатрической помощи в рамках закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

Порядок рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений, должен удовлетворять следующим наиболее существенным требованиям и правилам:

- а) это неисковые производства, так как в них нет ни истца, ни ответчика, ни третьих лиц. Обязательными участниками выступают гражданин - с одной стороны и должностные лица (представители соответствующего органа управления или местного самоуправления) - с другой;
- б) в данном производстве не применяются исковые средства защиты права (иск, встречный иск, мировое соглашение и т.д.);
- в) все дела рассматриваются и разрешаются уполномоченным судом;
- г) предметом судебного исследования служат официальные документы должностных лиц и управленческих органов;

д) обязанность доказывания возлагается на административные органы, должностных лиц. Участие гражданина в судебном доказывании составляет его процессуальное право;

е) судья при удовлетворении жалобы заявителя обладает полномочиями: отменить соответствующий акт; изменить административный акт; санкционировать определенные действия управленческих органов и должностных лиц, т.е. дать согласие на их совершение;

ж) решения суда реализуют сами управленческие структуры, не применяя правила исполнительного производства.

В целом уровень гражданской процессуальной регламентации данного производства значительно выше, чем у искового производства. Законом (в главах 24-26 ГПК РФ определены сроки обращения в суд заинтересованных лиц и судебного разбирательства, состава участников, предмет и средства доказывания, полномочия судьи и др.)

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 246 ГПК РФ это правило применимо к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Исходя из этого, недопустимо принятие и рассмотрение в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ, заявлений об оспаривании таких решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, для которых Федеральными законами (Уголовно-процессуальным кодексом РФ, Кодексом РФ об административных правонарушениях. Арбитражным процессуальным кодексом РФ и др.) установлен иной судебный порядок оспаривания (обжалования).

В принятии таких заявлений необходимо отказывать на основании п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ.

Существование отдельного от искового производства по делам, вытекающим из публично-правовых отношений, объясняется традиционно несколькими правовыми обстоятельствами:

1) неравноправным положением участников (сторон) в регулятивных (конституционных, административных) правоотношениях, поскольку, с одной стороны, в них выступает орган государства, должностное лицо, наделенное властными полномочиями, с другой стороны - гражданин, не имеющий таких полномочий;

2) специфической функцией суда при рассмотрении этих дел, состоящей не в разрешении спора, как в исковых делах, а в осуществлении судебного контроля за законностью действий органов управления по отношению к гражданам и в отдельных случаях - к организациям.

Указанными двумя причинами определяется способ возбуждения дел данной категории - путем предъявления жалобы (обжалования), а не предъявления иска.

Кроме этого, при рассмотрении и разрешении дел, вытекающих из публично-правовых отношений, в силу неравноправного положения субъектов в административных и иных правоотношениях, не применимы некоторые категории искового производства, а именно: мировое соглашение, увеличение или уменьшение требований, исключается возможность предъявления в качестве способа защиты встречной жалобы, аналогичной встречному иску и т. д.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, 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 в размере до одной тысячи рублей.

Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части в ГПК РФ впервые выделено в самостоятельную главу, а именно главу 24, и относится, согласно ст. 245 ГПК РФ к делам, возникающим из публичных правоотношений.

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.

Оспаривание нормативных правовых актов осуществляется посредством подачи заявления в суд.

Следует отметить, что дела о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части относятся не только к подведомственности судов общей юрисдикции, но и арбитражных судов РФ.

В соответствии со ст. 251 ГПК РФ правом подачи заявления об оспаривании нормативных правовых актов обладают:

1) граждане и организации, которые считают, 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;

2) прокурор в пределах своей компетенции;

3) Президент РФ, Правительство РФ;

4) законодательный (представительный) орган субъекта РФ, высшее должностное лицо субъекта РФ;

5) орган местного самоуправления, глава муниципального образования.

В соответствии с п. 4 ст. 251 ГПК РФ заявления об оспаривании нормативных правовых актов подаются по подсудности, установленной ст. ст. 24, 26 и 27 ГПК РФ.

Из положений ст. ст. 24, 26 и 27 ГПК РФ следует, что:

1. Верховный Суд РФ (ст. 27 ГПК РФ) рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела об оспаривании:

- * нормативных правовых актов Президента РФ,
- * нормативных правовых актов Правительства РФ,
- * и нормативных правовых актов иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций.

2. Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа (ст. 26 ГПК РФ) рассматривают в качестве суда первой инстанции гражданские дела - об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций.

3. Районные суды рассматривают в качестве суда первой инстанции гражданские дела об оспаривании нормативных правовых актов, когда их рассмотрение не отнесено к компетенции Верховного суда РФ (ст. 27 ГПК РФ) или суда субъекта РФ (ст. 26 ГПК РФ).

Следует отметить, что п. 4 ст. 251 ГПК РФ определяет не только родовую подсудность, но и территориальную, т. к. согласно данному пункту в случаях, когда дело об оспаривании нормативно-правового акта отнесено к компетенции районного суда, то соответствующее заявление подается в районный суд по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших нормативный правовой акт.

Как и любое иное заявление, подаваемое в суд, заявление об оспаривании нормативного правового акта должно отвечать, определенным требованиям закона о форме и содержании.

В соответствии с п. 5 ст. 251 ГПК РФ заявление об оспаривании нормативного правового акта должно соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 131 ГПК РФ, и содержать дополнительно данные:

- * о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт. Здесь следует отметить, что наименование органа власти или должностного лица приводится в соответствии с нормативно-правовым актом, которым учреждены соответствующий орган власти или должность;

- * о наименовании и дате принятия нормативно-правового акта;

- * указание, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью. Исходя из требований ст. 251 ГПК РФ в заявлении лиц, перечисленных в ч. 2 этой статьи, должно быть указано, в чем конкретно состоит нарушение их компетенции оспариваемым нормативным правовым актом.

Необходимо обратить внимание на то, что согласно п. 7 ст. 251 ГПК РФ подача заявления об оспаривании нормативного правового акта в суд не приостанавливает действие оспариваемого нормативного правового акта.

Рассмотрение судом заявлений об оспаривании нормативных правовых актов осуществляется в порядке, определенном ст. 252 ГПК РФ.

Следует указать, что дела по заявлениям об оспаривании нормативно-правовых актов по общему правилу рассматриваются и разрешаются судьей районного суда единолично (ч. 1 ст. 246 ГПК РФ).

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; прокурора.

В зависимости от обстоятельств дела суд может рассмотреть заявление в отсутствие кого-либо из заинтересованных лиц, извещенных о времени и месте судебного заседания.

При рассмотрении и разрешении дел по заявлениям об оспаривании нормативных правовых актов суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела.

Следует отметить, что при рассмотрении и разрешении дел по заявлениям об оспаривании нормативных правовых актов суд не связан основаниями и доводами заявленных требований. Отказ лица, обратившегося в суд, от своего требования не влечет за собой прекращения производства по делу. Признание требования органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, для суда необязательно.

Таким образом, в случае, если орган государственной власти, местного самоуправления или должностное лицо, принявшие оспариваемый нормативный правовой акт, признали соответствующие требования заявителя, то суду предоставляется право выбора: либо продолжить рассмотрение дела; либо вынести решение об удовлетворении требования заявителя в связи с признанием противоположной стороной дела его требований. В данном случае в мотивировочной части решения суда может быть указано только на признание требования заявителя и принятие его судом.

По результатам рассмотрения заявления об оспаривании нормативного правового акта суд выносит решение.

Необходимо отметить, что при удовлетворении заявления о признании противоречащим федеральному закону закона субъекта РФ либо заявления о признании противоречащим закону иного нормативного правового акта необходимо учитывать, что если правовой акт издан органом или должностным лицом при отсутствии соответствующих полномочий или не был опубликован для всеобщего сведения либо не был зарегистрирован, когда опубликование или государственная регистрация являлись обязательными, то такой акт признается недействующим и не влекущим правовых последствий со дня его издания.

Согласно ч. 2 ст. 46 Конституции РФ решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Исходя из того, что ГПК РФ в гл. 25 используется термин «оспаривание», можно предположить, что производство по делам об оспаривании ре-

шений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих в настоящее время законодателем связывается с наличием своеобразных спорных правоотношений, которые отличаются от спорных правоотношений в исковом производстве тем, что вытекают из публичных правоотношений.

В соответствии с ч. 1 ст. 254 ГПК РФ гражданин, 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.

Гражданин, организация вправе обратиться: непосредственно в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти, орган местного самоуправления, к должностному лицу, государственному или муниципальному служащему.

Вышестоящие в порядке подчиненности орган, объединение, должностное лицо обязаны рассмотреть жалобу в месячный срок. Если гражданину в удовлетворении жалобы отказано или он не получил ответа в течение месяца со дня ее подачи, он вправе обратиться с жалобой в суд (ст. 4 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»).

Заявление может быть подано гражданином в суд: по месту его жительства; по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которых оспариваются.

Далее необходимо указать, что ст. 254 ГПК РФ содержит также положения, определяющие исключительную подсудность такой категории дел, как оспаривание отказа в разрешении на выезд из РФ в связи с тем, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну. В данном случае соответствующее заявление подается в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа по месту принятия решения об оставлении просьбы о выезде без удовлетворения.

В соответствии с ч. 4 ст. 254 ГПК РФ в связи с поступлением заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего суд вправе приостановить действие оспариваемого решения до вступления в законную силу решения суда.

О приостановлении действия оспариваемого решения суд выносит определение.

Статья 255 ГПК РФ определяет те решения, действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, которые могут быть оспорены в порядке гражданского судопроизводства.

В соответствии со ст. 255 ГПК РФ 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:

- нарушены права и свободы гражданина;
- созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод;
- на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности.

Следует отметить, что согласно ст. 2 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. могут быть обжалованы не только решения, действия (бездействия), но и представление официальной информации, если оно повлекло за собой последствия, перечисленные выше.

К официальной информации относятся сведения в письменной или устной форме, повлиявшие на осуществление прав и свобод гражданина и предоставленные в адрес государственных органов, органов местного самоуправления, учреждений, предприятий и их объединений, общественных объединений или должностных лиц, государственных служащих, совершивших действия (принявших решения), с установленным авторством данной информации, если она признается судом как основание для совершения действий (принятия решений).

Обращение в суд с заявлением ограничено определенными сроками.

В соответствии с ч. 1 ст. 256 ГПК РФ гражданин вправе обратиться в суд с заявлением в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод.

Так же как и любое иное заявление, поступившее в суд, заявление об оспаривании рассматривается судом в установленном ГПК РФ порядке.

В соответствии с ч. 1 ст. 257 ГПК РФ заявление рассматривается судом в течение десяти дней с участием: гражданина (заявителя), руководителя или представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решения, действия (бездействие) которых оспариваются.

Следует обратить внимание на то, что согласно ст. 6 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г., гражданин, обратившийся в суд с соответствующим заявлением, освобождается от обязанности доказывать незаконность обжалуемых действий (решений), но обязан доказать факт нарушения своих прав и свобод.

Таким образом, из положений ст. 249 ГПК РФ и ст. 6 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» следует, что, несмотря на то, что гражданин (заявитель) освобождается от обязанности доказывать незаконность обжалуемых действий (решений), это не означает, что указанный гражданин должен бездействовать в граждан-

ском процессе, хотя при том круг его обязанностей существенно ограничен по сравнению с теми, которые существуют в исковом производстве у истца.

По результатам рассмотрения заявления суд выносит решение, которое должно отвечать общим требованиям, указанным в гл. 16 ГПК РФ.

Если обжалуемое действие (решение) суд признает законным, не нарушающим прав и свобод гражданина, он отказывает в удовлетворении жалобы.

В случае если суд признает, что заявленные требования являются обоснованными, то он 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; препятствие к осуществлению гражданином его прав и свобод.

Суд также может:

- обязать соответствующий орган государственной власти, орган местного самоуправления, должностное лицо, государственного или муниципального служащего удовлетворить требование гражданина;

- отменить примененные к заявителю меры ответственности (но не меры административного взыскания, т. к. глава 25 ГПК РФ не распространяется на обжалование постановлений, вынесенных по делам об административных правонарушениях);

- иным путем восстановить нарушенные права и свободы заявителя.

Обжалуемое действие (решение) признается незаконным, если в результате него (ст. 255 ГПК РФ): нарушены права и свободы гражданина; созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод; на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность, или он незаконно привлечен к ответственности.

Далее необходимо указать, что решение суда направляется в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу для устранения допущенного нарушения закона: руководителю органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему, решения, действия (бездействие) которых были оспорены; в вышестоящий в порядке подчиненности орган, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему.

Согласно ст. 32 Конституции РФ граждане РФ имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме.

Основные гарантии реализации гражданами РФ конституционного права на участие в выборах и референдумах, проводимых на территории РФ в соответствии с Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями (уставами), законами субъектов РФ, уставами муниципальных образований, определяются ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 12 июня 2002 г. №67-ФЗ.

Порядок производства по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ определен в гл. 26 ГПК РФ.

Необходимо обратить внимание на то, что решения или действия (бездействие) органа государственной власти нарушающие избирательные права или право на участие в референдуме граждан РФ, обжалуются не по правилам гл. 25 ГПК РФ, а только по правилам гл. 26 ГПК РФ.

Все дела об обжаловании решений и действиях (бездействия), нарушающих избирательные права или право на участие в референдуме граждан РФ, можно разделить на две группы, а именно:

1) дела об обжаловании решений и действий (бездействия) избирательных комиссий;

2) дела об обжаловании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц.

Право обжалования решений и действий (бездействия) принадлежит: 1) избирателям; 2) кандидатам, их доверенным лицам; 3) избирательным объединениям, избирательным блокам, их доверенным лицам; 4) политическим партиям, их региональным отделениям, иным общественным объединениям; 5) инициативным группам по проведению референдума и наблюдателям; 6) прокурору.

Следует также отметить, что эти субъекты вправе обжаловать действия (бездействия) избирательных комиссий, комиссий по проведению референдума в соответствующие вышестоящие избирательные комиссии, комиссии по проведению референдума. Однако необходимо обратить внимание на то, что в соответствии с п. 8 ст. 75 ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» предварительное обращение в вышестоящую комиссию, избирательную комиссию субъекта РФ, Центральную избирательную комиссию РФ не является обязательным условием для обращения в суд.

Далее необходимо отметить, что правом обращения в суд с требованием о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ обладают не только субъекты, указанные в ч. 1 ст. 259 ГПК РФ, но и избирательные комиссии, а именно (ч. 2 ст. 259 ГПК РФ): Центральная избирательная комиссия РФ; избирательные комиссии субъектов РФ; избирательные комиссии муниципальных образований; окружные, территориальные и участковые избирательные комиссии; соответствующие комиссии референдума.

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... об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), может быть подано в течение десяти дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума соответствующего решения. 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. Заявление о неправильности 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.

По делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ суд может вынести решение: 1) об отказе в удовлетворении заявления; 2) о признании оспариваемого решения или действия (бездействия) незаконным.

Суд отказывает в удовлетворении заявления о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ, если установит, что оспариваемое решение или действие (бездействие) является законным.

Суд признает оспариваемое решение или действие (бездействие) незаконным, если установлена обоснованность заявления.

В решении о признании оспариваемого решения или действия (бездействия) незаконным суд: обязывает удовлетворить требование заявителя; либо иным путем восстанавливает в полном объеме его нарушенные избирательные права или право на участие в референдуме.

Суд соответствующего уровня может отменить решение избирательной комиссии об итогах голосования, о результатах выборов на избирательном участке, территории, в избирательном округе, в муниципальном образовании, в субъекте РФ, в РФ в целом также в случае нарушения: правил составления списков избирателей; порядка формирования избирательных комиссий; порядка голосования и подсчета голосов (включая воспрепятствование наблюдению за их проведением), определения результатов выборов; незаконного отказа в регистрации кандидата, списка кандидатов, признанного таковым после дня голосования; других нарушений избирательного законодательства, если эти нарушения не позволяют выявить действительную волю избирателей.

В соответствии с ч. 1 ст. 261 ГПК РФ решение суда, вступившее в законную силу, направляется руководителю соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу и подлежит реализации в указанные судом сроки.

Раздел 12 ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Тема 12.1. Особое производство

Особое производство — вид гражданского судопроизводства, отличающийся от искового отсутствием спора о праве и, как следствие этого, отсутствием спорящих сторон с противоположными юридическими интересами. Особое производство характеризуется как неисковое, одностороннее производство.

В особом производстве рассматриваются гражданские дела, по которым необходимо в судебном порядке подтвердить наличие или отсутствие юридических фактов или обстоятельств, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан. Например, гражданин обращается в суд с заявлением об установлении родственных отношений, поскольку установление данного факта ему необходимо для вступления в право наследования или для получения пенсии по случаю потери кормильца.

В порядке особого производства рассматриваются также гражданские дела, по которым необходимо подтвердить наличие или отсутствие бесспорного права (установление факта владения и пользования недвижимым имуществом, дела о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам, дела о восстановлении утраченного производства). По данным категориям дел судом решаются вопросы не только факта, но и права. В этих случаях защита права не может быть осуществлена в исковом порядке, так как отсутствует спор о праве и заинтересованное лицо ни к кому никаких требований не предъявляет.

В особом производстве рассматриваются дела, по которым суд устанавливает правовой статус гражданина: в одних случаях гражданин признается недееспособным или ограниченно дееспособным; в других — объявляется умершим или признается безвестно отсутствующим.

Особое производство — вид гражданского судопроизводства, в порядке которого рассматриваются гражданские дела, по которым подтверждаются наличие или отсутствие юридических фактов, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан или подтверждается наличие или отсутствие бесспорного права, а также определяется правовой статус гражданина.

В делах особого производства возможен спор о факте, который требует судебного подтверждения, поскольку не всегда устанавливаемый судом факт является очевидным и в отношении его существования имеются противоречивые доказательства, противоположные суждения. Во всех подобных случаях суд должен убедиться в существовании или несуществовании фактов путем проверки и сопоставления имеющихся доказательств, выявления противоречий в суждениях заинтересованных лиц. Таким образом, спор о факте в

особом производстве возможен и наличие или отсутствие факта должно быть судом установлено, если спор о факте не перешел в спор о праве.

Если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд должен вынести определение об оставлении заявления без рассмотрения и разъяснить заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 3 ст. 263 ГПК).

Дела особого производства рассматриваются судами по общим правилам искового производства с особенностями, установленными процессуальным законодательством.

В соответствии с частью второй Налогового кодекса РФ размер государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче заявления по делам особого производства, составляет 100 руб. (п. 8 ч. 1 ст. 333.19 НК РФ).

Поскольку в особом производстве отсутствует спор о праве, то по делам данного вида судопроизводства нет и сторон (истца, ответчика), третьих лиц. Дело возбуждается заявителем, в рассмотрении дела могут участвовать заинтересованные лица. В связи с этим в особом производстве в меньшей степени проявляется принцип состязательности. Принцип диспозитивности действует также не в полной мере, поскольку в особом производстве не применяются нормы искового производства о мировом соглашении, признании иска, увеличении или уменьшении размера исковых требований, обеспечении иска.

В особом производстве рассматриваются дела:

- 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 лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- 5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
- 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.

Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела.

Раздел 13 ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ

Тема 13.1. Производство в суде второй инстанции

Решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы в апелляционном порядке.

Право апелляционного обжалования решения суда принадлежит сторонам и другим лицам, участвующим в деле. Право принесения апелляционного представления принадлежит прокурору, участвующему в деле.

Апелляционную жалобу вправе подать также лица, которые не были привлечены к участию в деле и вопрос о правах и об обязанностях которых был разрешен судом.

Апелляционные жалобы, представления рассматриваются:

1) районным судом - на решения мировых судей;
2) верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области, судом автономного округа, окружным (флотским) военным судом - на решения районных судов, решения гарнизонных военных судов;

3) Судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебной коллегией по административным делам Верховного Суда Российской Федерации - на решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции; Военной коллегией Верховного Суда Российской Федерации - на решения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции;

4) Апелляционной коллегией Верховного Суда Российской Федерации - на решения Верховного Суда Российской Федерации, принятые по первой инстанции;

5) апелляционной инстанцией Московского городского суда - на решения данного суда по гражданским делам, которые связаны с защитой исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети "Интернет", и по которым им приняты предварительные обеспечительные меры.

Апелляционные жалоба, представление подаются через суд, принявший решение. Апелляционные жалоба, представление, поступившие непосредственно в апелляционную инстанцию, подлежат направлению в суд, вынесший решение, для дальнейших действий в соответствии с требованиями статьи 325 ГПК.

Апелляционные жалоба, представление могут быть поданы в течение месяца со дня принятия решения суда в окончательной форме, если иные сроки не установлены ГПК.

Апелляционные жалоба, представление должны содержать:

- 1) наименование суда, в который подаются апелляция жалоба, представление;
- 2) наименование лица, подающего жалобу, 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 документов.

В апелляционных жалобе, представлении не могут содержаться требования, не заявленные при рассмотрении дела в суде первой инстанции.

Ссылка лица, подающего апелляционную жалобу, или прокурора, приносящего апелляционное представление, на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается только в случае обоснования в указанных жалобе, представлении, что эти доказательства невозможно было представить в суд первой инстанции.

Апелляционная 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.

Апелляционное представление подписывается прокурором.

К апелляционной жалобе прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, если жалоба подлежит оплате.

Апелляционные жалоба, представление и приложенные к ним документы представляются с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

При подаче апелляционных жалобы, представления, не соответствующих требованиям, предусмотренным статьей 322 ГПК, при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, судья не позднее чем через пять дней со дня поступления жалобы, представления выносит определение, которым оставляет жалобу, представление без движения, и назначает лицу, подавшему жалобу, представление, разумный срок для исправления недостатков жалобы, представления с учетом характера таких недостатков, а также места жительства или места нахождения лица, подавшего жалобу.

В случае, если лицо, подавшее апелляционные жалобу, представление, выполнит в установленный срок указания, содержащиеся в определении судьи, жалоба, представление считаются поданными в день первоначального поступления их в суд.

На определение судьи об оставлении апелляционных жалобы, представления без движения могут быть поданы частная жалоба, представление прокурора.

Апелляционная жалоба возвращается лицу, подавшему жалобу, апелляционное представление - прокурору в случае:

- 1) невыполнения в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы, представления без движения;

2) истечения срока обжалования, если в жалобе, представлении не содержится просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано.

Апелляционная жалоба возвращается также по просьбе лица, подавшего жалобу, апелляционное представление - при отзыве его прокурором, если дело не направлено в суд апелляционной инстанции.

Возврат апелляционной жалобы лицу, подавшему жалобу, апелляционного представления прокурору осуществляется на основании определения судьи. На определение судьи о возвращении апелляционных жалобы, представления могут быть поданы частная жалоба, представление прокурора.

Суд первой инстанции после получения апелляционных жалобы, представления, поданных в установленный статьей 321 ГПК срок и соответствующих требованиям статьи 322 ГПК, обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним документов.

Лица, участвующие в деле, вправе представить в суд первой инстанции возражения в письменной форме относительно апелляционных жалобы, представления с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и их копий, количество которых соответствует количеству лиц, участвующих в деле, и вправе ознакомиться с материалами дела, с поступившими жалобой, представлением и возражениями относительно них.

По истечении срока обжалования суд первой инстанции направляет дело с апелляционными жалобой, представлением и поступившими возражениями относительно них в суд апелляционной инстанции.

До истечения срока обжалования дело не может быть направлено в суд апелляционной инстанции.

Отказ от апелляционных жалобы, представления допускается до вынесения судом апелляционного определения.

Заявление об отказе от апелляционных жалобы, представления подается в письменной форме в суд апелляционной инстанции.

О принятии отказа от апелляционных жалобы, представления суд апелляционной инстанции выносит определение, которым прекращает производство по соответствующим апелляционным жалобе, представлению.

Прекращение производства по апелляционным жалобе, представлению в связи с отказом от них не является препятствием для рассмотрения иных апелляционных жалоб, представлений, если соответствующее решение суда первой инстанции обжалуется другими лицами.

Отказ истца от иска, признание иска ответчиком или мировое соглашение сторон, совершенные после принятия апелляционных жалобы, представления, должны быть выражены в поданных суду апелляционной инстанции заявлениях в письменной форме. В случае, если отказ истца от иска, признание иска ответчиком, условия мирового соглашения сторон были заявлены в судебном заседании, такие отказ, признание, условия заносятся в протокол судебного заседания и подписываются соответственно истцом, ответчиком, сторонами мирового соглашения.

Порядок и последствия рассмотрения заявления об отказе истца от иска или заявления сторон о заключении мирового соглашения определяются по

правилам, установленным частями второй и третьей статьи 173 ГПК. При принятии отказа истца от иска или при утверждении мирового соглашения сторон суд апелляционной инстанции отменяет принятое решение суда и прекращает производство по делу. В случае признания ответчиком иска и принятия его судом апелляционной инстанции принимается решение об удовлетворении заявленных истцом требований.

Суд апелляционной инстанции извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы, представления в апелляционном порядке.

Суд апелляционной инстанции повторно рассматривает дело в судебном заседании по правилам производства в суде первой инстанции.

Лица, участвующие в деле, их представители, а также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики допускаются к участию в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи в порядке, установленном статьей 155.1 ГПК

Дела в судах апелляционной инстанции, за исключением районных судов, рассматриваются коллегиально.

Заседание суда апелляционной инстанции открывает судья-председательствующий, который объявляет, какое рассматривается дело, по чьим апелляционным жалобе, представлению оно подлежит рассмотрению и на решение какого суда поданы эти жалоба, представление, выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, их представителей явился, устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей и разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности.

Рассмотрение дела в суде апелляционной инстанции коллегиально начинается с доклада судьи-председательствующего или одного из судей. Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы апелляционных жалобы, представления и поступивших относительно них возражений, содержание представленных в суд новых доказательств, а также сообщает иные данные, которые суду необходимо рассмотреть для проверки решения суда первой инстанции.

После доклада суд апелляционной инстанции заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей. Первым выступает лицо, подавшее апелляционную жалобу, или его представитель либо прокурор, если им принесено апелляционное представление. В случае обжалования решения суда обеими сторонами первым выступает истец.

После объяснений лица, подавшего апелляционную жалобу, или прокурора, если им принесено апелляционное представление, и других лиц, участвующих в деле, их представителей суд апелляционной инстанции при наличии соответствующих ходатайств оглашает имеющиеся в деле доказательства, после чего переходит к исследованию новых принятых судом доказательств.

По окончании выяснения обстоятельств дела и исследования доказательств суд апелляционной инстанции предоставляет лицам, участвующим в

деле, возможность выступить в судебных прениях в той же последовательности, в какой они давали объяснения.

В ходе каждого судебного заседания суда апелляционной инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протокол по правилам, предусмотренным главой 21 ГПК.

В суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких исковых требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц.

Суд апелляционной инстанции рассматривает дело в пределах доводов, изложенных в апелляционных жалобе, представлении и возражениях относительно жалобы, представления.

Суд апелляционной инстанции оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства. Дополнительные доказательства принимаются судом апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными. О принятии новых доказательств суд апелляционной инстанции выносит определение.

В случае, если в порядке апелляционного производства обжалуется только часть решения, суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части.

Суд апелляционной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме.

Вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционных жалобе, представлении, суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся в соответствии с частью четвертой статьи 330 ГПК основаниями для отмены решения суда первой инстанции.

Новые требования, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции, не принимаются и не рассматриваются судом апелляционной инстанции.

Районный суд, верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной (флотский) военный суд рассматривают поступившее по апелляционным жалобе, представлению дело в срок, не превышающий двух месяцев со дня его поступления в суд апелляционной инстанции.

Верховный Суд Российской Федерации рассматривает поступившее по апелляционным жалобе, представлению дело в срок, не превышающий трех месяцев со дня его поступления.

ГПК, иными федеральными законами могут быть установлены сокращенные сроки рассмотрения апелляционных жалоб, представлений по отдельным категориям дел в суде апелляционной инстанции.

По результатам рассмотрения апелляционных жалобы, представления суд апелляционной инстанции вправе:

- 1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, апелляционные жалобу, представление без удовлетворения;
- 2) отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новое решение;
- 3) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения полностью или в части;
- 4) оставить апелляционные жалобу, представление без рассмотрения по существу, если жалоба, представление поданы по истечении срока апелляционного обжалования и не решен вопрос о восстановлении этого срока.

Постановление суда апелляционной инстанции выносится в форме апелляционного определения.

В апелляционном определении должны быть указаны:

- 1) дата и место вынесения определения;
- 2) наименование суда, вынесшего определение, состав суда;
- 3) лицо, подавшее апелляционные жалобу, представление;
- 4) краткое содержание обжалуемого решения суда первой инстанции, апелляционных жалобы, представления, представленных доказательств, объяснений лиц, участвующих в рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции;
- 5) обстоятельства дела, установленные судом апелляционной инстанции, выводы суда по результатам рассмотрения апелляционных жалобы, представления;
- 6) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался.

При оставлении апелляционных жалобы, представления без удовлетворения суд обязан указать мотивы, по которым доводы апелляционных жалобы, представления отклоняются.

В определении суда апелляционной инстанции указывается на распределение между сторонами судебных расходов, в том числе расходов, понесенных в связи с подачей апелляционных жалобы, представления.

Определение суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Основаниями для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке являются:

- 1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;
- 4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Неправильным применением норм материального права являются:

- 1) неприменение закона, подлежащего применению;
- 2) применение закона, не подлежащего применению;
- 3) неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

Основаниями для отмены решения суда первой инстанции в любом случае являются:

- 1) рассмотрение дела судом в незаконном составе;
- 2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- 3) нарушение правил о языке, на котором ведется судебное производство;
- 4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- 5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;
- 6) отсутствие в деле протокола судебного заседания;
- 7) нарушение правил о тайне совещания судей при принятии решения.

При наличии оснований, предусмотренных частью четвертой ст. 330 ГПК, суд апелляционной инстанции рассматривает дело по правилам производства в суде первой инстанции без учета особенностей, предусмотренных гл. 39 ГПК. О переходе к рассмотрению дела по правилам производства в суде первой инстанции выносятся определение с указанием действий, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроков их совершения.

Правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям.

Определения суда первой инстанции могут быть обжалованы в суд апелляционной инстанции отдельно от решения суда сторонами и другими лицами, участвующими в деле (частная жалоба), а прокурором может быть принесено представление в случае, если:

- 1) это предусмотрено ГПК;
 - 2) определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела.
2. Частная жалоба, представление прокурора рассматриваются:
- 1) на определения мирового судьи - районным судом;
 - 2) на определения районного суда, гарнизонного военного суда - верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области, судом автономного округа, окружным (флотским) военным судом;
 - 3) на определения верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда - апелляционной

инстанцией верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда;

4) на определения Верховного Суда Российской Федерации - Апелляционной коллегией Верховного Суда Российской Федерации.

На остальные определения суда первой инстанции частные жалобы, представления прокурора не подаются, но возражения относительно них могут быть включены в апелляционные жалобу, представление.

Частная жалоба, представление прокурора могут быть поданы в течение пятнадцати дней со дня вынесения определения судом первой инстанции.

Подача частной жалобы, представления прокурора и их рассмотрение судом происходят в порядке, предусмотренном настоящей главой, с изъятиями, предусмотренными частью второй ст. 333 ГПК.

Частная жалоба, представление прокурора на определение суда первой инстанции, за исключением определений о приостановлении производства по делу, о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения, рассматриваются без извещения лиц, участвующих в деле.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу, представление прокурора, вправе:

1) оставить определение суда первой инстанции без изменения, жалобу, представление прокурора без удовлетворения;

2) отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по частной жалобе, представлению прокурора, вступает в законную силу со дня его вынесения.

Вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Верховного Суда Российской Федерации, могут быть обжалованы в порядке, установленном гл. 41 ГПК, в суд кассационной инстанции лицами, участвующими в деле, и другими лицами, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что лицами, указанными в части первой ст. 376 ГПК, были исчерпаны иные установленные ГПК способы обжалования судебного постановления до дня вступления его в законную силу.

Право на обращение в суд кассационной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют должностные лица органов прокуратуры, указанные в статье 377 ГПК.

Кассационные жалоба, представление подаются непосредственно в суд кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление подаются:

1) на апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автоном-

ной области, судов автономных округов; на апелляционные 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 апелляционные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов - в президиум окружного (флотского) военного суда;

3) на постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные 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 указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, - в Судебную коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации;

4) на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; на апелляционные определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда, - в Военную коллегия Верховного Суда Российской Федерации.

С представлениями о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений вправе обращаться:

1) Генеральный прокурор Российской Федерации и его заместители - в любой суд кассационной инстанции;

2) 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.

Кассационные жалоба, представление должны содержать:

1) наименование суда, в который они подаются;

2) наименование лица, подающего жалобу, 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 судебные постановления, которые обжалуются;

б) указание на то, в чем заключаются допущенные судами существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, повлиявшие на исход дела, с приведением доводов, свидетельствующих о таких нарушениях;

7) просьбу лица, подающего жалобу, представление.

В кассационной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, должно быть указано, какие права или законные интересы этого лица нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением.

Если кассационные жалоба, представление ранее подавались в суд кассационной инстанции, в них должно быть указано на принятое по жалобе, представлению решение.

Кассационная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность или другой документ, удостоверяющие полномочия представителя. Представление должно быть подписано прокурором, указанным в части третьей статьи 377 ГПК.

К кассационным жалобе, представлению прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу.

Кассационные жалоба, представление подаются с копиями, количество которых соответствует количеству лиц, участвующих в деле.

К кассационной жалобе должны быть приложены документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных законом случаях, порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо судебное постановление о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины.

Кассационные жалоба, представление возвращаются без рассмотрения по существу, если:

1) кассационные жалоба, представление не отвечают требованиям, предусмотренным пунктами 1 - 5 и 7 части первой, частями третьей - седьмой статьи 378 ГПК;

2) кассационные жалоба, представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд кассационной инстанции;

3) пропущен срок обжалования судебного постановления в кассационном порядке и к кассационным жалобе, представлению не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

4) поступила просьба о возвращении или об отзыве кассационных жалобы, представления;

5) кассационные жалоба, представление поданы с нарушением правил подсудности, установленных статьей 377 ГПК.

Кассационные жалоба, представление должны быть возвращены без рассмотрения по существу в течение десяти дней со дня их поступления в суд кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление, поданные в соответствии с правилами, установленными статьями 376 - 378 ГПК, изучаются:

1) в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда - председателем или заместителем председателя соответствующего суда либо судьей данного суда;

2) в Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации - судьей Верховного Суда Российской Федерации.

Судьи, указанные в статье 380.1 ГПК, изучают кассационные жалобу, представление по материалам, приложенным к ним, либо по материалам истребованного дела. В случае истребования дела судья вправе вынести определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде кассационной инстанции при наличии просьбы об этом в кассационных жалобе, представлении или ином ходатайстве.

По результатам изучения кассационных жалобы, представления судья выносит определение:

1) об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в кассационном порядке. При этом кассационные жалоба, представление, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде кассационной инстанции;

2) о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Председатель Верховного Суда Российской Федерации, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда Российской Федерации об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции и вынести определение о его отмене и передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление, поданные в Судебную коллегию по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации или в Военную коллегию Верховного Суда Российской Федерации на судебные постановления, указанные в пунктах 3 и 4 части второй статьи 377 ГПК, с делом в случае передачи их для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции направляются соответственно в Судебную коллегию по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации или в Военную коллегию Верховного Суда Российской Федерации.

В суде кассационной инстанции, за исключением Верховного Суда Российской Федерации, кассационные жалоба, представление рассматриваются в срок, не превышающий одного месяца, если дело не было истребовано, и в срок, не превышающий двух месяцев, если дело было истребовано, не

считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд кассационной инстанции.

В Верховном Суде Российской Федерации кассационные жалоба, представление рассматриваются в срок, не превышающий двух месяцев, если дело не было истребовано, и в срок, не превышающий трех месяцев, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд Российской Федерации.

Председатель Верховного Суда Российской Федерации, его заместитель в случае истребования дела с учетом его сложности могут продлить срок рассмотрения кассационных жалобы, представления, но не более чем на два месяца.

Определение судьи об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции должно содержать:

- 1) дату и место вынесения определения;
- 2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение;
- 3) наименование лица, подавшего кассационные жалобу, представление;
- 4) указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- 5) мотивы, по которым отказано в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Определение судьи о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции должно содержать:

- 1) дату и место вынесения определения;
- 2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение;
- 3) наименование суда кассационной инстанции, в который передается дело для рассмотрения по существу;
- 4) наименование лица, подавшего кассационные жалобу, представление;
- 5) указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- 6) изложение содержания дела, по которому приняты судебные постановления;
- 7) мотивированное изложение оснований для передачи кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции;
- 8) предложения судьи, вынесшего определение.

Судья вместе с вынесенным им определением направляет кассационные жалобу, представление и дело в суд кассационной инстанции.

Суд кассационной инстанции направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции и копии кассационных жалобы, представления. Время рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом в судебном заседании суда кассационной инстанции назначается с учетом того, чтобы лица, участвующие в деле, имели возможность явиться на заседание.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом, однако неявка указанных лиц не препятствует их рассмотрению.

Кассационные жалоба, представление с делом рассматриваются судом кассационной инстанции в судебном заседании не более чем месяц, а в Верховном Суде Российской Федерации не более чем два месяца со дня вынесения судьей определения.

Кассационные жалоба, представление с делом, рассматриваемые в кассационном порядке в президиуме соответствующего суда, докладываются 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 административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации кассационные жалоба, представление с делом докладываются одним из судей соответствующей коллегии.

В судебном заседании принимают участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие кассационные жалобу, представление, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением. Указанные лица могут допускаться к участию в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи в порядке, установленном [статьей 155.1 ГПК](#).

В случае, если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, в судебном заседании принимает участие:

1) прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) или его заместитель - в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда;

2) должностное лицо органов прокуратуры по поручению Генерального прокурора Российской Федерации - в Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации и Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации.

Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы кассационных жалобы, представления, послужившие основаниями для передачи кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Лица, указанные в [части третьей](#) ст. 386 ГПК, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее кассационные жалобу, представление.

По результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом президиум суда кассационной инстанции принимает постановление, а

Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации и Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации выносят определения.

При рассмотрении кассационных жалобы, представления с делом в кассационном порядке все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, кассационные жалоба, представление считаются отклоненными.

Вынесение кассационных постановления, определения и их объявление происходят по правилам, предусмотренным соответственно статьями 194 и 193 ГПК.

О принятых судом кассационной инстанции постановлении или определении сообщается лицам, участвующим в деле.

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

В постановлении или определении суда кассационной инстанции должны быть указаны:

- 1) наименование и состав суда, принявшего постановление или определение;
- 2) дата и место принятия постановления или определения;
- 3) дело, по которому принято постановление или определение;
- 4) наименование лица, подавшего кассационные жалобу, представление о пересмотре дела в кассационном порядке;
- 5) фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции;
- 6) содержание обжалуемых судебных постановлений;
- 7) выводы суда по результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления;
- 8) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался.

При оставлении кассационных жалобы, представления без удовлетворения суд обязан указать мотивы, по которым доводы жалобы, представления отклоняются.

Постановление президиума соответствующего суда подписывается его председательствующим, определение судебной коллегии - судьями, рассматривавшими дело в кассационном порядке.

Суд кассационной инстанции, рассмотрев кассационные жалобу, представление с делом, вправе:

- 1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, кассационные жалобу, представление без удо-

влетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной 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 постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и (или) толковании норм материального права;

6) оставить кассационные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных статьей 379.1 ГПК.

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов кассационных жалобы, представления. В интересах законности суд кассационной инстанции вправе выйти за пределы доводов кассационных жалобы, представления. При этом суд кассационной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

Суд кассационной инстанции не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

Постановление или определение суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Раздел 14

ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Тема 14.1. Производство в надзорной инстанции

Вступившие в законную силу судебные постановления, указанные в части второй ст. 391.1 ГПК, могут быть пересмотрены в порядке надзора Президиумом Верховного Суда Российской Федерации по жалобам лиц, участвующих в деле, и других лиц, если их права, свободы и законные интересы нарушены этими судебными постановлениями.

В Президиум Верховного Суда Российской Федерации обжалуются:

1) вступившие в законную силу решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде Российской Федерации;

2) вступившие в законную силу решения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде Российской Федерации;

3) вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда Российской Федерации, принятые им по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом апелляционного рассмотрения;

4) определения Апелляционной коллегии Верховного Суда Российской Федерации;

5) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации и определения Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации, вынесенные ими в апелляционном порядке;

6) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации и определения Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации, вынесенные ими в кассационном порядке.

Право на обращение в Президиум Верховного Суда Российской Федерации с представлением о пересмотре судебных постановлений, указанных в части второй ст. 391.1 ГПК, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют Генеральный прокурор Российской Федерации и его заместители.

Надзорные жалоба, представление подаются непосредственно в Верховный Суд Российской Федерации.

Судебные постановления, указанные в части второй статьи 391.1 ГПК, могут быть обжалованы в порядке надзора в течение трех месяцев со дня их вступления в законную силу.

Надзорные жалоба, представление должны содержать:

- 1) наименование суда, в который они подаются;
- 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 судебные постановления, которые обжалуются;
- 6) указание на основания для пересмотра судебного постановления в порядке надзора с приведением доводов, свидетельствующих о наличии таких оснований;
- 7) просьбу лица, подающего жалобу или представление.

В надзорной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, должно быть указано, какие права, свободы или законные интересы этого лица нарушены вступившим в законную силу судебным постановлением.

Надзорная жалоба должна быть подписана лицом, подающим жалобу, или его представителем. К жалобе, поданной представителем, прилагается доверенность или другой документ, удостоверяющие полномочия представителя. Надзорное представление должно быть подписано Генеральным прокурором Российской Федерации или его заместителем.

К надзорным жалобе, представлению прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу.

Надзорные жалоба, представление подаются с копиями, количество которых соответствует количеству лиц, участвующих в деле.

К надзорной жалобе должны быть приложены документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных законом случаях, порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо судебное постановление о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины.

Надзорные жалоба, представление возвращаются без рассмотрения по существу, если:

- 1) надзорные жалоба, представление не отвечают требованиям, предусмотренным пунктами 1 - 5 и 7 части первой, частями третьей - шестой статьи 391.3 ГПК;
- 2) надзорные жалоба, представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;
- 3) пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора и к надзорным жалобе, представлению не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;
- 4) поступила просьба о возвращении или об отзыве надзорных жалобы, представления;
- 5) надзорные жалоба, представление поданы с нарушением правил подсудности, установленных частью второй статьи 391.1 ГПК.

Надзорные жалоба, представление без рассмотрения по существу должны быть возвращены в течение десяти дней со дня их поступления в суд

надзорной инстанции.

Надзорные жалоба, представление, поданные в соответствии с правилами, установленными статьями 391.1 - 391.3 ГПК, изучаются судьей Верховного Суда Российской Федерации.

Судья Верховного Суда Российской Федерации изучает надзорные жалобу, представление по материалам, приложенным к жалобе, представлению, либо по материалам истребованного дела. В случае истребования дела им может быть вынесено определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии просьбы об этом в надзорных жалобе, представлении прокурора или ином ходатайстве.

По результатам изучения надзорных жалобы, представления судья Верховного Суда Российской Федерации выносит определение:

1) об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора. При этом надзорные жалоба, представление, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции;

2) о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации.

Председатель Верховного Суда Российской Федерации, заместитель Председателя Верховного Суда Российской Федерации вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда Российской Федерации об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации и вынести определение о его отмене и передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации.

Надзорные жалоба, представление рассматриваются в Верховном Суде Российской Федерации не более чем два месяца, если дело не было истребовано, и не более чем три месяца, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд Российской Федерации.

Председатель Верховного Суда Российской Федерации, заместитель Председателя Верховного Суда Российской Федерации в случае истребования дела с учетом его сложности могут продлить срок рассмотрения надзорных жалобы, представления, но не более чем на два месяца.

Определение об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации должно содержать:

- 1) дату и место вынесения определения;
- 2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение;
- 3) наименование лица, подавшего надзорные жалобу, представление;

- 4) указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- 5) мотивы, по которым отказано в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации.

Определение о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации должно содержать:

- 1) дату и место вынесения определения;
- 2) фамилию и инициалы судьи, вынесшего определение;
- 3) наименование лица, подавшего надзорные жалобу, представление;
- 4) указание на судебные постановления, которые обжалуются;
- 5) изложение содержания дела, по которому приняты судебные постановления;
- 6) мотивированное изложение оснований для передачи надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации;
- 7) предложения судьи, вынесшего определение.

Судья Верховного Суда Российской Федерации вместе с вынесенным им определением передает надзорные жалобу, представление и дело в Президиум Верховного Суда Российской Федерации.

Судебные постановления, указанные в части второй статьи 391.1 ГПК, подлежат отмене или изменению, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум Верховного Суда Российской Федерации установит, что соответствующее обжалуемое судебное постановление нарушает:

- 1) права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией Российской Федерации, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации;
- 2) права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы;
- 3) единообразию в толковании и применении судами норм права.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации принимает дело к рассмотрению на основании определения судьи Верховного Суда Российской Федерации о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации и копии надзорных жалобы, представления.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения дела Президиумом Верховного Суда Российской Федерации по правилам, предусмотренным главой 10 ГПК. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела Пре-

зидиумом Верховного Суда Российской Федерации, не препятствует рассмотрению дела в порядке надзора.

Председатель Верховного Суда Российской Федерации или заместитель Председателя Верховного Суда Российской Федерации, вынесший определение о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации, не может участвовать в рассмотрении Президиумом Верховного Суда Российской Федерации данных надзорных жалобы, представления с делом.

Надзорные жалоба, представление с делом рассматриваются Президиумом Верховного Суда Российской Федерации в судебном заседании не более чем два месяца со дня вынесения судьей определения.

В судебном заседании могут принимать участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие надзорные жалобу, представление, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением. Указанные лица могут допускаться к участию в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи в порядке, установленном [статьей 155.1 ГПК](#).

В случае, если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации принимает участие Генеральный прокурор Российской Федерации или его заместитель.

Надзорные жалоба, представление с делом, рассматриваемые в порядке надзора в Президиуме Верховного Суда Российской Федерации, докладываются судьей Верховного Суда Российской Федерации.

Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы надзорных жалобы, представления, послужившие основаниями для передачи надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации.

Лица, указанные в [части четвертой 391.10 ГПК](#), если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснения лицо, подавшее надзорные жалобу, представление.

По результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления с делом Президиум Верховного Суда Российской Федерации принимает постановление.

При рассмотрении надзорных жалобы, представления с делом в надзорном порядке все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, надзорные жалоба, представление считаются отклоненными.

О принятом Президиумом Верховного Суда Российской Федерации постановлении сообщается лицам, участвующим в деле.

Председатель Верховного Суда Российской Федерации или заместитель Председателя Верховного Суда Российской Федерации по жалобе заинтересованных лиц или по представлению прокурора вправе внести в Президиум Верховного Суда Российской Федерации представление о пересмотре

судебных постановлений в порядке надзора в целях устранения фундаментальных нарушений норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на законность обжалуемых судебных постановлений и лишили участников спорных материальных или процессуальных правоотношений возможности осуществления прав, гарантированных настоящим Кодексом, в том числе права на доступ к правосудию, права на справедливое судебное разбирательство на основе принципа состязательности и равноправия сторон, либо существенно ограничили эти права.

Жалоба или представление прокурора, указанные в части первой ст. 391.11 ГПК, могут быть поданы в течение шести месяцев со дня вступления обжалуемых судебных постановлений в законную силу.

Дело по представлению Председателя Верховного Суда Российской Федерации или заместителя Председателя Верховного Суда Российской Федерации рассматривается Президиумом Верховного Суда Российской Федерации в порядке, предусмотренном статьей 391.10 ГПК.

Председатель Верховного Суда Российской Федерации или заместитель Председателя Верховного Суда Российской Федерации, внесший представление, не может участвовать в рассмотрении Президиумом Верховного Суда Российской Федерации дела, о пересмотре которого им внесено представление.

Президиум Верховного Суда Российской Федерации, рассмотрев надзорные жалобу, представление с делом в порядке надзора, вправе:

1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, надзорные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение Президиум Верховного Суда Российской Федерации может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной 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 постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных статьей 391.4 ГПК.

При рассмотрении дела в надзорном порядке Президиум Верховного Суда Российской Федерации проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорных жалобы, представления. В интересах законности Президиум Верховного Суда Российской Федерации

вправе выйти за пределы доводов надзорных жалобы, представления. При этом Президиум Верховного Суда Российской Федерации не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

При рассмотрении дела в надзорном порядке Президиум Верховного Суда Российской Федерации не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, либо предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Постановление Президиума Верховного Суда Российской Федерации подписывается председательствующим в заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации.

Указания Президиума Верховного Суда Российской Федерации о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

В постановлении Президиума Верховного Суда Российской Федерации должны быть указаны:

- 1) наименование и состав суда, принявшего постановление;
- 2) дата и место принятия постановления;
- 3) дело, по которому принято постановление;
- 4) наименование лица, подавшего надзорные жалобу, представление;
- 5) фамилия и инициалы судьи, вынесшего определение о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации;
- 6) содержание обжалуемых судебных постановлений;
- 7) выводы Президиума Верховного Суда Российской Федерации по результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления;
- 8) мотивы, по которым Президиум Верховного Суда Российской Федерации пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми он руководствовался.

Постановление Президиума Верховного Суда Российской Федерации вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

Тема 14.2. Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам

Судебные постановления, вступившие в законную силу, могут быть пересмотрены по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Основаниями для пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений являются:

- 1) вновь открывшиеся обстоятельства - указанные в части третьей ст. 392 ГПК и существовавшие на момент принятия судебного постановления существенные для дела обстоятельства;

2) новые обстоятельства - указанные в части четвертой ст. 392 ГПК, возникшие после принятия судебного постановления и имеющие существенное значение для правильного разрешения дела обстоятельства.

К вновь открывшимся обстоятельствам относятся:

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 судебного постановления 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.

К новым обстоятельствам относятся:

1) отмена судебного постановления суда общей юрисдикции или арбитражного суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия судебного постановления по данному делу;

2) признание вступившим в законную силу судебным постановлением суда общей юрисдикции или арбитражного суда недействительной сделки, повлекшей за собой принятие незаконного или необоснованного судебного постановления по данному делу;

3) признание Конституционным Судом Российской Федерации не соответствующим Конституции Российской Федерации закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Конституционный Суд Российской Федерации;

4) установление Европейским Судом по правам человека нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский Суд по правам человека;

5) определение (изменение) в постановлении Президиума Верховного Суда Российской Федерации практики применения правовой нормы, примененной судом в конкретном деле, в связи с принятием судебного постановления, по которому подано заявление о пересмотре дела в порядке надзора, или в постановлении Президиума Верховного Суда Российской Федерации, вынесенном по результатам рассмотрения другого дела в порядке надзора, или в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Вступившее в законную силу судебное постановление пересматривается по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судом, принявшим это постановление. Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам постановлений судов апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, которыми изменено или принято новое судебное постановление, производится судом, изменившим судебное постановление или принявшим новое судебное постановление.

Заявление, представление о пересмотре судебных постановлений по

вновь открывшимся или новым обстоятельствам подаются сторонами, прокурором, другими лицами, участвующими в деле, в суд, принявший эти постановления. Указанные заявление, представление могут быть поданы в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра.

Срок подачи заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам исчисляется в случаях, предусмотренных:

1) пунктом 1 части третьей статьи 392 ГПК, - со дня открытия существенных для дела обстоятельств;

2) пунктами 2 и 3 части третьей статьи 392 ГПК, - со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;

3) пунктом 1 части четвертой статьи 392 ГПК, - со дня вступления в законную силу судебного постановления, которое отменяет ранее вынесенное судебное постановление либо постановление государственного органа или органа местного самоуправления, на которых было основано пересматриваемое судебное постановление, либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором было основано пересматриваемое судебное постановление;

4) пунктом 2 части четвертой статьи 392 ГПК, - со дня вступления в законную силу судебного постановления;

5) пунктом 3 части четвертой статьи 392 ГПК, - со дня вступления в силу соответствующего решения Конституционного Суда Российской Федерации;

6) пунктом 4 части четвертой статьи 392 ГПК, - со дня вступления в силу соответствующего постановления Европейского Суда по правам человека;

7) пунктом 5 части четвертой статьи 392 ГПК, - со дня вступления в законную силу постановления Президиума Верховного Суда Российской Федерации, со дня опубликования постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Суд рассматривает заявление, представление о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам в судебном заседании. Стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению указанных заявления, представления. Указанные лица могут допускаться к участию в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи в порядке, установленном статьей 155.1 ГПК.

Суд, рассмотрев заявление, представление о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, удовлетворяет заявление и отменяет судебные постановления или отказывает в их пересмотре.

На определения суда первой инстанции об удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, а также об отказе в удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам может быть подана частная жалоба, принесено представление прокурора.

В случае отмены судебного постановления дело рассматривается судом по правилам, установленным ГПК.

Раздел 15

ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ И АКТОВ ИНЫХ ОРГАНОВ

Тема 15.1. Исполнение судебных актов и актов иных органов

Исполнительное производство представляет собой деятельность суда, судебного пристава-исполнителя, сторон и других лиц по принудительному осуществлению требований судебных актов или актов других юрисдикционных органов.

Самостоятельной целью исполнительного производства является правильное и своевременное исполнение исполнительного документа, а также охрана авторитета судебного решения.

Вместе с тем представляется, что исполнительное производство в целом является завершающей стадией гражданского процесса, поскольку правосудие без принудительного исполнения, без реального восстановления установленного судебным решением права немыслимо и является незаконченным.

В исполнительном производстве в целом продолжают действовать принципы гражданского процессуального права (законность, диспозитивность, равноправие сторон, равенство всех граждан перед законом и т. д.).

Кроме судебных актов суда общей юрисдикции и арбитражного суда в исполнительном производстве осуществляется принудительное исполнение актов иных юрисдикционных органов.

Принудительное исполнение этих актов осуществляется по общим правилам исполнительного производства в соответствии с принципами гражданского процессуального права и под общим контролем суда.

Общие правила исполнения делятся на следующие группы:

1) правила, связанные с возбуждением производства. Судебный пристав-исполнитель обязан принять к исполнению исполнительный документ и возбудить исполнительное производство, если не истек срок предъявления исполнительного документа к исполнению и данный документ соответствует требованиям, предъявляемым к форме и содержанию. Он обязан в 3-дневный срок с момента поступления исполнительного документа вынести постановление о возбуждении исполнительного производства, которое может быть обжаловано в суд. Копии постановления о возбуждении исполнительного производства не позднее следующего дня после вынесения направляются судебным приставом-исполнителем взыскателю, должнику, в суд или орган, выдавший исполнительный документ. В постановлении, указывается предоставляемый должнику срок для добровольного исполнения, который начинает течь с момента вынесения постановления. Этот срок определяется судебным приставом-исполнителем самостоятельно, но не может превышать пяти дней. Срок для добровольного исполнения должен предоставляться должнику в любом случае, в том числе и тогда, когда решение обращено к немедленному исполнению.

Время для производства исполнительных действий установлено в рабочие дни с 6 до 22 часов по местному времени, причем стороны могут предложить судебному приставу-исполнителю удобное для них время совершения исполнительных действий.

Совершение исполнительных действий в иное время возможно только в случаях, прямо предусмотренных законом, и с предварительного письменного разрешения старшего судебного пристава.

Место совершения исполнительных действий определяется в зависимости от вида исполнения и от того, является ли должником физическое или юридическое лицо.

Меры принудительного исполнения - это предусмотренные законом и применяемые судебным приставом-исполнителем способы и приемы осуществления требований исполнительного документа без согласия должника.

Все меры принудительного исполнения можно разделить на две большие группы.

Первая — это меры по обращению взыскания на доходы или имущество должника:

а) обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста на имущество и его реализации;

б) обращение взыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды доходов должника;

в) обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящиеся у других лиц.

Ко второй группе относятся меры принудительного исполнения, связанные с изъятием у должника и передачей взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе:

а) изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в решении суда;

б) иные меры, указанные в решении (штрафы за неисполнение решения, обращение взыскания на денежные средства организаций, находящиеся в кредитных учреждениях, и др.).

Расходами по совершению исполнительных действий являются средства, затраченные на их организацию и проведение: средства, затраченные на перевозку, хранение и реализацию имущества должника; оплату работы переводчиков, понятых, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к совершению исполнительных действий; а также иные средства, затраченные на совершение необходимых исполнительных действий.

Расходы по совершению исполнительных действий оплачиваются за счет средств внебюджетного фонда развития исполнительного производства. Однако взыскателю предоставлено право авансировать производство расходов для совершения исполнительных действий. Обязанность авансирования расходов по исполнению ложится на взыскателя лишь в случаях, когда он требует объявить розыск должника или его имущества. По завершении исполнительных действий авансовый взнос возвращается взыскателю. Сами же расходы по совершению исполнительных действий взыскиваются с должника.

ка, за исключением случаев прекращения исполнительного производства ввиду отмены подлежавшего исполнению акта, поскольку в этом случае расходы по исполнению относятся на счет федерального бюджета.

Помимо расходов на совершения исполнительных действий в случае неисполнения без уважительных причин в срок, установленный для добровольного исполнения, исполнительного документа с должника взыскивается исполнительский сбор: при уклонении должника от исполнения в отведенный в решении срок с него взыскиваются 7% от взыскиваемой суммы или отыскиваемого имущества; по делам неимущественного характера – 500 руб., а с организации-должника – 5000 руб.

2) исполнительная документация.

Судебные постановления и акты иных юрисдикционных органов, которые в соответствии с прямым указанием закона подлежат принудительному исполнению в порядке исполнительного производства, называются основаниями исполнения.

В рамках исполнительного производства происходит исполнение не только судебных актов, непосредственно разрешающих дело по существу, но и различных определений суда, например об утверждении мирового соглашения, о наложении штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение участниками процесса своих процессуальных обязанностей. Помимо постановлений судов общей юрисдикции и арбитражных судов основаниями исполнения также являются решения третейских судов, постановления органов и должностных лиц о наложении административных взысканий, постановления налоговых органов о взыскании недоимки по налогам и сборам и пени за несвоевременную уплату налога или сбора, решения комиссий по трудовым спорам и т. д. Основанием исполнения являются также нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов и исполнительные надписи нотариусов.

Необходимо различать такие понятия, как основание исполнения и исполнительный документ. В ряде случаев для возбуждения исполнительного производства судебному приставу-исполнителю необходимо предъявить не само судебное постановление, не акт юрисдикционного органа, а выдаваемый на их основании исполнительный документ.

Исполнительный документ — это выданный в соответствии с актом уполномоченного органа или должностного лица документ, составленный по строго определенной форме, на основании которого органы принудительного исполнения непосредственно осуществляют принудительное исполнение (взыскивают денежные средства, имущество, принуждают должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения).

Исполнительными документами являются:

-исполнительные листы, выдаваемые судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов, решений третейских судов, решений иностранных судов;

-судебные приказы;

-нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов;

- удостоверения комиссий по трудовым спорам;
- 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 связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя;
- постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;
- постановления судебного пристава-исполнителя, например постановление о взыскании исполнительского сбора или о наложении штрафа за неисполнение исполнительного документа.

Таким образом, некоторые акты, которые представляют собой основания исполнения, являются одновременно и исполнительными документами. К ним, в частности, относятся судебный приказ, нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов, постановления органов (должностных лиц) по делам об административных правонарушениях, постановления судебного пристава-исполнителя.

Перечень исполнительных документов нельзя считать исчерпывающим.

Все исполнительные документы по своей форме и содержанию должны отвечать определенным требованиям. Общие требования, предъявляемые к форме и содержанию исполнительных документов, закреплены в ст. 8 Закона об исполнительном производстве. Так, в исполнительном документе обязательно должны быть указаны: наименование органа, выдавшего исполнительный документ; дело или материалы, по которым выдан исполнительный документ, и их номера; дата акта, подлежащего исполнению; наименования взыскателя-организации и должника-организации, их адреса; фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина и должника-гражданина, их место жительства, дата и место рождения должника-гражданина и место его работы; резолютивная часть акта, подлежащего принудительному исполнению и дата вступления его в силу; дата выдачи исполнительного документа и срок предъявления его к исполнению. Исполнительный документ, подписывается должностным лицом выдавшего его органа и заверяется печатью.

В случае несоблюдения указанных требований исполнительный документ возвращается судебным приставом-исполнителем взыскателю или в орган, выдавший исполнительный документ. При этом в постановлении судебного пристава-исполнителя обязательно указывается основание, по которому возвращается исполнительный документ, и устанавливается срок для исправления недостатков.

Для возбуждения исполнительного производства судебному приставу-исполнителю обязательно должен быть предъявлен подлинник исполнительного документа, а в случае его утраты — дубликат.

Наиболее распространенным исполнительным документом является исполнительный лист, выдаваемый судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов.

Исполнительный лист представляет собой предписание суда органам принудительного исполнения реализовать соответствующее судебное постановление в порядке исполнительного производства.

Содержание исполнительного листа:

наименование суда, выдавшего исполнительный лист;
дело, по которому выдан исполнительный лист, и его номер;
дата принятия судебного акта, подлежащего исполнению;
наименование взыскателя и должника, их адреса;
резюмирующая часть судебного акта;
дата вступления судебного акта в законную силу;
дата выдачи исполнительного листа и срок его действия.

Если до выдачи исполнительного листа арбитражным судом предоставлена отсрочка или рассрочка исполнения судебного акта, в нем указывается, с какого времени начинается течение срока действия исполнительного листа.

Исполнительный лист подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда.

В случае утраты подлинника исполнительного листа может быть выдан его дубликат. Дубликат исполнительного листа выдается по заявлению взыскателя судом, вынесшим соответствующий акт и выдавшим исполнительный лист.

На должностное лицо, виновное в утрате исполнительного документа, судебным приставом-исполнителем может быть наложен штраф (ст. 431 ГПК).

Действующим законодательством предусмотрены определенные сроки, в течение которых исполнительный документ может быть предъявлен к принудительному исполнению. Эти сроки называются сроками исполнительной давности.

Срок исполнительной давности — это установленный законом период времени, в течение которого исполнительный документ может быть предъявлен к принудительному исполнению.

Исполнительные листы, выдаваемые на основании решений судов общей юрисдикции, судебные приказы подлежат принудительному исполнению в течение трех лет. Исполнительные листы, выдаваемые судами на основании решений третейских судов, могут быть обращены к принудительному исполнению в течение шести месяцев. Также в течение шести месяцев могут быть предъявлены к исполнению оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств. Срок давности для предъявления к исполнению удостоверений комиссии по трудовым спорам и постановлений органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, составляет три месяца.

Субъектами исполнительного производства являются: суд, судебный пристав-исполнитель, стороны (взыскатель и должник) и лица, содействующие совершению исполнительных действий.

1) Суд является не просто субъектом исполнительного производства, он властный, решающий субъект правоотношений в исполнительном производстве, в которых он принимает участие. При этом к компетенции суда от-

несены наиболее важные, основные вопросы, связанные с возбуждением, развитием и окончанием исполнительного производства. Суд выдает исполнительный лист и дубликат исполнительного листа как на основании собственных актов, так и на основании решений иностранных судов и третейских судов. Исключительно суд рассматривает вопросы о перерыве и восстановлении срока исполнительской давности, о разъяснении судебного акта, отсрочке, рассрочке исполнения, изменении способа и порядка исполнения, индексации присужденных денежных сумм, приостановления, возобновления и прекращения исполнительного производства, в том числе ввиду заключения мирового соглашения между взыскателем и должником, а также поворота исполнения решения. Кроме того, суд также может рассматривать вопросы отложения совершения исполнительных действий. В суд может быть обжаловано любое действие или бездействие судебного пристава-исполнителя.

2) Судебные приставы-исполнители

Принудительное исполнение постановлений судов и актов иных юрисдикционных органов на территории РФ осуществляется службой судебных приставов, входящей в систему органов Минюста.

Структура службы судебных приставов состоит из следующих звеньев:

первое звено — районные, межрайонные или соответствующие им согласно административно-территориальному делению субъектов РФ службы судебных приставов, возглавляемые старшими судебными приставами, — территориальные службы судебных приставов;

второе звено — службы судебных приставов субъектов РФ, возглавляемые главными судебными приставами субъектов РФ, которые одновременно являются заместителями начальников управлений юстиции субъектов РФ;

третье звено — департамент судебных приставов Минюста РФ, возглавляемый заместителем главного судебного пристава РФ. В эту структуру входит и служба судебных приставов Управления военных судов Минюста, возглавляемая заместителем начальника Управления военных судов — главным военным судебным приставом.

Права судебных приставов:

получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения, справки;

проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов;

давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий;

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 исполнительных документах;

арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в со-

ответствии с законом;

объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка;
совершать иные действия, предусмотренные законом.

Судебный пристав-исполнитель обязан:

1) принимать все предусмотренные законом 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 копии;

рассматривать заявления и ходатайства сторон по поводу исполнительного производства, выносить постановления, разъяснять сроки и порядок их обжалования;

заявить самоотвод в случае, если он прямо заинтересован в ходе исполнительного производства или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности.

В правоотношениях, которые возникают с участием суда, судебный пристав-исполнитель занимает положение лица, участвующего в деле, и обладает соответствующими процессуальными правами и обязанностями (ст. 35 ГПК).

3) Стороны

Сторонами в исполнительном производстве являются взыскатель и должник

Взыскатель — лицо, в пользу или в интересах которого вынесено решение и выдан исполнительный документ.

Должник — лицо, обязанное по исполнительному документу совершить определенные действия или воздержаться от их совершения в пользу взыскателя.

В случае удовлетворения иска взыскателем является истец, а должником — ответчик.

В силу принципа равноправия сторон должник и взыскатель обладают равными процессуальными правами и обязанностями. 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, 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, банка, иного кредитного, учреждения, должностного лица, которому предъявлен исполнительный лист для исполнения.

Стороны обязаны при совершении исполнительных действий соблюдать действующее законодательство, исполнять законные требования судебного пристава-исполнителя, сообщать ему об изменении места жительства или места работы.

Стороны обязаны добросовестно использовать свои права и исполнять обязанности. Должник обязан возместить расходы по совершению исполнительных действий.

Стороны могут участвовать в исполнительном производстве лично или через представителей. Личное участие стороны в исполнительном производстве не лишает ее права иметь представителя. Однако необходимо учитывать, что если на должника возложены обязанности, которые он может исполнить только лично, то при их исполнении должник не вправе действовать через представителя.

В соответствии с действующим в исполнительном производстве принципом диспозитивности стороны обладают правами, влияющими на возникновение, развитие и завершение исполнительного производства. Взыскатель вправе предъявить исполнительный лист к исполнению, отказаться от взыскания полностью или в части, потребовать возврата исполнительного листа. Стороны могут заключить мировое соглашение. Должник же обязан исполнить требования исполнительного документа, однако ему предоставляется срок для добровольного исполнения. Он также вправе указать на имущество, на которое в первую очередь должно быть обращено взыскание.

В случае выбытия одной из сторон в исполнительном производстве возможно правопреемство, если установленное решением суда правоотношение допускает правопреемство. Вопрос о правопреемстве в исполнительном производстве рассматривается судом в судебном заседании, по итогам которого выносится определение, которое может быть обжаловано.

В исполнительном производстве возможно соучастие как на стороне должника, на стороне взыскателя, так и на обеих сторонах одновременно. Каждый из соучастников участвует в исполнительном производстве самостоятельно или может поручить участие одному из соучастников.

Действующее законодательство закрепляет несколько способов защиты прав взыскателя, должника и иных лиц в исполнительном производстве.

Способами защиты прав сторон (взыскателя и должника) являются:

а) обжалование действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя;

б) подача должником заявления об отмене ареста имущества;

в) поворот исполнения судебного акта;

г) предъявление взыскателем иска к организации, не удержавшей должника суммы, подлежащей взысканию;

д) предъявление должником регрессного иска к должностному лицу, виновному неисполнении исполнительного документа.

4) лица, содействующие совершению исполнительных действий: переводчики, понятые, специалисты.

Решение суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения.

Немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда о:

- взыскании алиментов;

- выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- восстановлении на работе;
- включении гражданина РФ в список избирателей, участников референдума.

Суд может по просьбе истца обратиться к немедленному исполнению решения, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным.

В ходе исполнения судебного или иного акта могут возникнуть обстоятельства, препятствующие или затрудняющие принудительное исполнение, свидетельствующие о том, что имущественное положение должника не позволяет исполнить решение суда в установленные сроки или имеются способ и порядок исполнения, более приемлемые в конкретном случае. Такими обстоятельствами могут быть болезнь должника или членов его семьи, временное отсутствие заработка при наличии данных о предполагаемом получении должником доходов в конкретный период времени, отсутствие присужденного имущества в натуре, стихийное бедствие, изменение условий жизни, переезд на другое место жительства и другие заслуживающие внимания обстоятельства. Во всех подобных случаях может возникнуть вопрос об отсрочке, рассрочке исполнения или изменении способа и порядка исполнения.

Отсрочка исполнения представляет собой перенесение срока исполнения решения. Рассрочка — установление периода, в течение которого долг возмещается частичными платежами. Изменение способа и порядка исполнения решения заключается в замене одной меры принудительного исполнения на другую. Необходимость в изменении способа и порядка исполнения возникает, как правило, тогда, когда при исполнении решения, которым присуждены определенные вещи, выявляется невозможность исполнения ввиду отсутствия присужденного имущества вследствие его уничтожения, порчи, подмены.

Вопрос об отсрочке и рассрочке исполнения решения, изменении порядка и способа исполнения решения рассматривается судом, выдавшим исполнительный документ, или судом по месту исполнения в открытом судебном заседании по инициативе сторон исполнительного производства или по представлению судебного пристава исполнителя. О времени и месте судебного заседания извещаются взыскатель, должник, судебный пристав-исполнитель, однако их неявка не препятствует рассмотрению дела. На определение суда по вопросу об отсрочке или рассрочке исполнения решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения может быть подана частная жалоба или принесен протест.

При удовлетворении заявления в определении должен быть указан срок отсрочки (рассрочки), а при рассрочке, кроме того, и размер (в рублях или процентах) периодических платежей, подлежащих взысканию в счет погашения присужденной суммы. Пределы действия отсрочки (рассрочки) могут быть определены не только датой, но и наступлением какого-либо события (изменением материального положения ответчика, выздоровлением и т. п.).

Суд по заявлению заинтересованного лица либо судебного пристава-исполнителя может рассмотреть вопрос о прекращении действия отсрочки (рассрочки), если обстоятельства, в силу которых она была предоставлена, отпали ранее, чем указано в определении.

Приостановление исполнительного производства. Отложение исполнительных действий

Приостановление исполнительного производства — прекращение совершения исполнительных действий на неопределенный срок в связи с наступлением обстоятельств, препятствующих дальнейшему ходу исполнения.

Основания приостановления исполнительного производства закреплены в ст. 436, 437 ГПК. Их перечень является исчерпывающим.

Закон предусматривает два вида приостановления исполнительного производства: обязательное и факультативное.

Основаниями обязательного приостановления являются:

смерть должника, объявление его умершим или признание безвестно отсутствующим, если установленное судом правоотношение допускает правопреемство, а также возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника;

утрата должником дееспособности. Факт утраты дееспособности устанавливается вступившим в законную силу решением суда. При этом имеется в виду как признание гражданина полностью недееспособным, так и ограничение его дееспособности;

участие должника в боевых действиях, выполнение задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьба взыскателя, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов;

предъявление иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи), на которое обращено взыскание по исполнительному документу;

5) оспаривание должником исполнительного документа в судебном порядке, если такое оспаривание допускается федеральным законом. Например, может быть оспорена исполнительная надпись нотариуса;

6) подача жалобы в суд на действия органов или должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях. Данное основание, как правило, может возникнуть при исполнении постановлений административных органов и должностных лиц о наложении административных взысканий.

7) вынесение определения судьей, которому федеральным законом предоставлено право приостанавливать исполнение судебного постановления.

Факультативными основаниями приостановления исполнительного производства являются следующие обстоятельства:

1) реорганизация организации, являющейся должником;

просьба должника, проходящего военную службу по призыву или по контракту в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, созданных в соответствии с законодательством РФ;

нахождение должника в длительной служебной командировке;
нахождение должника на лечении в стационарном лечебном учреждении;
розыск должника, его имущества или розыск отобранного у должника ребенка. Основанием приостановления является вынесение судебным приставом-исполнителем постановления о розыске должника, имущества должника или ребенка;

обращение судебного пристава-исполнителя в суд, выдавший исполнительный документ, с заявлением о разъяснении принятого им судебного постановления, подлежащего исполнению. Приостановление исполнительного производства в данном случае возможно как по заявлению сторон, так и по заявлению судебного пристава-исполнителя. Оно связано с тем, что до момента разъяснения судебного акта исполнение, как правило, невозможно;

подача жалобы на действия судебного пристава-исполнителя или на его отказ в совершении исполнительных действий, а также на отказ в отводе судебного пристава-исполнителя.

В отличие от приостановления, отложение исполнительных действий — это перенос совершения конкретного исполнительного действия (наложения ареста на имущество, выселения должника) на другое время. Такая необходимость может возникнуть в случае наличия обстоятельств, которые препятствуют совершению конкретных исполнительных действий и отсутствия оснований для приостановления исполнительного производства. Например, отсутствие должника и иных совместно проживающих с ним лиц в квартире, где предполагается проведение описи имущества или вселение взыскателя и т. д.

Вопрос об отложении исполнительных действий может быть решен как определением суда, так и судебным приставом-исполнителем самостоятельно. В любом случае об отложении исполнительных действий судебный пристав-исполнитель выносит постановление. Самостоятельно судебный пристав-исполнитель может отложить совершение исполнительных действий на срок не более 10 дней. Однако законодательство не предусматривает, сколько раз может быть допущено отложение исполнительных действий. Постановление судебного пристава-исполнителя об отложении исполнительных действий может быть обжаловано.

Окончание исполнительного производства. Возвращение исполнительного документа. Прекращение исполнительного производства

Окончание исполнительного производства — это завершение всех процессуальных действий по принудительному исполнению судебного акта или акта иного юрисдикционного органа в подразделении службы судебных приставов, возбудившем исполнительное производство. Логическим итогом окончания исполнительного производства является реальное исполнение исполнительного документа. Ввиду этого, как правило, исполнительное производство оканчивается при фактическом исполнении требований документа. Однако достижение данного результата по различным причинам не всегда возможно. Поэтому предусматриваются иные основания окончания исполнительного производства, а именно: 1) возвращение исполнительного документа; 2) направление исполнительного документа для исполнения в другое под-

разделение службы судебных приставов или организацию; 3) прекращение исполнительного производства.

Возвращение исполнительного документа — это окончание исполнительного производства без фактического исполнения требований исполнительного документа, которое не препятствует повторному предъявлению его ко взысканию и возбуждению исполнительного производства в случае устранения обстоятельств, послуживших основаниями для его возвращения.

Основаниями возвращения являются:

подача взыскателем заявления о возвращении исполнительного документа;

нарушение срока предъявления исполнительного документа к исполнению. В этом случае повторное возбуждение исполнительного производства возможно при условии восстановления срока исполнительской давности;

невозможность установления места жительства (нахождения) должника и получения сведений о принадлежащем ему имуществе;

отсутствие у должника имущества или доходов, на которые может быть обращено взыскание;

отказ взыскателя оставить за собой имущество должника, не проданное при исполнении;

воспрепятствование взыскателем своими действиями (бездействием) фактическому исполнению.

По возвращении документа взыскатель может вновь предъявить исполнительный документ к исполнению в пределах установленных сроков исполнительской давности.

Прекращение исполнительного производства — это окончание исполнительного производства без фактического исполнения ввиду отсутствия у взыскателя права требовать принудительного исполнения или урегулирования спора между сторонами. В случае прекращения исполнительного производства повторное предъявление исполнительного документа ко взысканию невозможно.

Основания прекращения исполнительного производства закреплены в ст. 439 ГПК.

Исполнительное производство прекращается в случаях, если:

взыскатель отказался от взыскания или от получения предметов, изъятых у должника при исполнении судебного постановления для передачи их взыскателю;

заключение сторонами мирового соглашения или отказ взыскателя от взыскания, утвержденные судом;

смерть гражданина, являвшегося взыскателем или должником, либо объявление его умершим или признание безвестно отсутствующим, если установленные судебным постановлением требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику умершего или объявленного умершим лица либо к управляющему имуществом безвестно отсутствующего лица;

имущества ликвидируемой организации недостаточно для удовлетворения требований взыскателя. В этом случае судебном приставом-

исполнителем составляется акт о невозможности исполнения ввиду отсутствия или недостаточности имущества должника;

для данного вида взыскания истек установленный федеральным законом срок давности;

судебное постановление или акт иного органа, на основании которых выдан исполнительный документ, отменены.

Перечень оснований прекращения исполнительного производства является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. По прекращенному исполнительному производству совершение исполнительных действий не допускается. Все назначенные судебным приставом-исполнителем меры по исполнению отменяются. Исполнительный документ возвращается судебным приставом-исполнителем в суд либо иной орган, выдавший этот документ.

Определения об окончании исполнительного производства могут быть обжалованы в 10-дневный срок.

Одним из способов защиты прав должника в исполнительном производстве является поворот исполнения.

Поворот исполнения - это возвращение должнику всего, что с него было взыскано в пользу взыскателя по отмененному судебному акту.

Вопрос о повороте исполнения отнесен к исключительной компетенции суда.

Поворот исполнения решения производится при наличии следующих условий:

решение суда было исполнено;

после этого оно отменено;

вынесено новое решение, которым в иске отказано, либо определение о прекращении производства по делу или оставлении иска без рассмотрения.

Как правило, суд сам решает вопрос о повороте исполнения решения. Однако если судом этот вопрос не был решен, ответчик вправе обратиться в этот суд с заявлением о повороте (ст. 444 ГПК РФ).

Поворот исполнения решения не допускается (ст. 445 ГПК РФ):

по делам о взыскании алиментов независимо от того, в каком порядке было отменено решение - кассационном или надзорном;

по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, о взыскании доходов за труд в колхозе, о взыскании возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца; о взыскании вознаграждения за использование авторского права, права на открытие, изобретение, на которое выдано авторское свидетельство, и рационализаторское предложение. По указанным категориям дел поворот исполнения решения не допускается, если было отменено решение, уже вступившее в законную силу.

Правила о недопущении поворота исполнения решения не действуют в случаях недобросовестности истца.

При наличии нескольких взыскателей и невозможности удовлетворить все их имущественные требования ввиду нехватки средств у должника уста-

навливается очередность требований, предусмотренная ГК РФ:

- в первую очередь - удовлетворяются требования граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также требования о взыскании алиментов;

во вторую очередь - производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

в третью очередь - удовлетворяются требования кредиторов, обеспеченные залогом принадлежащего должнику имущества;

в четвертую очередь - погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

- в пятую очередь - производятся расчеты с другими кредиторами.

При недостаточности средств для удовлетворения всех требований одной очереди эти требования удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме. Расчет распределения денег между взыскателями составляется судебным исполнителем и утверждается судьей.

Судебным решением должник может быть присужден к совершению действий, не связанных с передачей денег или иного имущества:

- восстановление на работе;

- перепланировка жилой площади;

- снос незаконно возведенных построек;

- принесение публичного извинения и т. д.

Статья 446 ГПК содержит перечень имущества, принадлежащее гражданину — должнику на праве собственности, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам:

- жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

- земельные участки, на которых расположены объекты, указанные в абзаце втором настоящей части, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

- предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

- имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает 100 МРОТ;

- используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенная, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, корма, необходимые для их содержания до выгона на

пастбища (выезда на пасеку), а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания;

-семена, необходимые для очередного посева;

-продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении;

-топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

-средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

-призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

Перечень имущества организаций, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, определяется федеральным законом.

Учебное издание

Попова Л.В.

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Курс лекций

Редактор Лебедева Е.М.

Подписано к печати 16.10.2015 г. Формат 60x84¹/₁₆.
Бумага офсетная. Усл. п. л. 14,58. Тираж 25 экз. Изд. № 3712.

Издательство Брянского государственного аграрного университета
243365 Брянская обл., Выгоничский район, с. Кокино, Брянский ГАУ