

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САМАРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Кафедра гражданского процессуального и предпринимательского права

О. В. Грицай, Т. А. Дерюшкина

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС В РФ

*Утверждено редакционно-издательским советом университета
в качестве учебного пособия для студентов заочной формы обучения*

2-е издание, переработанное и дополненное

Самара
Издательство «Самарский университет»
2012

УДК 347.9

ББК 67.99(2)92

Г 85

Рецензент канд. юрид. наук, профессор Е. А. Трещева

Грицай, О. В.

Г 85 Гражданский процесс в РФ : учебное пособие / О. В. Грицай, Т. А. Дерюшкина. – 2-е изд., перераб. и доп. – Самара : Изд-во «Самарский университет», 2012. – 172 с.

Учебное пособие представляет собой краткое изложение теоретического материала по курсу «Гражданское процессуальное право РФ», подготовленное с учетом основных положений российской процессуальной науки, норм Гражданского процессуального кодекса РФ, актов Верховного Суда РФ, данных правоприменительной практики.

Рекомендуется студентам юридического факультета Самарского государственного университета заочной формы обучения при изучении курсов «Гражданское процессуальное право РФ», «Исполнительное производство», а также при подготовке к сдаче государственного экзамена по гражданскому процессу.

УДК 347.9

ББК 67.99(2)92

*Все учебные пособия издательства «Самарский университет»
размещены на сайте weblib.ssu.samara.ru*

© Грицай О. В., Дерюшкина Т. А., 2012

© Самарский государственный
университет, 2012

© Оформление. Издательство
«Самарский университет», 2012

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	5
Тема 1. Понятие и предмет гражданского процесса	6
Тема 2. Принципы гражданского процессуального права	9
Тема 3. Гражданские процессуальные правоотношения и их субъекты.	12
Тема 4. Стороны в гражданском процессе	15
Тема 5. Третьи лица в гражданском процессе	21
Тема 6. Участие прокурора в гражданском процессе	24
Тема 7. Участие в гражданском процессе субъектов, обращающихся в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц.....	27
Тема 8. Представительство в гражданском процессе.....	29
Тема 9. Процессуальные сроки	33
Тема 10. Расходы в гражданском процессе.....	35
Тема 11. Подведомственность и подсудность гражданских дел	42
Тема 12. Иск в гражданском процессе	46
Тема 13. Доказывание и доказательства	54
Тема 14. Возбуждение дела в гражданском процессе	67
Тема 15. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству... ..	69
Тема 16. Рассмотрение гражданского дела в судебном заседании	73
Тема 17. Постановления суда первой инстанции	83
Тема 18. Приказное производство.....	88
Тема 19. Заочное производство.....	91
Тема 20. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений	93
20.1. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части.....	95
20.2. Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного са- моуправления, должностных лиц, государственных и муниципаль- ных служащих	100
20.3. Рассмотрение дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации.....	106
20.4. Дела по заявлениям о временном размещении иностранного гражданина или лица без гражданства, подлежащих передаче Россий- ской Федерацией иностранному государству в соответствии с между- народным договором Российской Федерации о реадмиссии, в предна- значенном для этого специальном учреждении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции, функции по контролю, надзору и оказанию государствен- ных услуг в сфере миграции.....	112
20.5. Дела по заявлениям об установлении, о продлении, досроч- ном прекращении административного надзора, а также о частичной	

отмене или дополнении ранее установленных поднадзорному лицу административных ограничений.....	114
Тема 21. Особое производство	117
21.1. Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение	118
21.2. Дела об усыновлении (удочерении) ребенка.....	119
21.3. Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим.....	123
21.4. Дела об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами.....	125
21.5. Дела об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации).....	127
21.6. Дела о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь.....	128
21.7. Дела о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам.....	130
21.8. Дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании.....	131
21.9. Дела о внесении исправлений или изменений в записи Актов гражданского состояния.....	133
21.10. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении	135
21.11. Дела о восстановлении утраченного судебного производства ...	137
Тема 22. Апелляционное производство.....	139
Тема 23. Производство в суде кассационной инстанции	143
Тема 24. Пересмотр судебных актов в порядке надзора.....	146
Тема 25. Пересмотр гражданских дел по вновь открывшимся или новым обстоятельствам постановлений, вступивших в законную силу.....	150
Тема 26. Особенности производства по делам с участием иностранных лиц	152
Тема 27. Производство по делам об оспаривании решений третейских судов	159
Тема 28. Производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов	160
Тема 29. Производство, связанное с исполнением судебных актов	162
Примерный перечень тематики курсовых и дипломных работ, выполняемых по курсу «Гражданский процесс»	168

ВВЕДЕНИЕ

Курс «Гражданский процесс в РФ» является одной из основных учебных дисциплин, предусмотренных учебным планом для специальности «юриспруденция». В рамках данной дисциплины студенты изучают процедуру разрешения гражданских дел судами общей юрисдикции, а также знакомятся с основными правилами деятельности арбитражных и третейских судов, нотариата.

Освоение материала данного курса предполагает как изучение основных теоретических понятий, так и ознакомление студентов с вопросами практической деятельности судов общей юрисдикции. Главное внимание авторы настоящего учебного пособия уделяют вопросам правильного применения норм гражданского процессуального права.

Изучение курса рассчитано на два семестра, по итогам первого семестра студенты сдают зачет, а по окончании курса – экзамен.

Предполагается также написание курсовых и дипломных работ по тематике, разработанной кафедрой. Студенты заочного отделения выполняют контрольные работы в соответствии с методическими указаниями, разработанными кафедрой.

Настоящее учебное пособие содержит краткое изложение основного теоретического материала по каждой теме, примерную тематику курсовых и дипломных работ, выполняемых по изучаемой дисциплине. Вместе с тем студентам следует пользоваться ГПК РФ и учебниками «Гражданский процесс в РФ», «Гражданское процессуальное право».

ТЕМА 1. Понятие и предмет гражданского процесса

Правосудие по гражданским делам осуществляется путем рассмотрения и разрешения в судебных заседаниях гражданских дел. Под гражданскими делами понимаются дела, вытекающие из широкого спектра отношений: конституционных, административных, финансовых, земельных, гражданских, трудовых, семейных, жилищных и т.д.

Гражданское процессуальное право есть **отрасль** российского права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в области отправления правосудия по гражданским делам.

Предметом гражданского процессуального права являются общественные отношения, возникающие в сфере гражданского судопроизводства, т.е. гражданский процесс – деятельность суда и участников дела по рассмотрению и разрешению гражданских дел. В 60-х годах XX в. В процессуальной науке была высказана точка зрения о широком понимании гражданского процессуального права, т.е. о включении в него и деятельности по разрешению гражданско-правовых конфликтов в третейских судах, в комиссиях по трудовым спорам, в органах нотариата, арбитража и др. Поэтому в узком понимании гражданский процесс рассматривают как гражданское судопроизводство, в широком – и как деятельность иных специально уполномоченных органов по разрешению споров о праве и защите права.

Метод гражданского процессуального права определяется большинством авторов как императивно-диспозитивный, в котором властеотношения сочетаются со свободой и равноправием заинтересованных лиц, поскольку обязательным субъектом, наделенным властными полномочиями является суд, принимающий от имени государства решение, подлежащее в необходимых случаях принудительному исполнению. Полномочия суда в ходе гражданского судопроизводства строго урегулированы процессуальным законом, отступать от которого нельзя. С другой стороны – возникновение гражданского процесса, его развитие, переход из одной стадии в другую зависит от воли заинтересованного лица. Стороны процесса вправе в случаях, определенных нормами ГПК РФ, выбрать определенную модель поведения при разрешении дела (истец вправе: отказаться от своего иска полностью либо в части; изменить предмет, основания, размер своих исковых требований; ответчик вправе: признать (не признать) иск; стороны могут завершить дело мировым соглашением).

Систему гражданского процессуального права образует структурно организованная совокупность гражданских процессуальных норм, регулирующих правосудие по гражданским делам. В системе условно выделяются две части – общая и особенная. Общую часть составляют положения, относящиеся по содержанию ко всему процессу, особенную – положения, регулирующие производство по отдельным стадиям и видам судопроизводства.

Источники гражданского процессуального права – правовые акты, содержащие нормы гражданского процессуального права. К таковым следует отнести: Конституцию РФ, международные договоры, Федеральные Конституционные законы, ГПК РФ, АПК РФ и иные Федеральные законы. Постановления Пленума Верховного Суда РФ обязательны для судов и других лиц, применяющих закон, по которому дается разъяснение в Постановлении, однако к источникам права, равно как и обобщения судебной практики, судебный прецедент, они не относятся.

С 1 февраля 2003 г. вступил в силу Гражданский Процессуальный Кодекс Российской Федерации, который во многом по-новому определил порядок судопроизводства в судах общей юрисдикции. Это третий Гражданский процессуальный кодекс, принятый в России после революции. Ранее действовали Кодексы 1923 и 1964 годов. В то же время ГПК РФ 2002г. не предусматривает кардинального изменения порядка гражданского судопроизводства в Российской Федерации и сохраняет преемственность в отношении большинства институтов прежнего ГПК РСФСР. Современный ГПК РФ состоит из 7 разделов, 4 подразделов, 47 глав, 446 статей.

Гражданское судопроизводство – это порядок рассмотрения и разрешения судами гражданских дел, определяемый нормами процессуального законодательства. Задачами гражданского судопроизводства согласно ст. 2 ГПК РФ являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Целью гражданского судопроизводства ГПК РФ называет защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений.

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. Новый ГПК РФ существенно расширил перечень видов судопроизводства, к каковым следует отнести:

1. исковое производство;
2. приказное производство;
3. производство по делам, возникающим из публично-правовых отношений;
4. особое производство;
5. производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;
6. производство с участием иностранных лиц, в том числе и дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений;

7. производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

Основным и наиболее распространенным является исковое судопроизводство, в порядке которого рассматриваются дела, связанные со спором о праве. Процесс по неисковым видам судопроизводства осуществляется также по правилам искового производства, но с некоторыми изъятиями или дополнениями, установленными специальными нормами.

Гражданское судопроизводство представляет собой движение гражданского дела в суде, определенную совокупность этапов, или стадий, его рассмотрения и разрешения. Стадии гражданского судопроизводства развиваются в строго определенной последовательности, одна стадия сменяет другую и становится возможной только после создания определенных условий.

Стадия процесса – его определенная часть, объединенная совокупностью процессуальных действий, направленных на достижение самостоятельной (окончательной) цели. Указанная совокупность процессуальных действий образует содержание каждой стадии процесса. Гражданский процесс делится на следующие стадии:

1. производство в суде первой инстанции (разрешение дела по существу). Некоторыми авторами эта стадия подразделяется на этапы: возбуждение дела, досудебная подготовка, судебное разбирательство, вынесение решения;
2. производство в суде второй инстанции (апелляционное производство по пересмотру постановлений, не вступивших в законную силу);
3. производство в суде кассационной инстанции (по пересмотру постановлений, вступивших в законную силу);
4. надзорное производство (по пересмотру вступивших в законную силу решений судов субъектов российской федерации и Верховного Суда РФ, принятых по первой инстанции, а также апелляционные и кассационные постановления Верховного Суда РФ);
5. производство по пересмотру решения по новым и вновь открывшимся обстоятельствам;
6. исполнительное производство (не всеми авторами признается в качестве стадии процесса).

Отношения, возникающие в ходе отправления правосудия, могут осуществляться только в порядке и формах, которые установлены нормами гражданского процессуального законодательства, что влечет за собой важнейшие последствия. Во-первых, в гражданском судопроизводстве могут совершаться лишь действия, предусмотренные нормами процессуального законодательства. Во-вторых, гражданские процессуальные отношения всегда имеют форму процессуальных правоотношений. В-третьих, гражданское судопроизводство представляет собой неразрывную связь (определенную систему) действий и правоотношений. Поэтому правосудие по гражданским делам осуществляется в определенной законом **процессу-**

альной форме, под которой следует понимать систему требований, правил, принципов, закрепленных нормами гражданского процессуального права. Процессуальная форма обеспечивает равные правовые гарантии законности разрешения спора. Для процессуальной формы характерны следующие черты:

- порядок рассмотрения и разрешения дел строго определен нормами гражданского процессуального права;
- заинтересованные в исходе дела лица пользуются правом участвовать в разбирательстве дела и отстаивать свои права и интересы на принципах равноправия и состязательности;
- судебное решение по делу должно быть основано на фактах, установленных в судебном заседании при помощи доказательств и соответствовать закону.

Строгое соблюдение процессуальной формы должно обеспечивать объективность разбирательства по делу, уважение к суду и закону. Без соблюдения процессуальной формы невозможно добиться законного и обоснованного решения по делу.

ТЕМА 2. Принципы гражданского процессуального права

Принципами гражданского процессуального права называют фундаментальные положения, основополагающие правовые идеи, как закрепленные в нормах права, так и выводимые из них. Пока принципы не закреплены в нормах права, они являются научной доктриной. Принцип становится правовым после раскрытия его сути в норме права. Принципы устанавливают содержание, структуру гражданского процессуального права. Они определяют цель процесса и методы достижения этой цели, характеризуют содержание деятельности субъектов гражданского процессуального права, определяют существенные черты, выражающие сущность процессуального права.

Принципы тесно взаимосвязаны и образуют одну логико-правовую систему. Только взятые вместе в качестве системы они характеризуют гражданское процессуальное право как фундаментальную отрасль права и определяют публичный характер судопроизводства.

В науке гражданского процесса приводятся различные **критерии** классификации принципов. В качестве самого общего основания классификации принято выделять характер нормативного источника, в котором закреплены принципы (в связи с этим выделяют: конституционные и принципы гражданского судопроизводства, закрепленные отраслевым законодательством), а также область действия принципа (по этому основанию различают: общеправовые, межотраслевые и специфические принципы гражданского процесса).

ГПК РФ детализирует организационные принципы правосудия, закрепленные в Конституции РФ (принципы осуществления правосудия только судом, независимости судей при осуществлении правосудия, принцип языка судопроизводства, гласности и т.д.), и базируется на Федеральном конституционном законе от 31 декабря 1996 г. "О судебной системе в Российской Федерации".

Принцип законности означает, что признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства, а деятельность в гражданском судопроизводстве должна осуществляться при строгом соблюдении закона.

Принцип равноправия означает юридическое и фактическое равенство всех субъектов права перед законом, в соответствии с принципом равенства сторон сторонам процесса предоставляются одинаковые процессуальные возможности в выборе процессуальных средств и моделей поведения.

Принцип языка судопроизводства в Российской Федерации означает, что судопроизводство ведется на русском языке, а в республиках в составе РФ, автономных образованиях – на языке республики, автономного образования или на языке большинства населения данной местности. Лица, участвующие в деле, и, не владеющие таким языком, вправе пригласить переводчика.

Таким образом, принцип языка судопроизводства заключается в юридической обеспеченности участникам процесса, не владеющим языком, на котором ведется производство, участвовать в процессуальных действиях, реализовывать свои правомочия, используя свой родной язык.

Принцип гласности: в научной процессуальной литературе зачастую гласность или публичность определяется как право присутствия посторонних лиц в зале судебного заседания для ознакомления со всем происходящим. Думается, что такой общепринятый подход к пониманию принципа гласности не выражает истинной сущности этого принципа. Гласность – это доступность для сведения широких масс общественности информации о деятельности тех или иных органов, лиц, организаций. Содержанием принципа гласности является правовой механизм реализации этого принципа: присутствие публики в зале суда, возможность широкого освещения процесса средствами массовой информации. Следует учитывать исключения из этого принципа, установленные ст. 10 ГПК РФ.

Принцип формальной (судебной) истины означает требование к субъектам процесса принять все меры для выяснения действительных обстоятельств дела, а также всю систему процессуальных средств и гарантий, обеспечивающих вынесение правосудного решения. В настоящее время большинство авторов отказываются от принципа объективной истины в признании, не относя его к числу принципов гражданского и арбитражного процесса. Такая перемена во взглядах вызвана изменениями в процессу-

альном законодательстве. Теперь законодатель напрямую не ставит перед судом цели установить объективную истину по делу, а также не предоставляет суду процессуальных средств, обеспечивающих установление истины: суд более не обязан восполнять упущения сторон, не вправе по своей инициативе собирать доказательства, выходить за пределы исковых требований и т.д. Новое содержание принципов состязательности и диспозитивности в гражданском процессе влечет изменение понимания принципа объективной истины и правовых средств его реализации, что позволяет в современных условиях обозначить его как принцип формальной истины. При этом суд остается единственным субъектом осуществляющим организацию разбирательства дела и целенаправленное руководство процессом и обязан принять меры к вынесению законного и обоснованного решения.

Принципиальным моментом нового ГПК РФ является усиление принципов состязательности и диспозитивности, предполагающих активность сторон и в наибольшей степени присущих состязательной системе правосудия, распространенной в странах англосаксонской правовой системы. **Состязательность** означает, что процесс протекает в форме процессуального противоборства сторон дела, в связи с чем заинтересованные лица обязаны самостоятельно представлять доказательства фактов, на которые они ссылаются, разрешение любого вопроса, возникающего по ходу процесса, возможно только на основе всестороннего его обсуждения всеми лицами, участвующими в деле. В самом общем виде **диспозитивность** можно определить как свободу распоряжения своими материальными правами и процессуальными средствами для субъектов правоотношения в целях защиты своих прав и охраняемых законом интересов, посредством возбуждения, движения дела со стадии на стадию и прекращения процесса.

Однако, как и в ГПК РСФСР 1964г., в действующем ГПК РФ принципы состязательности и диспозитивности не существуют в "чистом виде", а ограничиваются восполнительными функциями суда. 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 лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав. При этом принцип состязательности должен сочетаться с принципом равенства, создающим предпосылки для того, чтобы стороны в условиях реальной состязательности имели фактически равные правовые возможности защиты своих интересов. Данные положения нашли отражение в ст. 12 ГПК РФ.

Принцип устности судебного разбирательства закреплен в ст. 157 ГПК РФ, что означает устную форму восприятия информации судом и участниками процесса. Письменные доказательства обязательно оглашаются в ходе их исследования в судебном заседании. Устная форма совершения процессуальных действий обуславливает необходимость фиксации

в письменном виде сведений о проведенных процессуальных действиях и их результатах, поэтому ст. 230 ГПК РФ детально регламентирует порядок составления протокола.

Принцип непрерывности означает, что судебное заседание по каждому делу должно происходить непрерывно, кроме времени для отдыха. Только при соблюдении данного принципа информация, полученная в ходе процесса, может сохраниться в сознании судьи, что позволит правильно оценить доказательства под непосредственным впечатлением. До отложения дела либо вынесения постановления суд не вправе рассматривать другие дела. В качестве исключения из этого принципа следует назвать возможность составления мотивированного решения в срок не более 5 дней с момента провозглашения резолютивной части (ст. 203 ГПК РФ).

Принцип непосредственности означает, что судья, рассматривающий дело обязан лично воспринимать собранные по делу доказательства. В соответствии со ст. 157 ГПК РФ при замене судьи разбирательство дела начинается сначала. Исключения : судебные поручения (ст.62-63 ГПК РФ), обеспечение доказательств до возбуждения дела в суде (ст.64-66 ГПК РФ), допрос явившихся свидетелей при отложении дела (ст.170 ГПК РФ).

ТЕМА 3. Гражданские процессуальные правоотношения и их субъекты

Гражданские процессуальные **правоотношения** – это урегулированные нормами гражданского процессуального права отношения, возникающие в период деятельности суда по отправлению правосудия между судом и участниками гражданского процесса. Процессуальные отношения могут существовать только в форме правоотношений, т.е. могут возникнуть лишь тогда, когда это предусмотрено процессуальным законом. Если кто-либо из участников судебного разбирательства совершает действия, не предусмотренные законом, то такие действия надо признать незаконными.

Процессуальные отношения органически связаны между собой в **систему**. Они возникают и развиваются последовательно, образуя определенные группы. Судопроизводство по разрешению конкретного гражданского дела – всегда сложная система правоотношений, состоящая из единичных элементарных правоотношений типа «суд – истец», «суд – свидетель», «суд – эксперт» и т.п. **Предпосылками** возникновения гражданских процессуальных правоотношений являются: наличие нормы права, предусматривающей возможность возникновения данного правоотношения, а также процессуальная правоспособность субъектов, вступающих в данное правоотношение. **Основанием** возникновения, изменения и прекращения процессуальных правоотношений являются процессуальные юридические факты, т.е. факты, с которыми процессуальный закон связывает наступле-

ние каких-либо правовых последствий (например, ст. 216 ГПК РФ предусматривает возможность приостановления производства по делу вследствие нахождения стороны в лечебном учреждении), действия суда и участников дела, совершаемые в порядке, предусмотренном нормами права.

Процессуальное правоотношение состоит из следующих элементов: субъекты – участники судопроизводства, объект – спорное материально-правовое отношение, защищаемое судом при разрешении дела, содержание – процессуальное действие, предусмотренное нормой процессуального права.

Всех субъектов процесса можно **классифицировать** на определенные группы в зависимости от их отношения к делу, находящемуся на рассмотрении, процессуальной роли, которая признается за лицом в конкретном деле. Субъектов гражданских процессуальных правоотношений в зависимости от наличия властных полномочий при разрешении дела можно дифференцировать на две группы:

1) **суд, как обязательный властный субъект** процессуальных правоотношений. Его действия и указания обязательны для остальных участников судопроизводства.

В действующем ГПК РФ существенно изменились положения, касающиеся состава суда, а также принципа сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел. ГПК РСФСР предусматривал коллегиальное рассмотрение дел судом первой инстанции в составе судьи и двух народных заседателей. Теперь институт народных заседателей из ГПК РФ исключен. Согласно ст. 7 ГПК РФ все дела в суде первой инстанции рассматриваются судьей единолично, за исключением случаев, прямо предусмотренных ГПК РФ и иными федеральными законами (например, при расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума), когда дела рассматриваются коллегиально в составе трех профессиональных судей. Гражданские дела в судах кассационной и надзорной инстанций суды рассматривают коллегиально. Мировые судьи в Российской Федерации являются судьями общей юрисдикции субъектов РФ и входят в единую судебную систему Российской Федерации. Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливаются Конституцией РФ, Законом о судебной системе, иными федеральными конституционными законами, в т.ч. законом о мировых судьях, а порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов РФ.

2) **участники процесса**, не наделенные властными полномочиями при разрешении дела. Эти субъекты, в свою очередь, в зависимости от заинтересованности в исходе дела подразделяются на две группы: лица, участвующие в деле, и иные участники процесса (лица содействующие правосудию).

Лица, участвующие в деле. Лицами, участвующими в деле, являются стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс

в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным статьями 4, 46 и 47 ГПК РФ, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений. Лица, участвующие в деле, отличаются от других участников гражданского процесса тем, что они выступают от своего имени, имеют самостоятельный юридический интерес в разрешении дела и право на совершение юридически значимых действий от своего имени, имеющих значение для возникновения, развития и прекращения гражданского процесса.

Лица, участвующие в деле, заинтересованы в исходе дела лично материально и процессуально (Например, стороны, третьи лица, заявители по делам особого производства, по делам, возникающим из публичных правоотношений). Заинтересованность в разрешении дела может быть иной: только процессуальной, либо преследовать цели защиты прав и интересов других лиц или общества (например, прокурор и другие лица, обращающиеся за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц).

Лица, участвующие в деле, в соответствии со ст.35 ГПК РФ имеют право ознакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. В ст.35 ГПК РФ перечислены далеко не все права, которыми может воспользоваться лицо, участвующее в деле (например, право на получение копии решения суда лицами, участвующими в деле, но не присутствовавшими в судебном заседании, в порядке, предусмотренном ст. 214 ГПК РФ).

Лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, установленные ГПК РФ, другими федеральными законами. При неисполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве. Так, в соответствии со ст. 159 ГПК РФ лицу, нарушающему порядок в судебном заседании, председательствующий от имени суда объявляет предупреждение. При повторном нарушении порядка лицо, участвующее в деле, или его представитель могут быть удалены из зала судебного заседания на основании определения суда на все время судебного заседания или часть его. В последнем случае председательствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие.

Граждане, присутствующие в судебном заседании, за повторное нарушение порядка удаляются по распоряжению председательствующего из зала заседания суда на все время судебного заседания. Суд также вправе наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф в размере до 1 тысячи рублей.

Согласно ст. 99 ГПК РФ со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Размер компенсации определяется судом в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств. При неисполнении процессуальных обязанностей последствия могут наступать в виде не только штрафов, но и других неблагоприятных последствий. Так, согласно ч. 1 ст. 68 ГПК РФ если сторона, обязанная доказывать свои требования и возражения, удерживает находящиеся у нее доказательства и не представляет их суду, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны, а, следовательно, и принять решение в пользу последней.

Иные участники процесса или лица, содействующие правосудию. К таковым следует относить свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков. Они не заинтересованы в исходе дела и привлекаются судом для помощи правосудию. Перечень их прав и обязанностей содержится в целом ряде норм, регламентирующих процедуру их участия в деле (например, права и обязанности свидетеля предусматриваются ст.ст. 69-70, 176-180 ГПК РФ).

Следует учесть, что дискуссионным остается вопрос о месте судебного представителя среди указанных групп субъектов. Законодателем судебный представитель не включен в состав лиц, перечисленных в ст.34 ГПК РФ в качестве лиц, участвующих в деле. Нормы, регламентирующие участие в процессе представителя, располагаются в отдельной главе 5 ГПК РФ. Представители сторон и других лиц, участвующих в деле, выступают не от своего имени и реализуют в основном те же права, что и лица, участвующие в деле, в пределах предоставленных им полномочий. Однако они осуществляют действия от имени и в интересах представляемых. Принимая во внимание цель их участия в деле, у представителей можно отметить наличие процессуального интереса в деле.

ТЕМА 4. Стороны в гражданском процессе

Стороны в гражданском процессе являются основными участниками гражданского судопроизводства. **Стороны** – это участвующие в деле лица, спор которых о праве или законном интересе суд должен рассмотреть и разрешить. Наличие сторон характерно для каждого вида гражданского судопроизводства (исключение составляет особое производство, где обяза-

тельно участие только заявителя и не всегда возможно участие заинтересованных лиц). **Истец** – это лицо, обращающееся в суд, либо лицо, в защиту прав и законных интересов которого возбуждено гражданское дело иными лицами, указанными в законе. **Ответчик** – это лицо, которое судом привлекается в гражданский процесс в качестве предполагаемого нарушителя прав и законных интересов истца для ответа по предъявленному иску.

Признаками сторон являются:

1. материальная заинтересованность в разрешении спора;
2. процессуальная заинтересованность в вынесении благоприятного решения;
3. выступление в защиту своих субъективных прав и от своего имени;
4. на них распространяется материально-правовая сила решения;
5. несение расходов по делу.

В качестве истцов или ответчиков могут выступать лица, обладающие гражданской процессуальной правоспособностью. Для того чтобы фактически осуществлять права истца и ответчика в суде или поручить ведение дела представителю, необходимо обладать гражданской процессуальной дееспособностью. В противном случае эти функции осуществляет законный представитель.

Под гражданской процессуальной **правоспособностью** понимают установленную законом способность иметь гражданские процессуальные права и обязанности, т.е. способность быть участником гражданских процессуальных отношений. Гражданской правоспособностью обладают не только граждане и юридические лица, но также организации без образования юридического лица. Так, в гражданском процессе могут участвовать трудовые коллективы, а также общественные объединения граждан, не обладающие статусом юридического лица (п. 1 ст. 70 СК РФ предусматривает участие в процессе по делам о лишении родительских прав таких организаций, как комиссии по делам несовершеннолетних). Также возможно участие в гражданском процессе органов управления, которые не всегда обладают статусом юридического лица. Гражданская процессуальная правоспособность у граждан возникает с рождения и прекращается смертью, у юридических лиц возникает с момента государственной регистрации, а прекращается при внесении в государственный реестр юридических лиц сведений о ликвидации или реорганизации юридического лица.

Под гражданской процессуальной **дееспособностью** понимается способность лично осуществлять процессуальные права, выполнять обязанности и поручать ведение дел представителю. Иными словами, это способность быть полноправным участником гражданских процессуальных правоотношений и иметь возможность самостоятельно осуществлять любые предоставляемые гражданским процессуальным законодательством права, в т.ч. право предъявлять иск, участвовать в процессе, заявлять ходатайства и т.д. Гражданская процессуальная дееспособность возникает в полном

объеме с 18 лет, а также, как и гражданская дееспособность, с момента вступления в брак или при объявлении гражданина, достигшего 16 лет, полностью дееспособным в результате эмансипации. ГПК РФ не предусматривает деления гражданской процессуальной дееспособности на такие виды, как частичная, ограниченная и т.д. Но в то же время устанавливается разный объем процессуальной дееспособности в зависимости от возраста и гражданской дееспособности. Так, частично дееспособные, т.е. граждане в возрасте от 14 до 18 лет, по общему правилу не могут сами защищать свои права в гражданском процессе. Однако суд обязан привлекать таких лиц к участию в делах по защите своих прав, свобод и законных интересов. В процессе они могут выступать в качестве истцов, ответчиков, третьих лиц и других лиц, участвующих в деле, а также свидетелей. Но при этом в процессе должны участвовать их законные представители, т.е. родители, усыновители или попечители.

В случаях, предусмотренных законом несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут сами защищать в суде свои права, в т.ч. предъявлять иск, участвовать в процессе и т.д. Например, в соответствии со ст. 27 ГК РФ и гл. 32 ГПК РФ гражданин в возрасте от 16 до 18 лет может обратиться в суд с заявлением об объявлении его полностью дееспособным. Согласно абз. 2 п. 2 ст. 56 СК РФ при нарушении прав и законных интересов ребенка, в т.ч. при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста 14 лет – в суд. В этих случаях несовершеннолетние сами защищают свои права в суде, но суд может привлечь к участию в деле законных представителей несовершеннолетних. Совершение процессуальных действий осуществляется самим лицом, не достигшим 18 лет. Кроме того, несовершеннолетний может защищать свои права и законные интересы в суде через представителей, которых он вправе определять сам. В некоторых случаях несовершеннолетние могут самостоятельно защищать в суде права других лиц. В соответствии с ч. 2 ст. 62 СК РФ несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста 16 лет.

Гражданской процессуальной дееспособностью обладают не только граждане, но и организации.

В большинстве случаев сами заинтересованные лица – истцы обращаются в суд за защитой нарушенных прав и законных интересов. Однако в соответствии с ч. 2 ст. 4 ГПК РФ в случаях, предусмотренных ГПК РФ, другими федеральными законами, гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав,

свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга лиц или в защиту законных интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований. В числе лиц, которые могут выступать в интересах истца, но от своего имени, в первую очередь необходимо выделить прокурора, а также государственные и муниципальные органы (например, органы опеки и попечительства в интересах детей), а в случаях, предусмотренных законом, – физические и юридические лица (например, общества по защите прав потребителей). В качестве истцов могут выступать не только граждане и организации, но и неопределенный круг лиц (например, потребители), а также публичные образования, от имени которых выступают соответствующие государственные или муниципальные органы.

Стороны обладают теми же **общими правами** и несут те же **обязанности**, что и другие лица, участвующие в деле (ст. 35, 38 ГПК РФ). Кроме того, есть и **специальные права**, которыми обладают только стороны, а именно: изменение истцом основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, право ответчика признать иск. Только стороны могут окончить дело мировым соглашением. Стороны обладают равными процессуальными правами и обязанностями, никто из сторон не имеет какого-либо процессуального преимущества.

В деле может появляться множественность лиц, как на стороне истца, так и на стороне ответчика. В этом случае речь идет об институте **процессуального соучастия**. Процессуальное соучастие обусловлено совпадением материально – правовых требований истцов или материально – правовой обязанности ответчиков. Признаками, позволяющими отграничить процессуальное соучастие от института третьих сторон, считаются отсутствие противоречий между соучастниками, совместимость их требований и возражений. В соответствии с этим процессуальное соучастие определяется как участие в одном и том же процессе нескольких истцов или ответчиков, права, требования или обязанности которых не исключают друг друга. Различают факультативное и обязательное процессуальное соучастие. Основанием последнего называют множественность субъектов права или обязанности в спорном материальном правоотношении. И наоборот, основанием факультативного процессуального соучастия является однородность материальных правоотношений, в которых состоит каждый из соучастников.

ГК РФ предусматривает случаи соучастия на стороне истца при обстоятельствах, когда:

- участники полного товарищества и полные товарищи товарищества на вере солидарно несут субсидиарную ответственность;
- бывшие участники полного товарищества и бывшие полные товарищи товарищества на вере солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам товарищества, возникшим до момен-

та их выбытия в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год выбытия;

- участники общества с ограниченной ответственностью, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность в пределах стоимости неоплаченной части вкладов каждого из участников;
- участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества;
- акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций;
- Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования несут субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества;
- члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность в пределах невнесенной части дополнительно взноса каждого из членов кооператива;
- собственник имущества учреждения несет субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения при недостаточности у него денежных средств;
- члены ассоциации (союза) юридических лиц несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации.

Суд должен разъяснить истцу его право требования ко всем субъектам обязанности, но решение о привлечении их к участию в деле в качестве соответчиков может принять не только истец, но и сам суд в тех случаях, когда невозможно рассмотреть дело без участия соответчика. Это правило распространяется на любые виды обязанности субъектов – долевую, солидарную, субсидиарную. Если привлечение соучастников производится после возбуждения гражданского дела, то в зависимости от того, на каком этапе происходит соучастие (на этапе подготовки или рассмотрения дела), установленные законом сроки для подготовки и рассмотрения начинают течь заново. ГПК РФ прямо предоставляет суду право по своей инициативе привлекать к участию в деле соответчика в случае невозможности рассмотрения дела без участия соответчика. Привлечение соистцов по инициативе суда в силу принципа диспозитивности недопустимо.

В гражданском процессе России существует институт замены ненадлежащей стороны. ГПК РСФСР предусматривал возможность замены не только ненадлежащего ответчика, но и ненадлежащего истца. ГПК РФ 2002г. в соответствии с принципом диспозитивности исключил возможность замены ненадлежащего истца. В случае предъявления иска ненадлежащим истцом суд рассматривает дело и выносит решение об отказе

в удовлетворении требования ненадлежащего истца. Если в том же процессе самостоятельные требования на предмет спора заявит третье лицо, то суд может удовлетворить требования третьего лица и отказать в их удовлетворении в отношении ненадлежащего истца.

Замена ответчика возможна на этапах подготовки или разбирательства дела в суде первой инстанции. Порядок замены ненадлежащего ответчика состоит в том, что инициировать замену ответчика может истец или суд с согласия истца. Для этого суду необходимо: известить истца о том, что ответчик ненадлежащий, и получить его согласие на замену; исключить ненадлежащего ответчика из процесса; известить надлежащего ответчика и вызвать его в установленном порядке в суд, вручить ему копию искового заявления. Ответчику предоставляется время для подготовки к защите против иска. После замены ответчика подготовка и рассмотрение дела, включая установленные для этого сроки, начинаются заново. При замене ответчика истцу не следует еще раз уплачивать государственную пошлину. Замена ответчика может повлечь изменение подсудности, но это не влияет на рассмотрение дела судом.

Замена ненадлежащего ответчика отличается от процессуального соучастия на стороне ответчика тем, что в отношении ненадлежащего ответчика исключается предположение, что он является обладателем спорных материальных обязанностей. В отношении процессуального соучастия на стороне ответчика каждый из соответчиков является носителем материальных обязанностей, по которым возник спор. При замене ненадлежащего ответчика или отказе в замене суд выносит определение.

В случаях выбытия одной из сторон в спорном или установленном решением суда правоотношении (смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга и другие случаи перемены лиц в обязательствах) суд допускает замену этой стороны ее **правопреемником**. Процессуальное правопреемство предполагает замену одной стороны или третьего лица другим лицом (правопреемником) в связи с выбытием стороны или третьего лица из процесса и в тех случаях, когда материальные права и обязанности переходят к правопреемнику. В гражданском праве различают универсальное и сингулярное правопреемство. В некоторых случаях правопреемство невозможно, когда переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментных и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, не допускается. В этом случае производство по делу подлежит прекращению по ст. 220 ГПК РФ.

В отличие от замены ненадлежащей стороны процессуальное правопреемство допускается на любой стадии гражданского процесса, а также в исполнительном производстве. Правопреемство предполагает переход всех материальных и процессуальных прав и обязанностей от одного участника процесса к другому, а в результате замены ненадлежащего ответчика

такого нет. Правопреемство возможно в отношении сторон, третьих лиц, а замена ненадлежащей стороны – только в отношении ответчика. Для правопреемства не требуется согласия других участников процесса, для замены ответчика необходимо согласие истца. При замене ненадлежащего ответчика рассмотрение дела производится с самого начала, а при процессуальном правопреемстве нет.

Вступление в процесс правопреемника сопровождается вынесением определения о замене или об отказе в замене стороны правопреемником, которое может быть обжаловано лицами, участвующими в деле. Правопреемник должен представить в суд доказательства правопреемства: свидетельство о наследстве, учредительные документы реорганизованного юридического лица, договор об уступке права требования и т.п. Как правило, при решении вопроса о правопреемстве суд приостанавливает производство по делу (ст.215 ГПК РФ).

ТЕМА 5. Третьи лица в гражданском процессе

Третьи лица – это лица, участвующие в деле, которые имеют материально – правовой и процессуальный интерес в исходе дела. Они выступают в процессе от своего имени и в защиту своих интересов, но их права и обязанности зависят от того, к какому виду третьих лиц они относятся. В гражданском процессе могут участвовать:

1. третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора;
2. третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, – это лица, участвующие в деле, вступающие в процесс для защиты самостоятельных прав на предмет спора. Третьи лица имеют личный правовой интерес в деле, поскольку судебное решение по спору между истцом и ответчиком обязательно затронет этот интерес прямо или косвенно. Следовательно, привлечение и участие третьих лиц в гражданском процессе обусловлены сложностью спорного материально-правового отношения. Эти лица считают, что материальное право, по поводу которого спорят стороны, принадлежит им. Поэтому, чтобы они могли эффективно защитить свое право, закон и наделил их правами истца. Следовательно, признаки, характеризующие стороны в делах искового производства, присущи третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора (наличие материально-правовой и процессуальной заинтересованности, распространение на них материально-правовой силы судебного решения, необходимость несения судебных расходов).

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут вступать в процесс только по своей инициативе (суд не наделяется обязанностью извещать таких лиц о возникшем деле) на любом этапе до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения, они подают самостоятельное исковое заявление, которое оплачивается госпошлиной, несут соответствующие расходы, несут обязанности и пользуются правами истца по своему иску, в т.ч. правом отказаться от своих требований, уменьшить или увеличить размер требований, изменить предмет или основание своего иска и даже заключить мировое соглашение. При применении мер по обеспечению иска по инициативе третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, в случаях, предусмотренных ст. 146 ГПК РФ, третье лицо возмещает причиненные убытки.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут предъявить иск к истцу, к ответчику, либо к одному из них. Вместе с тем, в юридической литературе высказано мнение, что ответчиками по иску третьего лица являются обе первоначальные стороны, т.к. иск третьего лица не может быть предъявлен только к одному ответчику. Даже если держателем спорной вещи является ответчик или истец, то все равно на эту вещь направлены интересы и первоначального истца, и первоначального ответчика.

Требования истца и третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, не совпадают и исключают друг друга (в этом их отличие от соучастников). Если третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, не вступило в процесс, оно не лишается права подать самостоятельное исковое заявление.

Определение суда о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, или об отказе в этом может быть обжаловано в вышестоящий суд в течение 10 дней с момента его вынесения. При предъявлении иска третьим лицом первоначальные истец и ответчик должны изучить заявленное требование, ознакомиться с предъявляемыми доказательствами. В этой связи ст. 42 ГПК РФ справедливо указала, что при вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, рассмотрение дела производится с самого начала, т.е. со стадии подготовки.

Значение института третьих лиц в гражданском процессе:

Во-первых, целью участия в гражданском процессе третьих лиц является обеспечение и концентрация в одном деле всего доказательственного материала, что позволяет достичь истинного знания. Во-вторых, участие третьих лиц в процессе способствует более быстрому рассмотрению и разрешению гражданских дел с учетом прав других заинтересованных лиц. И, наконец, участие третьих лиц помогает устранить возможность вынесения противоречивых судебных решений.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судом первой инстанции судебного постановления по делу, если оно может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон (например, в последующем к ним может быть предъявлено регрессное требование). Они могут быть привлечены к участию в деле также по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, за исключением права на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, а также на предъявление встречного иска и требование принудительного исполнения решения суда.

О вступлении в дело третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, выносится определение суда. При вступлении в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, рассмотрение дела в суде производится с самого начала. Определение суда о вступлении в дело третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, или об отказе в этом не может быть обжаловано, т.к. не препятствует дальнейшему движению дела.

Этот вид третьих лиц участвует в деле на стороне либо истца, либо ответчика, поэтому в научной литературе их часто называют лицами «с побочным участием». В связи с этим третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, нельзя путать с соучастниками (соистцами и соответчиками). Различаются они тем, что третьи лица состоят в материально-правовом отношении только с лицом, на стороне которого участвуют в гражданском деле. С противоположной стороной третьи лица не имеют никаких материально-правовых отношений, а соучастники обязательно состоят в материально-правовых отношениях с противоположной стороной в гражданском деле.

Если третье лицо не привлечено в процесс, то определенные неблагоприятные последствия могут быть и у сторон. Так, ст. 462 ГК РФ предусматривает, что в случаях, когда покупатель не привлекает в процесс продавца, это освобождает последнего от ответственности перед покупателем по регрессному иску, если продавец докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие у покупателя проданного товара. В свою очередь, продавец, привлеченный покупателем в процесс по делу, но не принявший в нем участия, лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем.

Несмотря на то, что из нового ГПК РФ исключены положения, содержащиеся ранее в ст. 39 ГПК РСФСР о привлечении третьих лиц по делам о

восстановлении на работе, такая возможность в гражданском судопроизводстве не утрачена. По ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда можно привлечь в качестве третьего лица то должностное лицо, по чьей вине был незаконно уволен или переведен работник.

ТЕМА 6. Участие прокурора в гражданском процессе

Основой правового регулирования деятельности российской прокуратуры является ФЗ «О прокуратуре РФ» 1992 года. С момента своего образования прокуратура осуществляла надзор за законностью во всех сферах общественной жизни, включая гражданское судопроизводство. Вместе с тем, проверку законности и обоснованности принятых судебных актов в гражданском процессе осуществляют и вышестоящие суды в рамках кассационного, апелляционного, надзорного пересмотра. С принятием нового процессуального законодательства, расширившего действие принципов состязательности и диспозитивности, изменившего распределение бремени доказывания в гражданском процессе, коренным образом изменились взгляды законодателя на задачи, роль и функции прокуратуры в ходе рассмотрения и разрешения гражданских дел.

В ГПК РФ 2002 г. функция контроля за судебной деятельностью в ходе гражданского судопроизводства целиком была передана вышестоящим судам, резко сузился круг дел, по которым прокурор может обратиться в суд с заявлением в защиту прав истца, было закреплено правило о возможности рассмотрения дела без участия прокурора, неявившегося в процесс по вызову суда для дачи заключения, исключена возможность безусловно-оговорочного обжалования прокурором судебных решений по любому делу. Таким образом, из компетенции российской прокуратуры была исключена функция надзора за судебной деятельностью по гражданским делам, а задачей прокуратуры в гражданском процессе стала защита прав и охраняемых законом интересов граждан и государства.

Следует отметить, что впоследствии законодатель несколько «смягчил» столь резкое сужение роли российской прокуратуры в гражданском судопроизводстве, расширив в апреле 2009 году круг гражданских дел, по которым прокурор вправе возбудить гражданское дело в защиту прав гражданина.

Итак, прокурор, являясь лицом, участвующим в деле (т.е. процессуально заинтересованным в исходе гражданского дела), участвует в гражданском судопроизводстве в двух формах:

- 1) возбуждает дела в защиту прав истца;
- 2) вступает в процесс, начатый по инициативе других лиц, для дачи заключения по делу.

В процессуальной науке можно встретить различные подходы к определению процессуального положения прокурора, **возбудившего дело**. Предлагалось считать его стороной дела, процессуальным истцом, представителем государства и истца. Однако, несмотря на различные формы участия прокурора при разбирательстве дел в судах общей юрисдикции, он является **самостоятельным субъектом** процесса, относящимся к категории лиц, участвующих в деле, как это закреплено в ст. 34 ГПК РФ, и наделен присущими этой группе участников процесса общими правами и обязанностями. Кроме этого, он обладает рядом специальных правомочий, предусмотренных т. 45 ГПК РФ.

По-прежнему ГПК РСФСР 1964г. прокурор мог возбудить дело любой категории, если этого требовала охрана государственных или общественных интересов или прав и охраняемых законом интересов граждан. В соответствии с ГПК РФ 2002г. прокурор в гражданском судопроизводстве вправе возбуждать дела в защиту государственных и муниципальных интересов (Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований), а также неопределенного круга лиц. Заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд. С апреля 2009г. указанное ограничение не распространяется на заявление прокурора, основанием для которого является обращение к нему граждан о защите нарушенных или оспариваемых социальных прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых (служебных) отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений; защиты семьи, материнства, отцовства и детства; социальной защиты, включая социальное обеспечение; обеспечения права на жилище в государственном и муниципальном жилищных фондах; охраны здоровья, включая медицинскую помощь; обеспечения права на благоприятную окружающую среду; образования.

Прокурор, подавший заявление, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности, схожие с правами и обязанностями истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов. В случае отказа прокурора от заявления, поданного в защиту законных интересов другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если это лицо или его законный представитель не заявит об отказе от иска. При отказе истца от иска суд прекращает производство по делу, если это не противоречит закону или не нарушает права и законные интересы других лиц.

В отличие от ранее действовавшего порядка, прокурор теперь не может вступить в процесс на любой стадии и дать **заключение** по любым категориям дел. Согласно ст. 45 ГПК РФ прокурор вступает в процесс и дает заключение лишь по делам о выселении, о восстановлении на работе, о

возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК РФ и другими федеральными законами. В частности: по делам, возникающим из публичных правоотношений, в порядке особого производства (об усыновлении (удочерении) ребенка (ст. 273 ГПК РФ)); о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим (ст. 278 ГПК РФ); об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным; об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами (ст. 284 ГПК РФ); заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 288 ГПК РФ); о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством (ст. 304 ГПК РФ), – и другими федеральными законами (по делам о лишении родительских прав (ст. 70 Семейного кодекса Российской Федерации), о восстановлении в родительских правах (ст. 72 СК РФ), об ограничении в родительских правах (ст. 73 СК РФ).

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. В соответствии с прежним ГПК РСФСР в случае неявки прокурора суд откладывал производство по делу, в ГПК РФ же определено, что неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела.

Глава 15 ГПК РФ исключила положения прежнего ГПК РСФСР о даче заключения прокурора после судебных прений, теперь прокурору представляется слово для заключения по делу только перед судебными прениями после исследования всех доказательств, собранных по делу (ст. 189 ГПК РФ).

Прокурор, обратившийся в суд общей юрисдикции с заявлением, выступает в судебных прениях первым (ст. 190 ГПК РФ), что в случае обращения в суд в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований обусловлено занимаемым им положением, а в случае обращения в суд в защиту гражданина – тем, что прокурор инициировал производство по делу, хотя истцом (заявителем) является лицо, в чьих интересах возбуждено производство по делу.

Вместе с тем, законодатель обошел молчанием возможность участия в судебных прениях прокурора, вступившего в процессе для дачи заключения, Думается, что, давая заключение по делу после исследования всех доказательств, прокурор, вступивший в процесс, выполняет тем самым свою

процессуальную задачу. Поэтому и наделение его правом выступать в судебных прениях представляется излишним.

Согласно ст. 336 ГПК РФ прокурор сможет принести кассационное представление на судебное постановление при условии, что он участвовал в рассмотрении данного дела. Ранее прокурор мог принести протест на незаконное или необоснованное решение суда независимо от того, участвовал ли он в данном деле. Помощники прокуроров, прокуроры управлений и отделов могли приносить протесты только по делам, в рассмотрении которых они участвовали. В настоящее время правом принесения апелляционных, кассационных и надзорных представлений прокурор наделен именно как лицо, участвующее в деле.

При рассмотрении права прокурора на принесение апелляционного, кассационного или надзорного представлений следует помнить и о последовательном ограничении этой возможности в отечественном процессуальном законодательстве, а также о лишении прокурора надзорной функции в отношении суда, о лишении прокурора права истребовать из суда любое дело и т.д.

ТЕМА 7. Участие в гражданском процессе субъектов, обращающихся в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц

К лицам, участвующим в деле, относятся органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане, которые вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав других лиц.

Указанные лица могут участвовать в гражданском процессе в двух формах:

1) посредством возбуждения гражданского дела в интересах других лиц и участия в нем (ст.46 ГПК РФ);

2) органы государственной власти и органы местного самоуправления также и посредством дачи заключения по делу (ст. 47 ГПК РФ).

Органы государственной власти, органы местного самоуправления вправе возбудить дело в защиту прав истца в случае прямого указания закона, а также когда возникшее материально-правовое отношение, требующее судебного разрешения, отнесено к компетенции соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления (антимонопольные органы, органы по защите прав потребителей, органы опеки и попечительства).

Организации вправе возбудить в суде дело в защиту прав истца только тогда, когда это предусмотрено законом и документами, регламентирующими их деятельность и правоспособность (уставы, положения). Среди таковых организаций следует выделить профсоюзы, общества по защите прав потребителей. Согласно Федеральному закону от 8 декабря 1995 г.

№ 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" профсоюзным организациям предоставлено право от своего имени предъявлять иски в защиту прав членов профсоюза. В соответствии с абзацем восьмым п. 2 ст. 45 Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. "О защите прав потребителей" (в ред. от 21 декабря 2004 г.), а также абз. 4 п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. № 7 "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей" (в ред. от 10 октября 2001 г.) общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы) для осуществления своих уставных целей вправе обращаться в суды с заявлениями в защиту прав потребителей и законных интересов отдельных потребителей (группы потребителей, неопределенного круга потребителей).

Граждане могут обратиться с заявлением в защиту прав других лиц только в случаях, прямо предусмотренных законом (ст. 259 ГПК РФ). Так, в соответствии со ст. 46 Федерального закона № 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" граждане, проживающие на территории муниципального образования, органы местного самоуправления и должностные лица местного самоуправления вправе предъявлять в суд или арбитражный суд иски о признании недействительными нарушающих права местного населения актов органов государственной власти и государственных должностных лиц, органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления, предприятий, учреждений и организаций, а также общественных объединений. Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ "Об охране окружающей среды" предусмотрел возможность обращения в суды организациям и гражданам с требованием о прекращении деятельности, наносящей вред природе, здоровью и имуществу граждан.

Перечисленные субъекты вправе обращаться в суд не только в рамках искового производства, но и по другим категориям дел, в частности по делам особого производства, например, по делам о признании гражданина недееспособным, ограничении в дееспособности (гл. 31 ГПК РФ).

Особенностью ГПК РФ 2002г. является то, что лица, указанные в ст. 46 ГПК РФ, могут предъявить заявления в защиту прав других лиц только по просьбе последних. Исключение составляют лица, которые сами не могут выразить эту просьбу (недееспособные лица). Заявления могут быть поданы также в интересах неопределенного круга лиц.

Права и обязанности названных лиц, как лиц, участвующих в деле, определены ст. 35 ГПК РФ. Указанные лица не имеют субъективного (материального) интереса в исходе дела, заинтересованы процессуально, действуют от своего имени, пользуются всеми правами и несут все обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов. При отказе их от заявления рассмотрение дела по существу продолжается, если истец, в интересах ко-

того возбуждено дело, или его законный представитель не заявит об отказе от иска. При отказе истца от иска суд прекращает производство по делу, если это не противоречит закону или не нарушает права и законные интересы других лиц.

Государственные органы и органы местного самоуправления участвуют в гражданском процессе не только путем возбуждения дел, но и в форме **дачи заключения**. Дача заключения по своей инициативе и по инициативе лиц, участвующих в деле, возможно только в случаях, прямо предусмотренных законом. Суд по своей инициативе может привлечь к участию названных лиц по любым категориям дел. Лица, участвующие в деле, могут лишь ходатайствовать перед судом об этом. Инициатива вступления в дело может исходить и от самих органов. Привлечение в процесс государственных органов и органов местного самоуправления позволяет более полно учитывать общественный интерес и в то же время обеспечивает гласность и объективность рассмотрения и разрешения дела.

Так, при рассмотрении судом дел, связанных с воспитанием детей, необходимо иметь в виду, что в соответствии со ст. 78 СК РФ к участию в деле, независимо от того, кем предъявлено требование в защиту интересов ребенка, должен быть привлечен орган опеки и попечительства, который обязан провести обследование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, а также представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора, подлежащее оценке в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами. Заключение органа опеки и попечительства в соответствии с п. 1 ст. 34 ГК РФ и п. 2 ст. 121 СК РФ должно быть подписано руководителем органа местного самоуправления либо уполномоченным на это должностным лицом подразделения органа местного самоуправления, на которое возложено осуществление функций по охране прав детей.

Заключения органов опеки и попечительства и других государственных и муниципальных органов относятся к числу доказательств по делу и оцениваются судом наравне с другими доказательствами. Однако, если суд сочтет их неубедительными, не согласится с выводами этих органов, он должен мотивировать свое мнение в решении по делу.

В соответствии со ст. 189 ГПК РФ слово для дачи заключения представителям органов государственного управления и местного самоуправления предоставляется после исследования всех доказательств, собранных по делу.

ТЕМА 8. Представительство в гражданском процессе

Определение сущности судебного представительства является дискуссионным вопросом в науке гражданского процесса. Некоторые процессуалисты под **представительством** в гражданском процессе понимают пра-

воотношение, в котором одно лицо (представитель) от имени другого лица (представляемого) в его интересах и по его поручению осуществляет на основании предоставленных ему полномочий процессуальные действия, направленные на защиту нрав представляемого и создающие для представляемого определенные права и обязанности. Другие под судебным представительством понимают деятельность представителя в процессе в вышеуказанных целях.

Представительство известно и материальному и процессуальному праву, но имеет различия как по целям, так и по основаниям возникновения и последствиям. Так, в отличие от представительства в гражданском праве, наличие представителя в процессе не исключает личного участия в деле представляемого. В некоторых случаях материальные правоотношения не допускают представительство, в то время как при защите таких интересов в процессе ограничений нет. Так, в сфере семейных отношений представительство ограничено. Нельзя вступить в брак по доверенности и т.п. Защищать интересы в суде по иску, вытекающему из недействительно-го брака, могут представители супругов.

Представительство возможно в отношении как сторон, так и третьих лиц, участвующих в деле, а также заявителей и заинтересованных лиц по делам особого производства, по делам, возникающим из публичных правоотношений. В соответствии со ст. 46, 47 ГПК РФ от имени государственных органов, органов местного самоуправления и других лиц, определенных ст. 46 ГПК РФ, также выступают представители. Вышеперечисленные лица могут участвовать в процессе лично, через представителя, а также лично и одновременно с привлечением представителя.

Необходимость института представительства очевидна и никогда не вызывала сомнений. Представительство допускается по всем категориям дел. Однако по некоторым категориям дел лицо, участвующее в деле, должно присутствовать при рассмотрении дела лично независимо от наличия представителя. Так, например, по делам об усыновлении усыновитель должен лично присутствовать в судебном заседании.

По основаниям возникновения представительство делится на:

- законное;
- добровольное (договорное);
- представительство по назначению суда.

Представительство по назначению суда является новым для российского гражданского процесса и направлено на защиту прав истца и ответчика в тех случаях, когда место жительства ответчика неизвестно и установить его не удастся. Истец должен представить в суд доказательства того, что попытки поиска ответчика не дали результата (справки органов внутренних дел о розыске ответчика и др.), либо сведения о последнем месте жительства ответчика, о том, что ответчик там не проживает, сведения о местонахождении его имущества или невозможности его установле-

ния. В случаях, предусмотренных ст. 120 ГПК РФ, суд назначает своим определением розыск ответчика, а при невозможности его найти рассматривает дело в его отсутствие, назначая ему представителя.

Назначение судом представителя возможно также в тех случаях, когда юридическая помощь должна быть оказана гражданам бесплатно. В качестве представителя в случае, установленном комментируемой статьей, может выступать только адвокат в соответствии с Законом об адвокатуре.

Организации не могут выступать в суде лично, они действуют либо через представителей (договорное, напр. представительство организации юрисконсультами по трудовому договору), либо через свои органы. В соответствии со ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. В этом случае не принято говорить о процессуальном представительстве, поскольку согласно теории юридического лица орган юридического лица не является его представителем. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами. В предусмотренных законом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников (например, полные товарищи в полном товариществе). От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный ликвидационной комиссии. Согласно ст. 62 ГК РФ учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

Организации и граждане могут иметь в процессе одновременно нескольких представителей. Представителем может быть только совершеннолетнее и дееспособное лицо. Судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Главным критерием возможности участия в деле являются надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела. Их отсутствие, какие-либо дефекты формы или содержания документов, подтверждающих полномочия, влекут отказ суда в праве выступать в качестве представителя. Законные представители имеют полномочия в силу закона, однако они также должны представить документы, подтверждающие их личность, и соответствующий документ, удостоверяющий их статус (например, свиде-

тельство о рождении ребенка), опекуны или попечители должны представить в суд соответствующее решение органов опеки и попечительства и документ, удостоверяющий личность, представители по договору должны предоставить доверенность, удостоверенную нотариусом, адвокаты – ордер юридической консультации. Полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде. Устное заявление может быть сделано в ходе судебного заседания, в т.ч. предварительного, и подлежит занесению в протокол судебного заседания. Заявление доверителя может быть представлено лично им в письменной форме и приобщено к делу. Это можно сделать лишь в суде, что освобождает доверителя от обязанности удостоверить доверенность. В протоколе или заявлении должны быть указаны точные данные о представителе, его полномочия, предусмотренные ст. 54 ГПК РФ, срок, на который предоставляются полномочия, действия, в отношении которых допускается осуществление полномочий представителя (например, на период ведения дела в суде первой инстанции). Такие заявления могут быть сделаны не только гражданами, но и руководителем (уполномоченным должностным лицом) организации.

Полномочия представителя подразделяются на **общие и специальные**. В качестве общих полномочий представителя следует назвать права лиц, участвующих в деле, перечисленных в ст.35 ГПК РФ: право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в т.ч. об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Для осуществления представителем указанных процессуальных действий достаточно указать в доверенности, что лицо наделяется правом совершать от имени представителя все процессуальные действия в суде, правом быть представителем в суде.

Специальные правомочия: право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу 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, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного

документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должны быть специально оговорены в доверенности, выданной представляемым лицом.

ТЕМА 9. Процессуальные сроки

Процессуальные сроки представляют собой отрезки времени, в течение которых лица, участвующие в деле, и другие участники гражданских процессуальных отношений имеют право или обязаны совершить определенные процессуальные действия.

Процессуальные сроки могут устанавливаться **законом** (императивные сроки) или **судом** (диспозитивные сроки).

Сроки, установленные **законом**, определяются периодом времени, например, в соответствии с ч. 1 ст. 154 ГПК РФ гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом в срок до двух месяцев с момента поступления заявления в суд, если иные сроки рассмотрения и разрешения дел не установлены процессуальным законом, а мировым судьей – в срок до одного месяца с момента принятия заявления к производству. Так, дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются в течение месяца. Дела об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих разрешаются в десятидневный срок. Вместе с тем, в отличие от ГПК РСФСР, ГПК РФ 2002г. не предусматривает специального срока подготовки дела к судебному разбирательству, а устанавливает возможность проведения предварительного судебного заседания в течение всего срока рассмотрения дела в суде.

Несоблюдение судом срока рассмотрения и разрешения гражданского дела не влечет неблагоприятных последствий для нарушителей сроков. Процессуальное законодательство не предусматривает какой-либо ответственности за подобные нарушения.

Сроки, которые не определены законодательством, могут быть установлены **судом**. Так, согласно ч. 1 ст. 136 ГПК РФ судья, установив, что заявление подано в суд без соблюдения требований, изложенных в ст. 131, 132 ГПК РФ, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает лицо, подавшее заявление, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков.

Для других лиц, которые не участвуют в процессе, также могут быть установлены процессуальные сроки. Например, согласно ч. 1 ст. 226 ГПК РФ организации или должностные лица, получившие в свой адрес частное определение, обязаны в месячный срок сообщить суду о принятых ими мерах. В случае несообщения о принятых мерах виновные должност-

ные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 1 тысячи рублей, причем наложение штрафа не освобождает от обязанности сообщить о принятых мерах.

Традиционное правило, определяющее начало течения процессуального срока: срок, определенный периодом времени, начинает течь на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало. Установленное правило означает, что календарная дата или день наступления события в расчет не принимаются. Процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. 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. В случае, если последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день.

Процессуальное действие, для совершения которого установлен процессуальный срок, может быть совершено до двадцати четырех часов последнего дня срока. В случае, если жалоба, документы или денежные суммы были сданы в организацию почтовой связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, срок не считается пропущенным. В случае, если процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, в соответствии со ст. 193 ГК РФ днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до 24 часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Процессуальные сроки текут непрерывно и включают в себя выходные и праздничные дни. При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

Последствия пропуска срока могут быть следующими:

- 1) прекращение существовавшего права и невозможность его реализации;
- 2) восстановление, продление процессуального срока и реализация права, которое должно быть совершено в этот срок.

В том случае, если срок установлен судом, то он может быть продлен судом, а срок, установленный законом, может быть восстановлен судом. При этом суд выносит определение. Закон не предусматривает проведения судебного заседания для решения вопроса о продлении срока. Лицам, пропустившим установленный федеральным законом процессуальный срок по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен. Заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в суд, в котором надлежало совершить процессуальное действие, и рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению поставленного перед судом вопроса.

При нарушении процессуальных сроков, установленных для суда (например, срока подготовки и рассмотрения дела), суд должен совершить процессуальные действия.

Приостановление процессуальных сроков обуславливается приостановлением производства по делу. Основания, сроки и порядок приостановления определяются гл. 17 ГПК РФ. По истечении сроков приостановления производства по делу, установленных ст. 217 ГПК РФ, производство по делу возобновляется на основании заявления лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда. О приостановлении производства по делу, как и о возобновлении производства по делу суд выносит определение. С момента возобновления производства течение сроков продолжается, и процессуальные действия могут быть совершены в оставшиеся сроки.

ТЕМА 10. Расходы в гражданском процессе

Судебные расходы уплачиваются сторонами, третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования относительно предмета спора, заявителями по делам особого производства. Судебные расходы включают в себя государственную пошлину и издержки, связанные с рассмотрением дела.

Государственная пошлина представляет собой обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами. Государственная пошлина взимается за совершение судом действий по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Государственная пошлина уплачивается с исковых и иных заявлений и жалоб, подаваемых в суды общей юрисдикции. Государственная пошлина уплачивается в доход соответствующего бюджета. Размер государственной пошлины определяется специ-

альной главой Налогового Кодекса РФ и зависит от цены иска, которая определяется ст. 91 ГПК 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;

от 50 001 рубля до 100 000 рублей – 1 600 рублей плюс 2 процента суммы, превышающей 50 000 рублей;

от 100 001 рубля до 500 000 рублей – 2 600 рублей плюс 1 процент суммы, превышающей 100 000 рублей;

свыше 500 000 рублей – 6 600 рублей плюс 0,5 процента суммы, превышающей 500 000 рублей, но не более 20 000 рублей;

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 – 2 000 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 – 2 000 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 – 1 000 рублей;

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

13) при подаче заявления об отмене решения третейского суда – 1 000 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:**

1) истцы – по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, а также по искам о взыскании пособий;

2) истцы – по искам о взыскании алиментов;

3) истцы – по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;

4) истцы – по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного преступлением;

5) организации и физические лица – за выдачу им документов в связи с уголовными делами и делами о взыскании алиментов;

6) стороны – при подаче апелляционных, кассационных жалоб по искам о расторжении брака;

7) организации и физические лица – при подаче в суд:

заявлений об отсрочке (рассрочке) исполнения решений, об изменении способа или порядка исполнения решений, о повороте исполнения решения, восстановлении пропущенных сроков, пересмотре решения, определения или постановления суда по вновь открывшимся обстоятельствам, о пересмотре заочного решения судом, вынесшим это решение;

жалоб на действия судебного пристава-исполнителя, а также жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях, вынесенных уполномоченными на то органами;

частных жалоб на определения суда, в том числе об обеспечении иска или о замене одного вида обеспечения другим, о прекращении или приостановлении дела, об отказе в сложении или уменьшении размера штрафа, наложенного судом;

8) физические лица – при подаче кассационных жалоб по уголовным делам, в которых оспаривается правильность взыскания имущественного вреда, причиненного преступлением;

9) прокуроры – по заявлениям в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований;

10) истцы – по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного в результате уголовного преследования, в том числе по вопросам восстановления прав и свобод;

11) реабилитированные лица и лица, признанные пострадавшими от политических репрессий, – при обращении по вопросам, возникающим в связи с применением законодательства о реабилитации жертв политических репрессий, за исключением споров между этими лицами и их наследниками;

12) вынужденные переселенцы и беженцы – при подаче жалоб на отказ в регистрации ходатайства о признании их вынужденными переселенцами или беженцами;

13) уполномоченный федеральный орган исполнительной власти по контролю (надзору) в области защиты прав потребителей (его территориальные органы), а также иные федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие функции по контролю и надзору в области защиты прав потребителей и безопасности товаров (работ, услуг) (их территориальные органы), органы местного самоуправления, общественные объединения потребителей (их ассоциации, союзы) – по искам, предъявляемым в интересах потребителя, группы потребителей, неопределенного круга потребителей;

14) физические лица – при подаче в суд заявлений об усыновлении и (или) удочерении ребенка;

15) истцы – при рассмотрении дел о защите прав и законных интересов ребенка;

16) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации – при подаче ходатайства о проверке вступившего в законную силу решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления судьи;

17) истцы – по искам неимущественного характера, связанным с защитой прав и законных интересов инвалидов;

18) заявители – по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и (или) принудительном психиатрическом освидетельствовании;

19) государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в суды общей юрисдикции, а также к мировым судьям в случаях, предусмотренных законом, в защиту государственных и общественных интересов.

20) общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков;

- 21) истцы – инвалиды I и II группы;
- 22) ветераны Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий, ветераны военной службы, обращающиеся за защитой своих прав, установленных законодательством о ветеранах;
- 23) истцы – по искам, связанным с нарушением прав потребителей;
- 24) истцы – пенсионеры, получающие пенсии, назначаемые в порядке, установленном пенсионным законодательством Российской Федерации, – по искам имущественного характера к Пенсионному фонду Российской Федерации, негосударственным пенсионным фондам либо к федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим пенсионное обеспечение лиц, проходивших военную службу.

Кроме этого, суд или судья, исходя из имущественного положения гражданина, вправе освободить его от уплаты государственной пошлины, а также отсрочить или рассрочить одной или обеим сторонам уплату государственной пошлины либо уменьшить ее размер. Судья или суд, исходя из имущественного положения сторон, вправе отсрочить или рассрочить одной стороне или обеим сторонам уплату государственной пошлины или уменьшить ее размер.

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся:

- суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;
- расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;
- расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- расходы на оплату услуг представителей;
- расходы на производство осмотра на месте;
- компенсация стороне за фактическую потерю времени;
- связанные с рассмотрением дела почтовые расходы, понесенные сторонами;
- другие признанные судом необходимыми расходы.

Перечень расходов, которые относятся к издержкам, связанным с рассмотрением дела, является неисчерпывающим. В него могут быть включены также расходы по розыску ответчика и расходы, связанные с хранением имущества должника. Расходы, произведенные судом, в частности канцелярские и почтовые расходы, оплата услуг переводчика, за исключением расходов на оплату услуг переводчика, понесенных иностранными гражданами и лицами без гражданства, не входят в издержки, связанные с рассмотрением дела и осуществляются за счет средств федерального бюджета. В гражданском процессуальном законодательстве не фигурируют в качестве участников процесса законные представители свидетелей, следовательно, не

предусмотрено и возмещение им расходов на участие в судебном заседании (ст. ст. 70, 94–95 ГПК).

Согласно п. 2 ст. 97 ГПК Правительство РФ устанавливает не только порядок, но и размеры возмещения процессуальных издержек.

Существенным является вопрос о финансовых источниках, из которых должна оплачиваться недополученная участниками процесса зарплата. Как сказано выше, Трудовой кодекс гарантирует только сохранение за участниками процесса места работы. Налоговый кодекс (ст. 131), ГПК (ст. 95) и АПК (ст. 107) возлагают обязанность возмещения участникам производства по соответствующим категориям дел недополученной зарплаты на работодателей. В условиях перехода страны к рыночной экономике с учетом содержания ст. ст. 35 и 55 (ч. 3) Конституции РФ, ст. 236 ГК РФ, ст. ст. 22 и 129 Трудового кодекса РФ правомерность возложения такой обязанности на работодателей вызывает серьезные сомнения и может быть предметом рассмотрения в Конституционном Суде РФ.

Согласно ГПК РФ денежные суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам, и другие расходы, признанные судом необходимыми, предварительно вносятся на банковский счет Судебного департамента стороной, заявившей соответствующую просьбу (ст. 96).

Свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в суд расходы на проезд и проживание, а также выплачиваются суточные. Эксперты, специалисты получают вознаграждение за выполненную ими по поручению суда работу, если эта работа не входит в круг их служебных обязанностей в качестве работников государственного учреждения. Размер вознаграждения экспертам, специалистам определяется судом по согласованию со сторонами и по соглашению с экспертами, специалистами.

Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы. В случае, если иск удовлетворен частично, расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

Со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Размер компенсации определяется судом в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств.

Представляется, что для применения этих положений необходимо доказать недобросовестность стороны, заявившей неосновательный иск. Добросовестное заблуждение не может быть основанием для взыскания компенсации за потерю времени.

Противодействие правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела может выражаться в непредоставлении требуемых доказательств, неявке без уважительных причин, уклонении от прохождения экспертизы и т.д. При определении размера компенсации суд учитывает приведенные заинтересованной стороной доказательства того, что она понесла убытки, включая упущенную выгоду, в связи с участием в деле, например документы, подтверждающие, что работодатель не выплачивал работнику заработную плату в связи с тем, что он был отвлечен от работы для участия в деле.

Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах. Произведенные расходы должны быть подтверждены договором или иными документами.

При отказе истца от иска, кроме тех случаев, когда ответчик после предъявления иска добровольно удовлетворил требования истца, понесенные им судебные расходы ответчиком не возмещаются. При этом истец должен возместить ответчику издержки, понесенные в связи с участием в деле, которые перечислены в ст. 94 ГПК РФ. Кроме того, стороны могут сами договориться о распределении судебных расходов и уведомить об этом суд. Исходя из принципа диспозитивности, суд должен принять такое соглашение.

При отказе полностью или частично в иске лицу, обратившемуся в суд в предусмотренных законом случаях с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов истца, ответчику возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им издержки, связанные с рассмотрением дела, полностью или пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой истцу отказано.

Издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет пропорционально удовлетворенной части исковых требований. При отказе в иске издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет.

Правовая природа штрафов, налагаемых судом в гражданском судопроизводстве, однозначно не определена. С одной стороны, эти штрафы носят административный характер и многие из тех штрафов, которые предусматриваются ГПК РФ, повторяются КоАП РФ. С другой стороны, указанные в ГПК РФ штрафы носят процессуальный характер и применяются судом за нарушения процессуальных норм права. Судебные штрафы – это денежные взыскания, налагаемые судом на граждан и должностных лиц за допущенные ими нарушения норм гражданского процессуального законодательства.

Судебные штрафы налагаются в случаях:

– неизвещения суда, а также невыполнения требования суда о предоставлении доказательств по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 3 ст. 57 ГПК РФ);

– нарушения запрета ответчику совершать определенные действия; запрета другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в т.ч. передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства (ч. 2 ст. 140 ГПК РФ);

– нарушения порядка в судебном заседании, при этом штраф налагается на виновных лиц (ч. 3 ст. 159 ГПК РФ);

– уклонения переводчика от явки в суд или от надлежащего исполнения своих обязанностей (ч. 4 ст. 162 ГПК РФ);

– если вызванный свидетель, эксперт, специалист, переводчик не явился в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ);

– несообщения виновными должностными лицами о принятых мерах по частному определению (ч. 2 ст. 226 ГПК РФ);

– неявки в суд представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица по делам, возникающим из публичных правоотношений (ч. 4 ст. 246 ГПК РФ);

– и в некоторых других случаях.

Определение о наложении штрафа вступает в силу по истечении 10 дней со дня получения копии определения лицом, на которое наложен штраф.

В течение десяти дней со дня получения копии определения суда о наложении судебного штрафа лицо, на которое наложен штраф, может обратиться в суд, наложивший штраф, с заявлением о сложении или об уменьшении штрафа. Это заявление рассматривается в судебном заседании в течение десяти дней. Лицо, на которое наложен штраф, извещается о времени и месте судебного заседания, однако его неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

ТЕМА 11. Подведомственность и подсудность гражданских дел

С целью исключения дублирования рассмотрения одних и тех же дел судами общей юрисдикции и арбитражными судами в ГПК РФ вынесены в отдельную главу и детализированы вопросы подведомственности и подсудности. **Подведомственность** означает предметную компетенцию юрисдикционных органов в РФ. Подведомственность гражданских дел судам предусматривает распределение различных категорий дел между государственными и другими органами (судами общей юрисдикции, арбитражными судами, третейскими судами, комиссиями по трудовым спору-

рам, административными органами и др.), рассматривающими правовые споры в пределах своей компетенции.

Виды подведомственности:

- судебная – очерчивает круг дел, входящих в компетенцию суда общей юрисдикции и арбитражного суда;
- административная;
- подведомственность общественным образованиям (третейскому суду, комиссиям по трудовым спорам и т.д.)

ГПК РФ определяет подведомственность споров судам общей юрисдикции, перечисляя категории дел, которые рассматривают и разрешают суды общей юрисдикции, а также исключая из перечня те дела, которые подведомственны арбитражным судам. Суды общей юрисдикции не рассматривают дела, вытекающие из предпринимательской и иной экономической деятельности, которые подведомственны арбитражным судам.

В соответствии со ст. 22 ГПК РФ судам общей юрисдикции подведомственны:

1) исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;

2) дела по указанным в ст. 122 ГПК РФ требованиям, разрешаемые в порядке приказного производства;

3) дела, возникающие из публичных правоотношений и указанные в ст. 245 ГПК РФ;

4) дела особого производства, предусмотренные в ст. 262 ГПК РФ;

5) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;

6) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений;

7) дела с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международных организаций.

В то же время при обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, а другие – арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции.

В случае если возможно разделение требований, судья обязан вынести определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

Новой категорией дел, предусмотренной ГПК РФ, являются дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.

Подведомственность конкретного правового требования может быть **исключительной, альтернативной, условной и определяемой по связи исковых требований**. Исключительная подведомственность означает, что спор может рассматриваться только судом и не может разрешаться другими органами. Альтернативная подведомственность предполагает, что спор может быть по закону разрешен не только судом, но и другим несудебным органом (в административном, нотариальном порядке и др.). Условная подведомственность означает, что для определенной категории споров соблюдение предварительного внесудебного порядка их рассмотрения выступает в качестве необходимого условия их подведомственности суду (например, дела по спорам, вытекающим из договоров перевозки). Подведомственность дел, определяемая по связи исковых требований, состоит в том, что при объединении нескольких связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, а другие – арбитражному суду, все требования подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции.

Подсудность – это средство разграничения компетенции внутри судебной системы, поскольку устанавливает пределы компетенции конкретного суда относительно круга гражданских дел, которые он правомочен рассматривать в качестве суда первой инстанции.

Виды подсудности:

1) Родовая, позволяющая определить, суд какого звена системы судов общей юрисдикции должен принять гражданское дело к производству по первой инстанции. Это подсудность «по вертикали», позволяющая разграничить компетенцию между мировыми судьями (ст. 23 ГПК), федеральными районными судами (ст.24 ГПК), судами субъекта федерации (ст.26 ГПК), Верховным Судом РФ (ст.27 ГПК), а также военными и иными специализированными судами. Она носит императивный характер.

2) Территориальная подсудность определяет, в какой конкретно суд одного и того же звена судебной системы судов с учетом его территориальной юрисдикции следует обратиться за разрешением конкретного гражданского дела. Это подсудность «по горизонтали». ГПК РФ различает следующие виды территориальной подсудности: общую (ст. 28 ГПК), альтернативную (ст.29 ГПК), исключительную (ст.30 ГПК), договорную (ст. 32 ГПК), по связи дел (ст.31 ГПК).

Мировые судьи в Российской Федерации являются судьями общей юрисдикции субъектов РФ и входят в единую судебную систему Российской Федерации. Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливаются Конституцией РФ, Законом о судебной системе, иными федеральными конституцион-

ными законами, в т.ч. Законом о мировых судьях, а порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов РФ.

Согласно ст. 23 ГПК РФ к делам, подсудным **мировому судье**, относятся:

- 1) дела о выдаче судебного приказа;
- 2) дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- 3) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 100 тысяч рублей;
- 4) иные возникающие из семейно – правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 5) дела по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 100 тысяч рублей;
- 6) дела об определении порядка пользования имуществом.

Следует иметь в виду, что федеральными законами к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие дела. Мировой судья рассматривает дела по вновь открывшимся обстоятельствам в отношении решений, принятых им в первой инстанции и вступивших в силу. При объединении нескольких связанных между собой требований, изменении предмета иска или предъявлении встречного иска, если новые требования становятся подсудными районному суду, а другие остаются подсудными мировому судье, все требования подлежат рассмотрению в районном суде. В этом случае, если подсудность дела изменилась в ходе его рассмотрения у мирового судьи, мировой судья выносит определение о передаче дела в районный суд и передает дело на рассмотрение в районный суд.

В соответствии со ст. 21 Закона о судебной системе районный суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда первой и второй (апелляционной) инстанций и осуществляет другие полномочия, предусмотренные федеральным конституционным законом. Районный суд рассматривает по первой инстанции все дела, за исключением дел, отнесенных к компетенции мировых судей, судов субъектов РФ и Верховного Суда РФ. Районный суд является вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям, действующим на территории соответствующего судебного района. Районный суд рассматривает в качестве апелляционной инстанции судебные постановления, вынесенные мировыми судьями.

В соответствии с п. 3 ст. 4 Закона о судебной системе военные и специализированные суды включены в систему федеральных судов общей

юрисдикции. Военные суды создаются по территориальному принципу по месту дислокации войск и флотов и осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба. В систему военных судов входят окружные (флотские) военные суды и гарнизонные военные суды. В случае если воинская часть, предприятие, учреждение или организация Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов дислоцируются за пределами территории РФ, по месту их дислокации могут быть созданы военные суды, если это предусмотрено международным договором РФ.

Военные суды в пределах своей компетенции рассматривают дела в качестве суда первой и второй инстанций, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Полномочия, порядок образования и деятельности военных судов устанавливаются Законом о военных судах.

В соответствии со ст. 7 Закона о военных судах применительно к гражданскому судопроизводству военным судам подсудны:

– гражданские и административные дела о защите нарушенных и (или) оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, граждан, проходящих военные сборы, от действий (бездействия) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятых ими решений;

– дела об административных правонарушениях, совершенных военнослужащими, гражданами, проходящими военные сборы.

Специализированные суды в настоящее время в Российской Федерации отсутствуют. Достаточно долго дискутируется вопрос о создании Патентного суда, который мог бы специализироваться на рассмотрении споров в сфере интеллектуальной собственности и заменил бы собой Апелляционную палату и Высшую патентную палату при Роспатенте. Однако правовой статус этого органа остается неопределенным, в т.ч. вопрос об осуществлении правосудия. Вероятно, Патентный суд будет представлять особый орган, осуществляющий защиту прав и законных интересов в административной форме. Активно обсуждается возможность создания уставных судов в субъектах федерации, а также административной и ювенальной юстиции.

ТЕМА 12. Иск в гражданском процессе

Несмотря на то обстоятельство, что институт иска является базовым для понимания всего гражданского процесса, ГПК РФ не содержит ни понятия искового судопроизводства, ни определения иска и его элементов. Поэтому при изучении данной темы следует активно использовать весь арсенал научной процессуальной литературы, при ознакомлении с которой становится очевидной ее дискуссионность.

Исковое судопроизводство – это урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда по рассмотрению и разрешению спора о субъективном праве или охраняемом законом интересе, возникающих из гражданских, семейных, трудовых, жилищных и других правоотношений. Сущность искового производства состоит в том, что суд проверяет наличие или отсутствие субъективного права, ввиду его неопределенности, оспаривания или нарушения. Целью этого вида судопроизводства является защита субъективных прав путем их признания, присуждения к совершению определенных действий либо воздержанию от них, прекращения или изменения правоотношений.

В науке гражданского процесса высказаны различные точки зрения на сущность иска:

- М.А.Гурвич, Н.Б. Зейдер и другие рассматривают иск в качестве категории, присущей двум отраслям права, считают, что существует два понятия иска. В материальном праве иск – это требование, обращенное к ответчику, а в гражданском процессе – требование, обращенное к суду.
- А.Ф. Клейнман, А.А. Добровольский, Н.И. Авдеенко и другие процессуалисты рассматривают иск как единое понятие для всех отраслей права, имеющее две стороны – материальную и процессуальную.
- К.С. Юдельсон считал, что понятие иска – только процессуальная категория.
- В.М. Семенов полагает, что понятие иска в материальном и процессуальном праве соотносятся как содержание и форма.

В самом общем виде можно определить **иск** как требование юридически заинтересованного лица о защите права или охраняемого законом интереса, обращенное к суду первой инстанции.

Это требование состоит из трех **элементов**:

1. основание иска – составляют указанные истцом обстоятельства, с которыми истец связывает свое материально-правовое требование или правоотношение в целом.
2. предмет иска – указанное истцом субъективное право и соответствующая ему обязанность, по которым суд призывается вынести решение.
3. содержание иска – вид судебной защиты, указанный истцом.

Некоторыми авторами предлагается двухэлементная структура:

1. предмет;
2. основание.

Элементы иска тесно взаимосвязаны между собой. Предмет и основание иска индивидуализируют его, позволяют определить тождественные иски.

Классификация исков производится по различным основаниям, например:

- материально-правовому признаку на иски, возникающие из семейных, трудовых, жилищных и т.д. правоотношений,
- процессуально-правовому признаку на иски о присуждении, признании, преобразовании.

Право на иск означает право на принудительное осуществление субъективного гражданского права. Правом на предъявление иска называется право возбудить и поддерживать судебное рассмотрение конкретного материально-правового спора в суде первой инстанции. **Предпосылки** права на предъявление иска – это обстоятельства, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение субъективного права на предъявление требования по конкретному делу. Предпосылки бывают общие и специальные, положительные и отрицательные.

Общие предпосылки права на предъявление иска:

Положительные:

- процессуальная правоспособность сторон;
- подведомственность дела суду;
- юридическая заинтересованность заявителя (п.1 ст.134 ГПК РФ) выделяется рядом авторов, но это мнение не бесспорно, так как наличие или отсутствие заинтересованности определяется судом при разрешении дела.

Отрицательные:

- отсутствие решения или определения о прекращении дела по тождественному делу;
- отсутствие решения третейского суда по тождественному спору.

Специальная предпосылка права на предъявление иска: в ГПК РСФСР 1964г. в качестве таковой называлось соблюдение претензионного порядка, в тех правоотношениях, когда это прямо установлено законом (обращение в КТС по трудовым спорам, отношения из договоров перевозки). В действующем ГПК РФ это обстоятельство не относится к предпосылкам права на предъявление иска. В качестве специальной предпосылки устанавливается наличие в нормах права специального указания на возможность обращения в суд за защитой права других лиц субъектов, перечисленных в ст.46 ГПК РФ. При отсутствии вышеназванных предпосылок судья обязан вынести определение об отказе в принятии искового заявления.

Соединение и разделение нескольких требований характерно как для искового производства, так, в некоторых случаях, и для других видов гражданского судопроизводства. Например, по делам об усыновлении одновременно с вопросом об усыновлении может быть рассмотрено требование об изменении в отношении ребенка даты и места рождения, о записи усыновителей в качестве родителей ребенка. Инициаторами соединения нескольких требований могут быть как лица, участвующие в деле, так и суд. Разъединение требований осуществляется судом, хотя лицо, участвующее в деле, может ходатайствовать об этом. Соединение исковых требований в одно производство допустимо в тех случаях, когда по характеру требова-

ний, их взаимосвязи, наличию общих доказательств будет выявлена возможность более быстрого и правильного разрешения спора. Разъединение требований может иметь место тогда, когда их раздельное рассмотрение целесообразно, например, в том случае, когда рассмотрение дела будет связано с привлечением или вызовом лиц, не имеющих отношения к одному или нескольким из соединенных требований. При соединении или разделении требований суд выносит определение, которое не подлежит обжалованию, поскольку не препятствует дальнейшему движению дела.

Средствами защиты интересов ответчика в исковом производстве являются:

1) **встречный иск**, который представляется собой самостоятельное исковое требование ответчика, заявленное против истца в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Встречный иск позволяет в одном процессе рассмотреть два разнонаправленных требования. Это дает возможность экономить время и содействует более быстрой защите прав и интересов истца и ответчика, а также позволяет избежать противоречивых решений по делу. Встречный иск может быть принят судом лишь с соблюдением общих правил предъявления иска, кроме правил о подсудности. Встречное исковое заявление должно удовлетворять требованиям ст. 131, 132 ГПК РФ. Встречное исковое заявление должно быть оплачено государственной пошлиной, если иное не предусмотрено законодательством. Суд может отказать в принятии встречного искового заявления, оставить без движения, возвратить его (ст. 134 – 136 ГПК РФ).

Встречный иск подается в суд, рассматривающий основной иск. Ответчик может предъявить встречный иск в любое время до принятия судом решения, т.е. до удаления суда в совещательную комнату. Встречный иск может быть предъявлен в стадии подготовки дела к судебному разбирательству и в процессе судебного разбирательства. В случае, когда он заявлен в процессе рассмотрения дела, следует обсудить вопрос об отложении судебного разбирательства и предоставлении лицам, участвующим в деле, времени для соответствующей подготовки. Откладывая разбирательство дела, суд должен указать в определении мотивы отложения и назначить день нового рассмотрения с учетом действий, которые должны быть произведены в период отложения. В стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья при наличии у ответчика встречных требований разъясняет ответчику его право предъявления встречного требования по общим правилам предъявления иска для совместного рассмотрения с первоначальным иском и предложить представить доказательства в обоснование своих возражений. Если встречный иск был заявлен после удаления суда в совещательную комнату либо ранее, но суд отказал в принятии заявления, то ответчик имеет право подать такое заявление в качестве самостоятельного.

Судья принимает встречный иск в случае, если:

1. встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
2. удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;
3. между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

В том случае, если эти основания отсутствуют, суд выносит определение об отказе в принятии встречного иска по мотиву отсутствия оснований, предусмотренных ст. 138 ГПК РФ. Такое определение не подлежит обжалованию, поскольку не препятствует предъявлению самостоятельного иска. Условием же принятия встречного иска во всех случаях является возможность их совместного рассмотрения для более быстрого и правильного рассмотрения дела.

2) **Возражения** ответчика, которые могут быть процессуальные и материально-правовые. Процессуальные возражения – это объяснения ответчика, направленные против самого рассмотрения дела судом. Материально-правовые возражения направлены против существа спора, т.е. заявленного истцом требования.

Изменение иска, отказ от иска, мировое соглашение сторон, признание иска ответчиком (**распорядительные полномочия**), характерные только для сторон гражданского процесса, а также третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора. Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, и другие лица, участвующие в деле, такими правами не обладают. Прокурор, органы государственной власти и другие лица, предусмотренные ст. 46 ГПК РФ, подавшие заявление, пользуются всеми процессуальными правами, за исключением права на заключение мирового соглашения.

Право на изменение основания или предмета иска принадлежит только истцу. Истец может изменить либо предмет, либо основание иска. При одновременном изменении и основания, и предмета иска возникает новый иск. Суд по своей инициативе не может изменить предмет или основание иска, что соответствует принципу диспозитивности в гражданском процессе.

Увеличение или уменьшение размера исковых требований не может рассматриваться как изменение предмета иска. Суд обязан учесть изменение истцом основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований независимо от того, противоречит это закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

Отказ истца от иска возможен лишь в тех случаях, когда это не противоречит закону и не нарушает права и законные интересы других лиц. Об отказе истца от иска, заключении сторонами мирового соглашения суд выносит определение, которым прекращает производство по делу (ст. 220,

221 ГПК РФ). Повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается. Признание ответчиком иска влечет принятие решения, в котором указывается, полностью или частично признан иск и в каком объеме подлежат удовлетворению требования истца.

В случае непринятия судом отказа истца от иска, признания иска ответчиком или неутверждения мирового соглашения сторон суд выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу.

Заключить мировое соглашение могут только стороны. Невозможно поэтому заключение мирового соглашения по делам особого производства, где отсутствуют стороны. По некоторым категориям дел искового производства мировое соглашение не может быть заключено (например, дела о лишении родительских прав). Мировое соглашение имеет двойственную природу и представляет собой не только процессуальный акт, но и в некоторых случаях гражданско-правовой договор (может иметь природу отступного).

Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии гражданского процесса в заседании суда до удаления судьи (судей) в совещательную комнату. Согласно п. 5 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ на этапе подготовки дела к судебному разбирательству судья принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения. В необходимых случаях в зависимости от характера спора суды должны содействовать окончанию дела путем заключения сторонами мирового соглашения. Возможность разрешения спора заключением мирового соглашения должна выясняться и в процессе подготовки дела к судебному разбирательству, а также в исполнительном производстве.

При утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, которым одновременно прекращается производство по делу. В определении суда должны быть указаны условия утверждаемого судом мирового соглашения сторон. При заключении мирового соглашения стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в т.ч. расходов на оплату помощи представителей.

В случае если стороны при заключении мирового соглашения не предусмотрели такой порядок распределения судебных расходов, суд согласно ст. 101 ГПК РФ решает этот вопрос применительно к ст. 95, 97, 99 и 100 ГПК РФ. Мировое соглашение подлежит принудительному исполнению.

Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком и условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного заседания и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами. В случае если отказ от иска, признание иска или мировое соглашение сторон выражены в адресованных суду заявлениях в письменной форме, эти заявления приобщаются к делу, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Новым положением процессуального законодательства является норма об изменении начала течения сроков рассмотрения дела при реализации сторонами указанных распорядительных прав. Сроки, установленные ст. 154 ГПК РФ, начинают течь заново со дня изменения истцом основания или предмета иска, увеличения размера исковых требований.

Обеспечение иска представляет собой совокупность мер процессуального характера, применяемых к ответчику или его имуществу, имеющих целью предупредить возможные затруднения при исполнении в последующем решения суда.

Обеспечение иска допускается на любой стадии гражданского процесса исключительно по заявлению лиц, участвующих в деле. Ранее суд мог принять обеспечительные меры по своей инициативе (ст. 133 ГПК РСФСР). Как правило, инициатором обеспечения иска является истец. Кроме того, обеспечение иска возможно по инициативе третьих лиц, заявляющих или не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, прокурора, других лиц, которые обращаются в суд за защитой прав или законных интересов третьих лиц. В соответствии с принципом диспозитивности суд не может применить меры по обеспечению иска по своей инициативе. Требование об обеспечении иска может содержаться в исковом заявлении или отдельном ходатайстве о применении той или иной меры в соответствии со ст. 140 ГПК РФ. Обеспечительные меры могут быть применены не только в исковом производстве, но также и по другим видам гражданского судопроизводства (например, в приказном производстве).

Мерами по обеспечению иска могут быть:

- 1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику совершать определенные действия;
- 3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;
- 4) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключения из описи);
- 5) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

Перечень мер по обеспечению иска не является исчерпывающим, в связи с чем судом могут быть применены и иные меры, отвечающие целям, предусмотренным ст. 139 ГПК РФ. Ранее ГПК РСФСР предусматривал исчерпывающий перечень применяемых мер.

Применение обеспечительных мер должно соответствовать предъявляемым требованиям. ГПК РФ не ограничивает применение обеспечительных мер по искам о защите нематериальных благ, предусмотренных ст. 150 ГК РФ, содержащим требования имущественного характера (например, о

компенсации морального вреда). Однако меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному требованию. Так, например, не допускается арест дорогостоящего имущества по искам с незначительной ценой.

Арест имущества является наиболее распространенной мерой и состоит в запрете ответчику распоряжаться соответствующим имуществом. Любое распоряжение арестованным имуществом является ничтожной сделкой в соответствии со ст. 168 ГК РФ о недействительности сделки, как сделка, не соответствующая закону. Арест недвижимого имущества не подлежит государственной регистрации, как обременение, но сведения об аресте имущества вносятся в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Сведения о наложении ареста на автотранспортные средства должны быть сообщены в органы ГИБДД, осуществляющие их регистрацию, несмотря на то, что регистрация автотранспортных средств носит не гражданско-правовой, а административный характер.

Запрет на совершение определенных действий может включать в себя запрет использовать определенное имущество, продавать контрафактную продукцию, маркировать продукцию ослариваемым товарным знаком, вселиться в квартиру и т.п. Перечень действий, которые запрещено совершать, четко не определен законодательством. За нарушения такого запрета предусмотрены штраф в размере до 1 тысячи рублей, а также возмещение причиненных убытков. Например, несмотря на запрет пользования имуществом, о разделе которого судом рассматривается спор, ответчик совершил действия, повлекшие снижение стоимости этого имущества. Убытки ответчика могут быть выражены в снижении стоимости данного имущества, которое в результате раздела было присуждено истцу.

Заявление об обеспечении иска рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика, других лиц, участвующих в деле. О принятии мер по обеспечению иска судья или суд выносит определение.

Отсрочка исполнения определения суда об обеспечении иска недопустима, поскольку может в дальнейшем затруднить применение обеспечительных мер. Исполнение определения об обеспечении иска осуществляется на основе норм Закона об исполнительном производстве 2007г., а также других нормативных правовых актов об исполнении судебных постановлений.

По заявлению лица, участвующего в деле, допускается замена одних мер по обеспечению иска другими мерами по обеспечению иска в порядке, установленном статьей 141 ГПК РФ.

Отмена обеспечения иска, как и ранее, в соответствии с положениями ГПК РСФСР, осуществляется в судебном заседании. Инициатором отмены могут быть не только лица, участвующие в деле, но и суд. Отмена обеспечения иска может иметь место в случае разрешения спора, отказа истца от иска, признания ответчиком исковых требований и по другим причинам.

Приостановление производства не влечет обязанности суда отменить обеспечительные меры.

Отмена обеспечительных мер может быть совершена до принятия решения. Суд может решить вопрос об отмене обеспечительных мер при принятии решения, но при этом должно быть вынесено отдельное определение об отмене обеспечительных мер. В том случае, если суд не решил вопрос об отмене обеспечительных мер, при вступлении в законную силу решения суда об отказе в иске эти меры должны быть отменены. Отмена указанных мер может быть осуществлена также после исполнения решения суда об удовлетворении иска. ГПК РФ не предусматривает исключений в порядке отмены обеспечительных мер даже в указанных случаях. Отмена мер об обеспечении иска осуществляется в результате проведения судебного заседания, по окончании которого выносится определение об отмене обеспечительных мер.

В случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 144 ГПК РФ, нет необходимости в проведении специального судебного заседания по вопросу отмены обеспечительных мер, т.к. они подлежат отмене в силу указания закона. Об отмене обеспечительных мер суд должен в тот же день уведомить регистрирующие органы, а именно органы по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, органы по регистрации автотранспортных средств и др. На все определения суда об обеспечении иска может быть подана частная жалоба.

Судья или суд, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца.

ТЕМА 13. Доказывание и доказательства

Судебным **доказыванием** является логико-мыслительная и процессуальная деятельность суда и лиц, участвующих в деле, по выявлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств, направленная на установление юридически значимых для дела обстоятельств. **Субъектом** оценки доказательств является суд, обязанный вынести решение по заявленному требованию. Согласно п. 1 ст. 67 ГПК РФ суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. **Цель** судебного доказывания – установление фактических обстоятельств дела на основе исследованных в судебном заседании доказательств.

Вопросы понятия и сущности судебных доказательств являются дискуссионными в научной процессуальной литературе. **Доказательствами**

по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. Процессуалистами источники получения доказательств называются **средствами доказывания**.

Классификация доказательств:

1) В зависимости от источника доказательства делятся на первоначальные (полученные из первоисточника) и производные (полученные посредством другого доказательства);

2) В зависимости от возможности сделать определенный или предположительный вывод о доказываемом факте – прямые и косвенные;

3) По источнику доказательств – личные и предметные, вещественные и письменные.

Судебные доказательства используются для установления различных по своему материально-правовому и процессуальному значению фактов:

- Юридические факты материально-правового характера, устанавливаемых для правильного применения норм материального права, регулирующих спорное материальное правоотношение;
- Доказательственные факты – факты, которые будучи доказанными позволяют логическим путем вывести юридический факт. Так, по делам о признании записи отцовства недействительной истец может сослаться на доказательственный факт длительного отсутствия его в месте проживания ответчика, в связи с чем исключается вывод об отцовстве;
- Факты, имеющие исключительно процессуальное значение, с которыми связывается право на предъявление иска, а также право на совершение процессуальных действий.

Судебными доказательствами подтверждаются факты, относящиеся к предмету доказывания, устанавливаемому судом по конкретному гражданскому делу. **Предметом доказывания** является необходимая и достаточная совокупность обстоятельств, которая должна быть установлена для вынесения законного и обоснованного решения по делу. Законодатель посчитал, что в нынешних условиях правовой культуры предоставление сторонам всей полноты процессуальных полномочий по определению предмета доказывания и собирания доказательств привело бы к существенному нарушению реальных прав и законных интересов граждан. Поэтому в судах общей юрисдикции принцип чистой состязательности ограничивается нормами, предопределяющими активность суда при установлении действительных обстоятельств дела. Особенно ярко это проявляется при формиро-

вании предмета доказывания. В соответствии со ст. 56 ГПК РФ обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, определяются судом на основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, в соответствии с подлежащими применению нормами материального права.

В предмет доказывания **не входят** факты, не подлежащие доказыванию:

- общеизвестные факты;
 - преюдициально установленные факты;
- А также некоторые авторы относят к ним:
- факты, признаваемые стороной;
 - юридические презумпции.

Признание – это подтверждение стороной фактов, обязанность доказывания которых лежит на другой стороне. Признание стороной обстоятельств необходимо отличать от признания иска ответчиком. Признание обстоятельств возможно не только истцом, но и ответчиком, а также другими лицами, участвующими в деле. Такое признание должно быть занесено в протокол судебного заседания. Целесообразно, чтобы это признание было подписано стороной, которая его сделала. Определение о непринятии судом признания по основаниям, предусмотренным ч. 3 комментируемой статьи, может быть вынесено с занесением его в протокол судебного заседания без удаления в совещательную комнату.

Следует иметь в виду, что наличие признанного факта, а также юридической презумпции означает изменение бремени доказывания. Обязанность доказывания (**бремя доказывания**) лежит на лицах, участвующих в деле. Каждое лицо обязано доказать те факты, на которые ссылается в качестве обоснования своих требований или возражений. Суд в соответствии с принципами равноправия сторон, состязательности гражданского судопроизводства и диспозитивности не осуществляет сбор доказательств и по своей инициативе не истребует какие бы то ни было доказательства, за исключением доказательств при рассмотрении дел, возникающих из публичных правоотношений (ч. 2 ст. 249 ГПК РФ).

В обязанности суда входит лишь определение предмета доказывания и создание необходимых условий для сбора и истребования доказательств. Для реализации последней обязанности суд может направить судебное поручение, необходимое для истребования доказательства, находящегося в другой местности; направить запрос, обязывающий лицо, удерживающее соответствующее доказательство, предоставить его.

В том случае, если лицо, участвующее в деле, не имеет возможности истребовать доказательство (например, работодатель не предоставляет истцу справку о доходах ответчика), это лицо обращается в суд с ходатайством об истребовании доказательства. В некоторых случаях информация может предоставляться только по запросу налоговых органов, суда, например сведения об открытии счета в банке и размере денежных средств на счете.

Доказательства должны обладать свойством относимости (относиться к предмету доказывания по делу) и допустимости (получены из установленных законом источников и законным способом). Доказательство, которое не относится к делу, должно быть исключено из рассмотрения. В отношении таких доказательств суд не направляет запросы, предусмотренные ст. 57 ГПК РФ. Относимость доказательств должна определяться уже на этапе подготовки дела к судебному разбирательству. Не могут быть использованы судом доказательства, полученные с нарушением закона, например доказательства, полученные под влиянием угрозы, насилия. В соответствии с п. 2 ст. 50 Конституции РФ при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона. Согласно ст. 21 Конституции РФ никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. При сборе доказательств не должны нарушаться конституционный принцип неприкосновенности частной жизни, право на личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения. Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения.

С учетом этого должны признаваться недопустимыми в качестве доказательств, в частности, аудиозаписи телефонных переговоров, полученные без санкции суда; сообщения конфиденциальных сотрудников без расшифровки данных о них, в силу чего они не могут быть проверены, если проведение таковых было сопряжено с провоцированием граждан на совершение противоправных действий.

Объяснения сторон и третьих лиц являются одним из средств доказывания в гражданском процессе. Под объяснениями сторон и третьих лиц понимаются также объяснения заявителей по делам особого производства, по делам, возникающим из публичных правоотношений. При оценке данного вида доказательств необходимо учитывать, что стороны, третьи лица, заявители являются юридически заинтересованными в исходе дела лицами. Они не несут ответственности за дачу ложных показаний, отказ от дачи показаний. Объяснения сторон могут быть представлены в устном и письменном виде. Письменные объяснения оглашаются в зале судебного заседания. На этапе подготовки дела к судебному разбирательству одной из обязанностей ответчика является представление истцу и суду своих возражений в письменной форме относительно исковых требований, а также доказательств, обосновывающих эти возражения (п. 2, 3 ч. 2 ст. 149 ГПК РФ).

Свидетелем является лицо, которое может сообщить какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Свидетель является участником процесса, но не является лицом, участвующим в деле. Свидетельские показания – это сообщения о фактах, которые были лично восприняты свидетелем или стали известны ему от других лиц. Это могут быть и сведения, полученные с помощью специальных знаний, например сведения о выпуске контрафактной продукции с помощью специальной техники. Свидетель не может быть одновременно экспертом.

Свидетелем может быть любое лицо независимо от возраста и состояния здоровья. Ранее в соответствии с ГПК РСФСР свидетелями не могли быть лица, которые в силу физических или психических недостатков неспособны правильно воспринимать факты или давать о них правильные показания. Наличие у лица психического заболевания само по себе не препятствует его допросу. В каждом случае суд должен решить, способно ли данное лицо правильно воспринимать факты и давать о них правдивые показания. Однако суд должен учитывать эти обстоятельства при оценке показаний таких свидетелей. Несовершеннолетние свидетели в соответствии со ст. 70 ГПК РФ допрашиваются с участием педагога (для детей до 14 лет участие педагога обязательно), а при необходимости – также и других взрослых.

Свидетелями могут быть и заинтересованные лица (родственники, друзья, подчиненные и др.), что должно учитываться судом при оценке доказательств. Для вызова свидетеля в суд заинтересованное лицо, участвующее в деле, должно указать, для подтверждения каких обстоятельств вызывается свидетель, его фамилию, имя, отчество, место жительства. Ходатайство о вызове свидетеля может быть устным или письменным. Устное ходатайство, сделанное в судебном заседании, заносится в протокол. В некоторых случаях показания свидетелей не будут иметь юридического значения, как недопустимые, и суд может отказать в удовлетворении ходатайства. Так, несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (ст. 162 ГК РФ).

Кодексом изменен и расширен перечень лиц, которые не подлежат допросу в качестве свидетелей (ст. 69):

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

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

В ГПК РФ 2002г. расширен круг лиц, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

- гражданин против самого себя;
- супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;
- братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;
- депутаты законодательных органов – в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;
- Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации – в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Свидетель обязан явиться в суд в назначенное время и дать правдивые показания. В противном случае его действия могут расцениваться как отказ от дачи показаний или дача заведомо ложных показаний. Последствия неявки свидетеля определены ст. 168 ГПК РФ. При неявке по неважительной причине суд может подвергнуть свидетеля штрафу, а при повторной неявке – принудительному приводу, который осуществляют судебные приставы. В соответствии со ст. 307 УК РФ заведомо ложные показания свидетеля являются основанием для привлечения лица к уголовной ответственности.

В том случае, если гражданин имеет право отказаться от дачи свидетельских показаний (ч. 4 ст. 69 ГПК РФ), он должен проинформировать об этом суд, явившись в судебное заседание либо письменно известив суд об этом до начала судебного заседания.

Свидетель имеет определенные права, а именно право ходатайствовать о допросе по месту своего нахождения (ч. 1 комментируемой статьи), право на компенсацию произведенных расходов, а также компенсацию за потерю времени в соответствии со ст. 95 ГПК РФ, право ходатайствовать о вторичном вызове в суд при отложении разбирательства дела (ст. 170 ГПК РФ) и др. В том случае, если свидетель проживает в другой местности и не может по уважительным причинам явиться по вызову суда, его допрос может быть осуществлен посредством судебного поручения, выполняемого судом по месту жительства свидетеля (ст. 62, 63 ГПК РФ).

Письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи

либо иным позволяющим установить достоверность документа способом. 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).

Письменные доказательства представляют собой документы и иные материалы, в т.ч. полученные посредством электронной связи, например по электронной почте. Письменные доказательства отличаются от вещественных способом закрепления доказательственной информации : содержанием (письменные), внешним видом, свойствами (вещественные). В некоторых случаях законом прямо установлена обязанность истца представить письменные документы для подтверждения тех требований, на которые он ссылается. Согласно п. 3 ст. 165 ГК РФ, если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. Таким образом, для подтверждения факта совершения сделки необходимо представить текст договора, совершенного в письменной форме и подписанного обеими сторонами.

Письменные доказательства могут быть классифицированы по содержанию (распорядительные и осведомительные), по форме (простая письменная форма, нотариальная форма, письменные документы, зарегистрированные в установленном законом порядке), по источнику (публичные – от государственных органов России и ее субъектов, а также органов местного самоуправления, частные – от граждан и юридических лиц), по характеру источника (подлинные и копии). Подлинные документы могут не прилагаться к делу, но при этом в протоколе судебного заседания должны быть отражены обстоятельства исследования подлинника. К делу могут быть приложены копии документов.

ГПК РФ предусмотрено, что подлинные документы представляются только тогда, когда дело невозможно разрешить без подлинных документов или когда копии документов (представленные истцом и ответчиком) различны по своему содержанию. Подлинные документы, представленные в суд в качестве доказательств, должны быть возвращены лицу, представившему их. В случае обжалования судебного постановления в апелляционном, кассационном порядке документ может не возвращаться до вынесения вышестоящим судом соответствующего судебного постановления. Как правило, письменные доказательства возвращаются после вступления в силу судебного постановления.

Суд не должен требовать от лиц, участвующих в деле, представления копий письменных документов, удостоверенных нотариусом, для приобщения к материалам дела. Суд может сам засвидетельствовать верность копий.

Вещественные доказательства представляют собой любые материальные объекты, которые по своему внешнему виду, форме, материальным признакам, свойствам, качествам, месту нахождения могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела.

Вещественные доказательства, представленные лицами, участвующими в деле, приобщаются к материалам дела. При невозможности получения вещественного доказательства лицо, участвующее в деле, может ходатайствовать перед судом об истребовании доказательства в соответствии со ст. 57 ГПК РФ с указанием в ходатайстве описания вещественного доказательства, обстоятельств, которые могут быть подтверждены или опровергнуты данным доказательством, причин, препятствующих самостоятельному получению доказательства, лица, у которого оно находится. Лица, не имеющие возможности представить вещественные доказательства, должны проинформировать об этом суд. В противном случае они могут быть подвергнуты штрафу в соответствии с ч. 3 ст. 57 ГПК РФ.

Осмотр вещественных доказательств, которые нельзя доставить в судебное заседание, осуществляется судом в месте их нахождения в соответствии со ст. 184 ГПК РФ. В ходе производства осмотра составляется протокол судебного заседания. В случае нахождения вещественных доказательств в другой местности осмотр может быть произведен в порядке выполнения судебного поручения (ст. 62, 63 ГПК РФ).

Хранение вещественных доказательств осуществляется в суде в специальной камере хранения вещественных доказательств по особой описи. При невозможности доставить доказательство в суд хранение может быть осуществлено хранителем, лицом, во владении которого находится доказательство.

Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче, немедленно осматриваются и исследуются судом по месту их нахождения или в ином определенном судом месте, после чего возвращаются лицу, представившему их для осмотра и исследования, или передаются организациям, которые могут их использовать по назначению. В последнем случае владельцу вещественных доказательств могут быть возвращены предметы того же рода и качества или их стоимость. Данные осмотра и исследования вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче, заносятся в протокол.

Вещественные доказательства после вступления в законную силу решения суда возвращаются лицам, от которых они были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти предметы, либо реализуются в порядке, определенном судом.

Впервые ГПК РФ 2002 г. предусматривает такой вид доказательств, как **аудио- и видеозаписи**. Аудио- и видеозаписи могут быть вещественными доказательствами, например аудио- и видеозаписи, содержащие контрафактные произведения, по делам о защите авторских и смежных прав.

Однако в комментируемой статье аудио- и видеозаписи рассматриваются как самостоятельные доказательства и имеют ценность в силу предоставления информации, необходимой для разрешения дела. Как и письменные доказательства, аудио- и видеозаписи подтверждают определенные обстоятельства по делу с помощью той информации, которая записана на них, например, запись того, как свидетель обещает вовремя вернуть долг, запись высказываний, которые порочат честь, достоинство и деловую репутацию гражданина, по делам о компенсации морального вреда. Лицо, представляющее аудио- и (или) видеозаписи на электронном или ином носителе либо ходатайствующее об их истребовании, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялись записи.

В случае подложности указанных записей заинтересованное лицо вправе потребовать назначения экспертизы для подтверждения принадлежности записанных голосов указанным лицам, подлинности видеосюжетов и т.п. Фальсификация доказательств является уголовно наказуемым деянием. В соответствии со ст. 303 УК РФ фальсификация доказательств по гражданскому делу лицом, участвующим в деле, или его представителем наказывается штрафом в размере от 500 до 800 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от пяти до восьми месяцев, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо арестом на срок от двух до четырех месяцев.

Порядок хранения аудио- и видеозаписей аналогичен порядку хранения вещественных доказательств. Впервые Гражданский процессуальный кодекс предусматривает особенности исследования аудио- и видеозаписей. Воспроизведение аудио- и видеозаписей может быть осуществлено в специальном помещении. Для этого нет необходимости в вынесении специального определения, достаточно указания на это в протоколе судебного заседания. Повторение аудио- или видеозаписи возможно по просьбе участников процесса, а также по инициативе суда.

В случае если воспроизведение аудио- или видеозаписей затрагивает тайну личной жизни, коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в целях ее охраны открытое судебное заседание проводится только с согласия лиц, которые участвовали в аудио- и видеозаписи. Без согласия этих лиц аудио- и видеозаписи оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании (ст. 10 ГПК РФ), о чем выносится определение. В целях выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений судом может быть привлечен специалист.

Для разрешения отдельных вопросов, требующих специальных познаний, судья привлекает **эксперта**. В соответствии со ст. 9 Закона о судебно – экспертной деятельности **экспертиза** – это процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экс-

пертом судом, судьей, органом дознания, лицом, производящим дознание, следователем или прокурором, в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу.

Экспертиза может быть поручена судебнo-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам. Доказательством по делу является не экспертиза, а заключение эксперта – письменный документ, отражающий ход и результаты исследований, проведенных экспертом. Эксперт – это лицо, обладающее специальными познаниями и привлеченное судом к участию в процессе для дачи заключения по вопросам, требующим таких познаний. В качестве эксперта может выступать гражданин, но не организация. ГПК РФ не предусматривает специальных требований к эксперту, за исключением тех ограничений, нарушение которых влечет отвод эксперта. Эксперт подлежит отводу, если при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал 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. Эксперт, кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела, если он находился либо находился в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей.

В обязанности эксперта входит:

- принять к производству порученную ему руководителем соответствующего государственного судебно – экспертного учреждения судебную экспертизу;

- провести полное исследование представленных ему объектов и материалов дела, дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам;

- составить мотивированное письменное сообщение о невозможности дать заключение и направить данное сообщение в орган или лицу, которые назначили судебную экспертизу, если поставленные вопросы выходят за пределы специальных знаний эксперта, объекты исследований и материалы дела непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения и эксперту отказано в их дополнении, современный уровень развития науки не позволяет ответить на поставленные вопросы;

- не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с производством судебной экспертизы, в т.ч. сведения, которые могут ограничить конституционные права граждан, а также сведения, составляющие государственную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну;

- обеспечить сохранность представленных объектов исследований и материалов дела.

Эксперт не вправе:

– принимать поручения о производстве судебной экспертизы непосредственно от каких-либо органов или лиц, за исключением руководителя государственного судебно-экспертного учреждения;

– осуществлять судебно-экспертную деятельность в качестве негосударственного эксперта;

– вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела;

– самостоятельно собирать материалы для производства судебной экспертизы;

– сообщать кому-либо о результатах судебной экспертизы, за исключением органа или лица, ее назначивших;

– уничтожать объекты исследований либо существенно изменять их свойства без разрешения органа или лица, назначивших судебную экспертизу.

Эксперт вправе:

– ходатайствовать перед руководителем соответствующего государственного судебно-экспертного учреждения о привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов, если это необходимо для проведения исследований и дачи заключения;

– делать подлежащие занесению в протокол судебного заседания заявления по поводу неправильного истолкования участниками процесса его заключения или показаний;

– обжаловать в установленном законом порядке действия органа или лица, назначивших судебную экспертизу, если они нарушают права эксперта.

Экспертиза может быть назначена при подготовке дела к судебному разбирательству, а также в ходе судебного разбирательства. Суд может отложить или приостановить производство по делу на время проведения экспертизы. Назначение экспертизы возможно по инициативе лиц, участвующих в деле, а также по инициативе суда с учетом их мнения. Судебная экспертиза в отношении живых лиц может производиться в добровольном или принудительном порядке.

В гражданском судопроизводстве в зависимости от отрасли знания могут осуществляться почерковедческие, товароведческие, графические, бухгалтерские, технические, медицинские, биологические, лингвистические, искусствоведческие и другие виды экспертиз.

Кроме этого экспертиза может быть комиссионной, комплексной, первичной, повторной, дополнительной.

В случае уклонения стороны от участия в экспертизе (неявки на экспертизу, непредставления экспертам необходимых предметов исследования и т.п.), когда по обстоятельствам дела без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для этой стороны она имеет зна-

чение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.

В определении о назначении экспертизы суд указывает наименование суда; дату назначения экспертизы; наименования сторон по рассматриваемому делу; наименование экспертизы; факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; фамилию, имя и отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается проведение экспертизы; представленные эксперту материалы и документы для сравнительного исследования; особые условия обращения с ними при исследовании, если они необходимы; наименование стороны, которая производит оплату экспертизы. Судья, назначивший судебную экспертизу, предоставляет объекты исследований и материалы дела, необходимые для проведения исследований и дачи заключения эксперта, получает образцы для сравнительного исследования и приобщает их к делу. Вопросы, поставленные перед экспертом в определении, не могут выходить за пределы его специальных знаний и не могут носить юридического характера. Вопросы должны быть определенными и конкретными, а перечень их полным. Вместе с тем, выводы, сделанные экспертом в заключении, могут выходить за пределы поставленных вопросов в соответствии с ч. 2 ст. 86 ГПК РФ. Эксперт не дает в заключении ответа на вопросы, носящие правовой характер.

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.

В случае оспаривания подлинности подписи на документе или ином письменном доказательстве лицом, подпись которого имеется на нем, суд вправе получить образцы почерка для последующего сравнительного исследования. О необходимости получения образцов почерка выносится определение суда. Получение образцов почерка судьей или судом может быть проведено с участием **специалиста**. О получении образцов почерка составляется протокол, в котором отражаются время, место и условия получения образцов почерка. Протокол подписывается судьей, лицом, у которого были получены образцы почерка, специалистом, если он участвовал в совершении данного процессуального действия.

Суды привлекают специалистов для дачи разъяснений по вопросам, не требующим проведения экспертизы. К ним относятся оценщики, товароведы и т.п. Специалист является новым участником гражданского процесса. Ранее действовавший ГПК РСФСР предусматривал лишь возможность участия эксперта – лица, имеющего специальные познания в различных областях знаний.

Правовое положение специалиста и эксперта во многом сходно. Так, привлечение эксперта и специалиста необходимо в тех случаях, когда требуются определенные специальные познания и навыки в какой-либо сфере, что необходимо для доказательства обстоятельств, на которые ссылаются лица, участвующие в деле. Назначение экспертизы проводится в случаях, когда необходимо проведение исследования, осуществление технических действий, проведение сравнительного анализа и т.п. Если проведение исследования не требуется, но для наиболее полного исследования доказательства необходимы дополнительная информация о нем либо оказание технической помощи непосредственно в судебном заседании или помощь при выполнении процессуальных действий, то привлекается не эксперт, а специалист. Эксперт и специалист являются участниками процесса, но не являются лицами, участвующими в деле. Они обладают одинаковыми процессуальными правами и несут одинаковые процессуальные обязанности. Им может быть заявлен отвод по одним и тем же основаниям.

В отличие от эксперта, который дает письменное заключение, консультации специалиста могут быть даны в устной форме. Устные консультации заносятся в протокол. Специалисту могут быть заданы вопросы лицами, участвующими в деле, и другими участниками процесса.

Лица, участвующие в деле, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств окажется впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств. Принятие мер по обеспечению доказательств возможно только после возбуждения дела в суде. Одновременно с иском заявлением истец может подать заявление об обеспечении доказательств либо указать это требование в исковом заявлении.

До возбуждения дела в суде обеспечение доказательств может осуществляться нотариусами. Эти вопросы не входят в сферу действия ГПК РФ. В соответствии со ст. 102, 103 Основ законодательства о нотариате по просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным. Нотариус не обеспечивает доказательств по делу, которое в момент обращения заинтересованных лиц к нотариусу находится в производстве суда или административного органа.

Обеспечение доказательств осуществляется судом, рассматривающим дело, либо судом, в районе деятельности которого должны быть обеспечены доказательства, путем допроса свидетелей, осмотра вещественных доказательств и т.д. При обеспечении доказательств суд не определяет относимости и допустимости таких доказательств, не определяет их значение, не производит оценку доказательств.

Обеспечение доказательств производится в судебном заседании по общим правилам гражданского судопроизводства. Процессуальные действия по обеспечению доказательств протоколируются. В судебное заседание вызываются лица, участвующие в деле, но их неявка не препятствует рассмотрению дела.

При совершении действий по обеспечению доказательств не в том суде, в котором рассматривается дело, применяются правила о выполнении судебного поручения, предусмотренные ст. 63 ГПК РФ. Материалы по обеспечению доказательств, в т.ч. протокол судебного действия, направляются в суд, рассматривающий дело. Об этом должны быть проинформированы в письменном виде лица, участвующие в деле.

ТЕМА 14. Возбуждение дела в гражданском процессе

Возбуждение дела представляет собой начальный (первый) этап в развитии производства в суде первой инстанции. Для возбуждения гражданского дела в суде необходимо соблюдение определенной юридической процедуры, которая охватывает действия как истца, так и единолично действующего судьи.

Развитие фактического состава в процессе возбуждения дела выглядят следующим образом:

1) истец при подаче заявления должен быть дееспособным по правилам, предусмотренным для признания за физическими лицами и организациями гражданской процессуальной дееспособности (ст.37 ГПК);

2) исковое заявление должно быть подано в суд по надлежащей подсудности (ст.23-32 ГПК);

3) согласно ст.131 ГПК и с приложением документов, указанных в ст.132 ГПК исковое заявление подается в письменной форме с указанием необходимых данных;

4) истцом должен быть соблюден установленный законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон порядок досудебного разрешения спора либо истцом должны быть представлены документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка разрешения спора с ответчиком, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

В настоящее время порядок досудебного разрешения споров предусмотрен большим числом нормативных актов. Содержание многих из них свидетельствуют об установлении нового порядка предъявления и рассмотрения претензий. Одним из важнейших правовых актов является Федеральный закон «Транспортный устав железных дорог Российской Федерации» (ст. 135). Согласно п. 1 ст. 797 ГК РФ до предъявления перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему пре-

гензии в порядке, предусмотренном соответствующим Транспортным уставом или кодексом.

Согласно п.3 ст. 124 Воздушного кодекса РФ «до предъявления к перевозчику иска в случае нарушения договора воздушной перевозки груза или воздушной перевозки почты, перевозчику предъявляются претензии».

В соответствии с Федеральным законом «О связи» при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств при предоставлении услуг связи или выполнении работ в области связи пользователь связи вправе предъявить оператору связи, предоставляющему услуги или выполняющему работы, претензии, в том числе требование о возмещении ущерба.

В Кодексе торгового мореплавания РФ подчеркивается, что до предъявления перевозчику иска, в связи с перевозкой груза в каботаже обязательным является предъявление перевозчику претензии.

В кодексе внутреннего водного транспорта РФ определен порядок, сроки и круг лиц, имеющих право предъявления претензий и исков к перевозчику или буксировщику (гл.18, ст.160-164).

Досудебный предварительный порядок разрешения трудовых споров предусмотрен Трудовым кодексом РФ.

Содержание искового заявления включает четыре части: вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную.

Вводная часть пишется в правом верхнем углу и содержит информацию, необходимую для правильного определения подсудности дела и состава лиц, участвующих в деле. В этой же части указывается предмет иска и его цена.

Описательная часть содержит информацию, характеризующую правовой конфликт сторон. По конкретным требованиям здесь также необходимо указывать выполнение досудебного порядка разрешения спора, расчет денежных сумм и проч.

Субъективное право, свобода, законный интерес, предположительно 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, имеет важное значение для определения предмета доказывания и правильного разрешения спора.

Мотивировочная часть содержит юридическую квалификацию правового спора. ГПК РФ не требует от истца правового основания иска, т.е. ссылки на норму права, которая регулирует спорное правоотношение. Но само право, защиты которого он требует, истец указать должен, иначе в иске будет отсутствовать предмет, что может послужить основанием для отказа в удовлетворении заявленных требований.

Прокурор, наоборот, обязан сослаться в мотивировочной части на закон или иной нормативный правовой акт, которым нарушено право того, в чьих интересах подан иск.

Резолютивная часть начинается со слова «Прошу» и содержит просьбу истца о форме и способе защиты судом его права.

Заявление от имени заинтересованного лица должно быть подано лицом, имеющим полномочия на ведение дела. Порядок оформления полномочий представителя в процесс урегулирован ст.54 ГПК РФ.

Несоблюдение порядка обращения к суду влечет за собой различные правовые последствия в зависимости от того, какой юридический факт отсутствует в указанном составе. В том случае, если реквизиты и форма искового заявления не соответствуют требованиям ст.131 ГПК, то судья оставляет исковое заявление без движения. Если представитель не имеет документа, подтверждающего его полномочия, если истец недееспособен либо заявление подано не по правилам подсудности, а также по ряду других оснований (ст.135 ГПК РФ) судья возвращает исковое заявление вместе с поданными ему документами истцу. Таким образом, при устранимых препятствиях к возбуждению дела в зависимости от оснований судья либо оставляет заявление без движения, либо возвращает его заявителю. Если препятствия к возбуждению дела носят неустранимый характер, то судья отказывает в принятии заявления. Основания к отказу в принятии заявления указаны в ст.134 ГПК, носят исчерпывающий характер и расширительно толковаться не могут.

Подача в суд искового заявления и возбуждение производства по делу влечет определенные правовые последствия. Важнейшим из них является возникновение гражданского судопроизводства по конкретному делу. Именно с момента принятия искового заявления начинается движение дела. Возбуждение производства по делу влечет за собой возникновение гражданских процессуальных правоотношений. У суда и других участников процесса возникают процессуальные права и обязанности, реализация которых происходит в процессе рассмотрения дела. Так, у суда возникает обязанность рассмотреть спор сторон и вынести решение по делу. Истец получает возможность использования в полном объеме всех прав, связанных с движением процесса, переходом его из одной стадии в другую, а ответчик – возможность реализовать права, предоставленные ему законом для защиты.

ТЕМА 15. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству

Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятельным этапом гражданского судопроизводства, необходимым звеном между возбуждением дела и его разбирательством по существу. Цель такой подготовки – обеспечение правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

ВС РФ в своем постановлении №11 от 24.06.2008 года «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» подчеркнул, что подготов-

ка дела к судебному разбирательству является обязательной по каждому делу, независимо от его категории и сложности.

Задачи подготовки дела к судебному разбирательству сформулированы в ст. 148 ГПК РФ:

- уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;
- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;
- представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;
- примирение сторон.

На данном этапе принимают участие:

1) судья, который единолично занимается подготовкой дела к судебному разбирательству. Статья 150 ГПК РФ перечисляет те действия, которые судья должен совершить;

2) лица, участвующие в деле. Статья 149 ГПК РФ перечисляет действия, которые совершают стороны при подготовке дела. Несмотря на то, что эта норма адресована сторонам, она может толковаться более широко: применительно ко всем лицам, участвующим в деле;

3) лица, содействующие правосудию. Так, во время подготовки возможно назначение экспертизы, допрос свидетеля и проч.

Роль перечисленных субъектов в подготовке дела различна. Судья в силу закона должен совершить действия, указанные в законе. Если дело не подготовлено к судебному разбирательству, судья не может назначить его к слушанию. Недоработки на стадии подготовки дела могут привести не только к затягиванию процесса, но и к отмене решения вышестоящими судебными инстанциями.

Стороны должны, прежде всего, обменяться состязательными документами: ответчик получает копию искового заявления и должен представить письменные возражения на иск (обмен состязательными бумагами). После этого стороны должны раскрыть друг другу и суду доказательства, которыми они располагают и собираются исследовать в суде (раскрытие доказательств). Раскрытие доказательств введено в ГПК РФ впервые.

На этапе подготовки дела к судебному разбирательству применяются следующие методы содействия в собирании доказательств:

- истребование доказательств непосредственно от их обладателя в результате пересылки их в суд;
- истребование доказательств посредством дачи запроса на руки заинтересованному лицу для получения доказательств;
- истребование доказательств способом судебного поручения: получение доказательств методом назначения экспертизы;

- получение доказательств путем осмотра.

Так, по делам об усыновлении (удочерении) детей, судье в каждом случае надлежит истребовать от органов опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка заключение об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителя с ребенком (ПП ВС РФ № 8 от 20.04.2006).

По делам об оспаривании нормативных правовых актов, при оспаривании муниципального правового акта судам в каждом случае надлежит истребовать и приобщать к материалам дела устав данного муниципального образования, поскольку там определены его полномочия, порядок формирования и структура (ПП ВС РФ № 48 от 29.11.2007).

Интересна новая норма, зафиксированная в ч.3 ст. 150 и ст. 99 ГПК РФ. В случае систематического противодействия стороны своевременной подготовке дела к судебному разбирательству судья может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени.

Лица, содействующие осуществлению правосудия, вовлекаются в сферу подготовки дела лишь по мере необходимости.

Определение о подготовке дела к судебному разбирательству и другие определения, вынесенные в связи с подготовкой, обжалованию не подлежат (ПП ВС РФ № 11).

В отличие от ранее действовавшего ГПК РСФСР, ГПК РФ не устанавливает срок на проведение подготовки дела. Время на подготовку включается в общий срок рассмотрения и разрешения дела (1 или 2 месяца) и определяется самостоятельно.

На этапе подготовки дела проводится предварительное судебное заседание, что является новым для российского гражданского процесса. Цель предварительного судебного заседания – процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу, исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности (ч. 1 ст.152 ГПК РФ). Практически на предварительном заседании проверяется готовность дела к судебному разбирательству.

Процедура проведения предварительного судебного заседания включает в себя ряд действий и осуществляется судьей единолично:

- стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания;

- стороны в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства,

- суд рассматривает возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты

права и срока обращения в суд. При установлении факта пропуска сроков без уважительных причин судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Решение суда может быть обжаловано в апелляционном или кассационном порядке;

- о проведенном предварительном заседании составляется протокол (по общим правилам его ведения ст.229, 230 ГПК РФ);

- при наличии обстоятельств, предусмотренных законом (ст. 215, 216, 220, 222 ГПК РФ), производство по делу в предварительном судебном заседании может быть приостановлено или прекращено, заявление оставлено без рассмотрения, о чем выносится определение суда. На определение суда может быть подана частная жалоба

По сложным делам с учетом мнения сторон судья может назначить срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных ГПК сроков рассмотрения и разрешения дел.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, извещает стороны и других участников процесса о времени и месте рассмотрения дела.

Извещение лиц, участвующих в деле, и других участников процесса – действительное, имеющее исключительное значение для реализации принципа законности и влекущее за собой важнейшие процессуальные последствия.

ГПК РФ отошел от употребления термина «надлежащее извещение». Вместе с тем, заблаговременность оповещения, соблюдение формы судебной повестки, соблюдение правил доставки и вручения, зафиксированный результат уведомления остались неотъемлемыми требованиями к оповещению.

Судьи обязаны назначать дела для судебного разбирательства с таким расчетом, чтобы лица, участвующие в деле, получили судебные извещения и имели достаточный срок для подготовки к ведению дела и своевременной явки в суд.

Лица, участвующие в деле, их представители извещаются, а свидетели, эксперты, специалисты, переводчики – вызываются в суд заказным письмом с уведомлением о вручении, судебной повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование судебного извещения или вызова и его вручение адресату.

Судебное извещение, адресованное лицу, участвующему в деле, направляется по адресу, указанному лицом, участвующим в деле, или его представителем. В случае, если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, извещение может быть направлено по месту его работы. Судебное извещение, адресованное организации, может быть направлено по месту нахождения ее представительства или филиала, если они указаны в учредительных документах.

В соответствии с ГПК РФ в судебных повестках и иных судебных извещениях должна содержаться информация: наименование и адрес суда; указание времени и места судебного заседания наименование адресата – лица, извещаемого или вызываемого в суд; указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат; наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата.

В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а также указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых лиц, разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки.

Одновременно с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными ответчику, судья направляет копию искового заявления, а с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными истцу, – копию объяснений в письменной форме ответчика, если объяснения поступили в суд (ст.114 ГПК РФ). Законом четко определен порядок вручения судебной повестки (ст. 115 и 116 ГПК РФ).

ТЕМА 16. Рассмотрение гражданского дела в судебном заседании

Судебное разбирательство – самостоятельный центральный этап гражданского процесса. Здесь достигается цель гражданского процесса – разрешение спора, ликвидация конфликтной ситуации, осуществляется защита прав и законных интересов субъектов, обратившихся в суд.

Разбирательство дела в суде первой инстанции проводится в строгом порядке, определенном законом. ГПК РФ детальным образом регламентирует последовательность и основания совершения всех процессуальных действий, из которых в итоге и складывается разбирательство дела по существу.

Судебное разбирательство как этап состоит из следующих последовательных частей:

- 1) подготовительная часть судебного заседания;
- 2) рассмотрение дела по существу;
- 3) судебные прения;
- 4) вынесение и оглашение решения по делу.

Цель подготовительной части судебного разбирательства – проверить возможность рассмотрения дела по существу в данном заседании.

Подготовительная часть судебного разбирательства складывается из системы последовательных процессуальных действий:

1) в назначенное для разбирательства дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению (ст. 160 ГПК);

2) секретарь докладывает суду о явке лиц. Если вызванные в суд лица не явились, то секретарь докладывает, извещены ли не явившиеся лица и какие имеются сведения о причинах их отсутствия (ч. 1 ст. 161 ГПК);

3) председательствующий устанавливает личность явившихся (ч. 2 ст. 161 ГПК). Порядок установления личности явившихся зависит от субъекта гражданских процессуальных отношений. У каждого из явившихся узнается фамилия, имя, отчество, год рождения, место работы и жительства. Если устанавливается личность стороны по делу, то уточняются и другие данные, которые могут иметь значение для правильного разрешения дела (например, по делам о взыскании алиментов у ответчика спрашивается, состоит ли он в браке, есть ли у него дети в этом браке, выясняется размер заработка).

4) переводчику, если он привлекается к рассмотрению в деле, разъясняют права в порядке, указанном в ст. 162 ГПК, его предупреждают об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод;

5) явившиеся свидетели удаляются из зала судебного заседания. В силу ст. 163 ГПК председательствующий должен принимать меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели не общались с недопрошенными. Данная процессуальная мера способствует даче более достоверных свидетельских показаний в суде;

6) председательствующий объявляет состав суда, кто участвует в судебном заседании в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителей сторон и третьих лиц, а также в качестве эксперта, специалиста, переводчика. Одновременно председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять самоотводы и отводы (ч. 1 ст. 164 ГПК);

7) председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности, а сторонам – также их специальные права;

8) суд разрешает ходатайства лиц, участвующих в деле, по вопросам, связанным с разбирательством дела, об истребовании новых доказательств и др. (ст. 166 ГПК);

9) решается вопрос о последствиях неявки лиц в судебное заседание (ст. 167-170 ГПК);

10) при наличии оснований рассматривается вопрос об отложении разбирательства дела (ст. 169 ГПК);

11) председательствующий разъясняет права и обязанности эксперту, специалисту, а также предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения (ст. 171 ГПК).

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает **возможность отвода** некоторых субъектов гражданского процесса. Так, возможен отвод следующих лиц (ст. 16-18 ГПК):

– судьи (в том числе мирового судьи);

- прокурора;
- секретаря судебного заседания;
- эксперта;
- специалиста;
- переводчика.

ГПК не предусматривает возможности отвода представителя участвующего в деле лица.

При наличии оснований для отвода соответствующее лицо должно заявить самоотвод. По тем же основаниям может быть заявлен отвод лицами, участвующими в деле. Отвод заявляется до начала рассмотрения дела по существу, т. е. на подготовительной части судебного разбирательства. Позже отвод может заявляться, когда основания для него стали известны суду или лицу, заявившему отвод, после начала рассмотрения дела.

Субъекты, которым законом предоставлено право заявлять отвод:

- лица, участвующие в деле (ст. 34 ГПК);
- представитель (ст. 54 ГПК).

Основания отвода. Статья 16 ГПК предусматривает основания для отвода судьи, общие для всех субъектов возможного отвода.

Дополнительные основания отвода установлены для некоторых субъектов (ст. 17-18 ГПК).

Вопрос об отводе разрешается судом в совещательной комнате в отсутствие отводимого. При равном количестве голосов лицо считается отведенным. Вопрос об отводе всем судьям или большинству разрешается всем составом суда. В случае заявления отвода судье, единолично рассматривающему дело, отвод разрешается тем же судьей.

ГПК предусматривает последствия удовлетворения заявленного отвода (ст. 21 ГПК)

Гражданское процессуальное законодательство дифференцирует последствия неявки в судебное заседание участников процесса по категориям субъектов.

Неявка лиц, участвующих в деле, и представителей (ст. 167 ГПК). На лицах, участвующих в деле, лежит обязанность известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин (ч. 1 Ст. 167 ГПК). Последствия неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, во многом зависят от того, были ли они надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства, являются ли причины неявки уважительными.

Последствия неявки лиц, участвующих в деле, в судебное заседание:

1) суд откладывает разбирательство дела в следующих случаях неявки лиц, участвующих в деле, если:

- отсутствуют сведения об извещении не явившихся лиц, участвующих в деле;

– суд признал причины неявки лиц, участвующих в деле, уважительными.

Суд может отложить разбирательство дела по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой его представителя по уважительной причине (ч. 6 СТ. 167 ГПК);

2) Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, если:

– отсутствуют сведения о причинах их неявки;

– суд признал причины неявки лиц, участвующих в деле, неуважительными (ч. 3 ст. 167 ГПК).

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие, для чего они обязаны обратиться в суд с письменным ходатайством. Несмотря на наличие ходатайства, суд вправе признать участие сторон (стороны) обязательным.

3) суд или судья оставляет заявление без рассмотрения, если (абз. 6, 7 ст. 222 ГПК):

– стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;

– истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу.

Если суд считает, что дело может быть рассмотрено, то переходит к следующему этапу – рассмотрению дела по существу.

Рассмотрение дела по существу складывается из последовательно совершаемых процессуальных действий:

1) рассмотрение дела по существу начинается докладом председательствующего или кого-либо из судей (при коллегиальном рассмотрении дела в суде субъекта РФ или Верховном Суде РФ). Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца, не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения.

Если истец отказывается от иска, ответчик признает иск или стороны согласны закончить дело мировым соглашением, то заявление об этом заносится в протокол судебного заседания и подписывается соответствующей стороной (сторонами). Если отказ от иска, признание иска, мировое соглашение изложены в письменном заявлении, то эти заявления приобщаются к делу, о чем указывается в протоколе судебного разбирательства.

Суд до принятия отказа от иска, признания иска, утверждения условий мирового соглашения разъясняет стороне или сторонам последствия совершаемых процессуальных действий. О принятии отказа от иска или утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, прекращая производство по делу. При принятии судом признания ответчиком иска выносится решение об удовлетворении заявленного требования. Если

суд не принял отказ от иска, признание иска, не утвердил мировое соглашение, то об этом выносятся определение и слушание дела продолжается (ст. 173 ГПК);

2) После доклада дела суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, а затем других лиц, участвующих в деле. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, дают объяснения первыми. Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы. Судьи вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент дачи ими объяснений (ч. 1 ст. 174 ГПК);

3) Суд, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, и учитывая их мнение, устанавливает последовательность исследования доказательств (ст. 175 ГПК);

4) допрос свидетелей слагается из ряда действий:

– до допроса председательствующий устанавливает личность свидетеля, разъясняет ему его права, предупреждает его об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля отбирается подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность, и приобщается к протоколу судебного заседания;

– председательствующий выявляет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле; свидетель сообщает суду о том, что ему лично известно по делу;

– перед свидетелем ставятся вопросы. Первой вопросы задает та сторона и ее представитель, по чьей просьбе был вызван свидетель. Затем вопросы могут задавать другие лица, участвующие в деле, представители. Судьи вправе задавать вопросы в любой момент допроса свидетеля;

– в случае необходимости суд повторно может допросить свидетеля.

Каждый свидетель допрашивается отдельно.

Допрошенный свидетель остается в зале суда, если суд не разрешит ему удалиться раньше. Свидетель, не достигший 16-летнего возраста, после дачи показаний покидает зал судебного заседания. Свидетельские показания, полученные в ходе судебного поручения, обеспечения доказательств, в месте пребывания свидетеля (в порядке ч. 1 ст. 70 ГПК) или при отложении разбирательства оглашаются в судебном заседании.

Особенности допроса несовершеннолетних свидетелей регулируются ст. 179 ГПК.

5) Письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке выполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, во время осмотра на месте, оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, в необходимых случаях – экспертам, специалистам и свидетелям (ст. 181 ГПК). После

этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения. Некоторые документы могут оглашаться в закрытом заседании (личная переписка и личные телеграфные сообщения) по правилам, определенным ст. 182 ГПК;

6) Вещественные доказательства исследуются путем осмотра в зале суда или по месту их нахождения. Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях свидетелям, экспертам, специалистам. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания (ч. 1 ст. 183 ГПК).

По месту нахождения исследуется те вещественные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд. **О производстве осмотра на месте суд выносит определение.** Осмотр на месте производится всем составом суда. О времени и месте производства осмотра извещаются лица, участвующие в деле, представители, но их неявка не препятствует производству осмотра. Результаты осмотра заносятся в протокол. Протоколы осмотра оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения;

7) Воспроизведение аудио- или видеозаписи осуществляется в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении с указанием в протоколе судебного заседания признаков воспроизводящих источников доказательств и времени воспроизведения. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. При необходимости воспроизведение аудио- или видеозаписи может быть повторено полностью либо в какой-либо части. В целях выяснения содержащихся в аудио- или видеозаписи сведений судом может быть привлечен специалист, а в необходимых случаях возможно назначение экспертизы (ст. 185 ГПК);

8) Заключение эксперта оглашается на судебном заседании. В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первым вопросы задает лицо, по заявлению которого назначен эксперт, и его представитель, затем вопросы могут задавать другие лица, участвующие в деле, представители. Эксперту, назначенному по инициативе суда, первым задает вопросы истец. Судьи вправе задавать вопросы в любой момент допроса эксперта (ст. 187 ГПК). При наличии оснований суд вправе назначить повторную или дополнительную экспертизу;

9) В необходимых случаях при осмотре письменных или вещественных доказательств, воспроизведении аудио- или видеозаписи, назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств в суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Как уже указывалось, процессуальная фигура специалиста- новое явление в гражданском процессе. Специалист в отличии

от эксперта не проводит исследования с целью дачи заключения. Специалист дает консультации, пояснения и оказывает техническую помощь (ст. 188 ГПК).

Специалист дает суду консультацию в устной или письменной форме, исходя из профессиональных знаний, без проведения специальных исследований, назначаемых на основании определения суда. Консультация специалиста, данная в письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу. Консультации и пояснения специалиста, данные в устной форме, заносятся в протокол судебного заседания.

Специалисту могут быть заданы вопросы в целях разъяснения и дополнения консультации;

10) После исследования всех доказательств председательствующий предоставляет слово для заключения по делу прокурору, представителю государственного органа или представителю органа местного самоуправления, участвующим в процессе в соответствии с ч. 3 ст. 45 и со ст. 47 ГПК, выясняет у других лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями. При отсутствии таких заявлений председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу законченным и суд переходит к судебным прениям (ст. 189 ГПК).

После исследования доказательств по делу суд переходит к заслушиванию судебных прений.

Судебные прения – это речи лиц, участвующих в деле, их представителей, в которых анализируются результаты исследования доказательств в суде.

Закон не определяет содержание речей, произносимых в судебных прениях, но на практике выработана определенная структура. В судебных прениях принято отражать:

- обоснованность фактической стороны дела;
 - правовой анализ доказательств, который дают адвокаты, прокуроры, юристы предприятий, организаций, учреждений. Иные лица, участвующие в деле, могут также давать правовой анализ доказательств;
 - анализ обстоятельств, которые выяснились и исследовались судом.
- В судебных прениях нельзя ссылаться на обстоятельства и доказательства, не исследованные в суде;
- мнение по существу спора.

Выступления в прениях не ограничены временем, но судья вправе пресекать пространные речи, не относящиеся к существу дела. Лицо, участвующее в деле, может отказаться от участия в судебных прениях,

Последовательность выступления в судебных прениях определена ст. 190 ГПК:

1) истец, его представитель. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане,

обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми;

2) третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, выступавшее на стороне истца, его представитель;

3) ответчик, его представитель;

4) третье лицо, не заявившее самостоятельных требований на предмет спора, выступавшее на стороне ответчика, его представитель;

5) третье лицо, заявившее самостоятельное требование относительно предмета спора в начатом процессе, его представитель.

Реплика – это ответ, возражение, замечание, выраженные, в повторном выступлении лиц, участвующих в деле, в связи со сказанным в судебных прениях. Реплики имеют место после выступления всех лиц, участвующих в деле, их представителей в судебных прениях. Реплики – это лаконичный анализ того, что было сказано противоположной стороной в судебных прениях. Вместе с тем закон не ограничивает временем участие в репликах.

Лицо, участвующее в деле, в реплике может высказать свои дополнительные соображения по делу. Правом на реплику перечисленные субъекты пользуются один раз. Лицо, участвующее в деле, и представитель могут отказаться от реплики. Последняя реплика принадлежит ответчику и его представителю.

Часть 4 ст. 190 ГПК не определяет очередность выступления с репликами, но суды придерживаются той же очередности выступлений в репликах, которая установлена для судебных прений.

В выступлениях (судебных прениях и репликах) лица, участвующие в деле, их представители после окончания рассмотрения дела по существу не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснились, а также на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. Если суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения происходят в общем порядке (ст. 191 ГПК).

После окончания судебных прений и реплик суд удаляется в совещательную комнату для вынесения решения. Во время совещания и вынесения решения в совещательной комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу. Судьи не могут разглашать суждения, имевшие место во время совещания (тайна совещания судей является процессуальной гарантией принципа независимости судей и подчинения их только федеральному законодательству).

При принятии решения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, установле-

ны и какие обстоятельства не установлены, каковы правоотношения сторон, какой закон должен быть применен по данному делу и подлежит ли иск удовлетворению (ст. 196 ГПК).

Процедура принятия решения довольно подробно определена в ГПК РФ. В случае коллегиального рассмотрения дела решение выносится по большинству голосов. Председательствующий обладает правом одного голоса. Судья, не согласный с выносимым решением, вправе изложить свое особое мнение, но решение подписывается всеми судьями.

Решение выносится немедленно после разбирательства дела и излагается в письменной форме.

Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

Решение оглашается устно и открыто, даже если процесс был закрытым. Особое мнение не оглашается. При оглашении судебного решения разъясняется порядок его обжалования.

По общему правилу рассмотрение дела оканчивается вынесением решения, которое разрешает дело по существу. Однако при наличии определенных в законе оснований возможно окончание гражданского дела без вынесения решения. Выделяется две формы окончания гражданского дела без вынесения решения:

- 1) прекращение производства по делу;
- 2) оставление заявления без рассмотрения.

Названные формы окончания производства по делу без вынесения решения отличаются основаниями и процессуальными последствиями.

Прекращение производства по делу возможно по основаниям, которые свидетельствуют либо об отсутствии у лица права на предъявление иска (если они выявляются при принятии искового заявления, судья должен отказать в принятии заявления), либо являются последствиями совершения сторонами распорядительных действий (отказ от иска, мировое соглашение). Перечень оснований для прекращения производства по делу является исчерпывающим (ст. 220 ГПК РФ).

Процессуальным последствием прекращения производства по делу является то, что вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

Оставление заявления без рассмотрения. Основания оставления заявления без рассмотрения предусмотрены ст. 222 ГПК и могут быть подразделены на три группы: оставление заявления без рассмотрения в связи с несоблюдением истцом (заявителем) порядка предъявления заявления (абз. 2-5 ст. 222 ГПК); оставление заявления без рассмотрения по причине неяв-

ки сторон (абз. 6, 7 ст. 222 ГПК); объективная невозможность рассмотрения дела.

При наличии оснований суд (судья) выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором указывает, как устранить обстоятельства, приведшие к оставлению заявления без рассмотрения.

После устранения препятствий для рассмотрения дела заинтересованное лицо обращается с заявлением в суд в общем порядке.

Определение об оставлении заявления без рассмотрения может быть обжаловано путем подачи частной жалобы.

В ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий, составляется протокол (ст. 228 ГПК РФ). Ведение протокола обязательно в суде апелляционной инстанции, а также в кассации, если исследуются новые доказательства.

Протокол судебного заседания является одним из важнейших процессуальных документов, обладающих доказательственным значением.

Согласно ст. 71 ГПК РФ, протокол является самостоятельным письменным доказательством.

Стороны могут использовать протокол для обоснования апелляционных, кассационных жалоб и проч. Именно поэтому у лиц, участвующих в деле, есть право знакомиться с протоколом, ходатайствовать о занесении в протокол обстоятельств, которые они считают существенными для дела, подавать замечания на протокол.

Протокол судебного заседания должен содержать все существенные сведения, отраженные полно и четко, с соблюдением последовательности совершения процессуальных действий. Требование грамотности составления протокола относится к соблюдению правил орфографии, синтаксиса, стилистики изложения и юридической терминологии. В протоколе не должно быть сокращений слов. Сообщаемые суду сведения заносятся от первого лица, распоряжения председательствующего от его имени в третьем лице, а определения от имени суда.

Протокол ведет секретарь судебного заседания, но личная ответственность за полное и объективное отражение в протоколе заседания хода событий лежит на председательствующем.

Протокол должен быть изготовлен и подписан председательствующим и секретарем не позднее чем через три дня после окончания судебного заседания, протокол отдельного процессуального действия – не позднее чем наследующий день после дня его совершения.

В протоколе судебного заседания должны содержаться сведения, указанные в ч. 2 ст. 229 ГПК. Перечень этих сведений не является исчерпывающим.

Лица, участвующие в деле, их представители вправе знакомиться с протоколом и в течение пяти дней со дня его подписания могут подавать

письменные замечания на протокол с указанием допущенных в нем неправомерности и (или) неполноты.

Замечания на протокол рассматривает подписавший его судья – председательствующий в судебном заседании, который в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность, а при несогласии с ними выносит мотивированное определение об их полном или частичном отклонении. Замечания приобщаются к делу во всяком случае.

ТЕМА 17. Постановления суда первой инстанции

Постановления суда первой инстанции являются актами реализации судебной власти. В зависимости от содержания разрешаемых судом вопросов, суд первой инстанции выносит постановления трех видов – решение, определение и судебный приказ. (Ранее суд выносил постановление в форме «постановления» по делам о принудительной госпитализации и принудительном освидетельствовании граждан, но сейчас, согласно ст.305 ГПК РФ, судья выносит решение).

Судебное решение – это акт суда первой инстанции, которым суд на основании установленных в судебном заседании юридических фактов в соответствии с нормами процессуального и материального права, разрешает гражданское дело по существу, т. е. удовлетворяет иск, жалобу, заявление полностью или в определенной части или отказывает в их удовлетворении.

Главный признак судебного решения – разрешение им дела по существу. Постановление суда первой инстанции или судьи, которыми дело не разрешается по существу, выносится в форме определений (ст. 224 ГПК). Содержание и значение судебного решения понимаются по-разному в научной литературе. Обобщая самые различные суждения по данному вопросу, можно сказать, что понятие судебного решения раскрывается в ряде его существенных признаков, взятых в совокупности.

Судебное решение:

- 1) это акт органа судебной власти, занимающего самостоятельное место в системе государственных органов;
- 2) это правоприменительный акт, содержащий в себе одновременно приказ и подтверждение. Приказ в судебном решении проявляется во властном характере решения суда, а подтверждение – в том, что суд устраняет спор о праве, констатируя наличие материально-правовых отношений, субъективных прав и обязанностей.

Некоторые авторы отмечают, что судебное решение как правоприменительный акт выступает в качестве акта индивидуального поднормативного регулирования. В этом смысле судебное решение, так же, как и любой иной правоприменительный акт, выступает в качестве юридического факта

материального и процессуального права, входя элементом в многочисленные фактические составы;

3) это акт защиты субъективных прав и интересов граждан и организаций;

4) это процессуальный акт – документ, поскольку судебное решение выносится в определенной форме и в определенном законом порядке и должно иметь указанные в законе содержание и реквизиты.

Значение судебного решения заключается в основном в следующем. Оно, во-первых, прекращает спор о праве ввиду его рассмотрения по существу и завершает судопроизводство по делу. Во-вторых, восстанавливает законность, нарушенную одной из сторон, упорядочивает и вносит стабильность в отношения гражданского оборота. В-третьих, осуществляет профилактические функции правосудия.

Судебное решение как правоприменительный акт должно соответствовать определенным требованиям, указанным в законе. Данные требования формулируются в законе и выводятся из сущности судебного решения. Наиболее общие требования к судебному решению определены ст. 195 ГПК, а именно требования законности и обоснованности.

Законность – это соответствие судебного решения требованиям норм материального и процессуального права. Решение является законным, если оно вынесено в строгом соответствии с подлежащими применению по делу нормами материального права и при точном соблюдении норм процессуального права.

Обоснованность – это подкрепленность решения доказательствами. Решение является обоснованным, если в нем изложены все имеющие значение для дела обстоятельства, всесторонне и полно выясненные в судебном заседании, и приведены доказательства в подтверждение выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

Иными словами, обоснованность судебного решения заключается в:

1) правильном определении всех обстоятельств, имеющих значение для дела;

2) доказанности этих обстоятельств;

3) соответствии выводов суда установленным обстоятельствам.

Можно выделить и другие требования к судебному решению. В их числе – определенность, безусловность, полнота, соответствующая процессуальная форма.

Определенность – это определенный и четкий ответ суда на спорное требование. Судебное решение должно не только определить права и обязанности сторон и других заинтересованных лиц, но и четко указать на истребуемую сумму, имущество, сроки и содержание действий, которые должен совершить должник.

Безусловность – это независимость решения вопроса о защите права или интереса от наступления какого-либо условия. Недопустимо вынесе-

ние решения, исполнение которого будет зависеть от наступления или не наступления какого-либо действия или события.

Следующее требование к судебному решению – **полнота**. В решении должны быть даны ответы на все вопросы, оно должно быть вынесено по всем требованиям, заявленным истцом. Если ответчик заявлял встречный иск, предъявлялись требования третьих лиц с самостоятельными требованиями, то суд должен постановить решение по каждому требованию.

Процессуальную форму как требование к судебному решению можно понимать в двух аспектах:

1) процессуальная форма с точки зрения соблюдения порядка вынесения судебного решения – в совещательной комнате, по большинству голосов, тайна совещания судей и др.;

2) процессуальная форма с точки зрения требований к судебному решению как документу. Судебное решение должно содержать определенные реквизиты, в основном указанные в ст. 197 и 198 ГПК РФ.

Законом установлены случаи, когда суд, вынесший решение, вправе самостоятельно исправить его недостатки:

1) исправление описок и явных арифметических ошибок (ст. 200 ГПК);

2) дополнительное решение (ст. 201 ГПК);

3) разъяснение решения (ст. 202 ГПК).

Определение законной силы судебного решения дано в ст. 13 и 208 ГПК. Более точная формулировка дается в п. 1 ст.6 Закона «О судебной системе Российской Федерации», согласно которому вступившие в законную силу постановления федеральных судов, мировых судей и судов субъектов РФ являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ.

Момент вступления решения суда в законную силу определен в ст. 209 ГПК. Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование, если они не были обжалованы. В случае подачи соответственно апелляционной или кассационной жалобы решение мирового судьи или решение федерального суда, если они не были отменены, вступают в законную силу после рассмотрения дела вышестоящим судом.

По решению суда, еще не вступившему в законную силу, наступает ряд правовых последствий:

1) суд, принявший его, не вправе его отменить или изменить;

2) участники процесса вправе его обжаловать в апелляционном или кассационном порядке;

3) в ряде случаев такое решение, не вступившее в законную силу, может быть исполнено.

Решение суда, вступившее в законную силу, приобретает новые свойства:

1) **общеобязательность**: все лица, так или иначе оказавшиеся в сфере действия судебного решения, должны с ним считаться. Законная сила судебного решения имеет свои объективные и субъективные пределы. Объективные пределы заключаются в том, что правовое действие вступившего в законную силу судебного решения распространяется на установленные судом факты и правоотношения. Субъективные пределы действия законной силы определяют круг лиц, на которых распространяется законная сила. К их числу относятся стороны и другие лица, участвующие в деле, а также их правопреемники;

2) **неопрровержимость**: решение не может быть обжаловано и пересмотрено в кассационном или апелляционном порядке. Это придает решению определенную стабильность, обеспечивающую устойчивость правоотношений;

3) **исключительность**: по вступлении решения в законную силу стороны и другие лица, участвовавшие в деле, а также их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же самые иски и требования и на том же основании (тождество иска).

4) **преюдициальность**: по вступлении решения в законную силу стороны и другие лица, участвовавшие в деле, а также их правопреемники не могут оспаривать в другом процессе установленные судом факты и правоотношения;

5) **исполнимость**: обязанные субъекты, перечисленные в резолютивной части решения, должны исполнить содержащееся в нем предписание. Свойство исполнимости присуще всем судебным актам независимо от вида иска, по которому оно было вынесено. Вместе с тем различаются формы и порядок исполнения судебного акта.

Решение приводится в исполнение после вступления его в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения. В ряде случаев еще не вступившее в законную силу судебное решение в силу прямого предписания закона либо определения суда приобретает данное качество немедленно после его провозглашения.

Основания для немедленного исполнения подразделяются на обязательные (судебное решение безусловно подлежит немедленному исполнению) и факультативные (вопрос о допущении немедленного исполнения каждый разрешается судом).

Немедленному исполнению в обязательном порядке подлежат следующие решения (ст. 211 ГПК):

- 1) о взыскании алиментов;
- 2) о выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- 3) о восстановлении на работе;

4) о включении гражданина РФ в список избирателей, участников референдума.

Суд может, но не обязан по просьбе истца обратиться к немедленному исполнению решения, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным. При допущении немедленного исполнения решения суд может потребовать от истца обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда. Вопрос о немедленном исполнении решения может быть рассмотрен судом одновременно с принятием решения (ст. 212 ГПК). В таком случае взыскатель должен убедить суд в необходимости немедленного исполнения, приведя для этого соответствующие доказательства.

Вопрос о допущении немедленного исполнения решения суда разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса о немедленном исполнении решения суда.

На определение суда о немедленном исполнении решения может быть подана частная жалоба. Подача частной жалобы на определение о немедленном исполнении решения суда не приостанавливает исполнение.

Таким образом, исполнимость является свойством не только тех судебных актов, которые уже вступили в законную силу. Могут исполняться и судебные решения, не вступившие в законную силу. Вместе с тем немедленное исполнение судебного решения не означает его вступления в законную силу, поскольку оно может быть обжаловано в кассационном порядке. Поэтому при отмене решения в кассационном порядке производится поворот исполнения судебного решения.

Судебные определения выносятся по различным процессуальным вопросам, возникающим в ходе судопроизводства, и оглашаются в зале судебного заседания.

Существует классификация определений суда по различным критериям.

По форме выделяют определения, выносимые в форме отдельного процессуального документа и заносимые в протокол судебного заседания (протокольные).

По субъекту различают единоличные и коллегиальные определения.

По содержанию выделяют подготовительные, пресекательные, заключительные и частные определения суда.

Подготовительные – определения, целью вынесения которых является создание необходимых условий для защиты права в первом же судебном заседании (о подготовке; о привлечении к участию в производстве заинтересованных лиц).

Пресекательные определения препятствуют динамике судопроизводства (об отказе в принятии заявления; об оставлении заявления без движения или без рассмотрения).

Заключительные определения завершают производство в суде первой инстанции в связи с волеизъявлением сторон (заключение сторонами мирового соглашения)

Частные определения являются процессуальным средством реагирования суда, как представителя одной из ветвей власти, на выявленные в ходе судопроизводства нарушения законности, недостатки в деятельности органов управления, организаций и учреждений. Частное определение выносится по инициативе суда на основании установленных судом обстоятельств дела (например, ВС РФ указал: т.к. право на социальное обеспечение по возрасту относится к числу основных конституционных прав и главной целью пенсионного обеспечения является предоставление человеку средств к существованию, следует обратить внимание судов на необходимость вынесения частных определений при выявлении в ходе рассмотрения пенсионных дел случаев нарушения законности при назначении и выплате гражданам трудовых пенсий (ПП ВС РФ № 20.12.2005).

Частные определения могут выноситься и в адрес нижестоящего суда, в ходе кассационной проверки судебного решения (такое определение должно быть вынесено, в частности, если при рассмотрении дела суд кассационной инстанции установит, что судом первой инстанции не проводилась подготовка дела к судебному разбирательству (ПП ВС РФ № 12 от 24.06.2008).

В отличие от ГПК РСФСР 1964 года, в действующем Кодексе не предусмотрено обжалование частных определений.

ТЕМА 18. Приказное производство

По общему правилу суд выносит решение после рассмотрения дела по существу. Вынесению же судебного приказа предшествует упрощенная форма судебного разбирательства. Судебный приказ – судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, установленным законом.

Введение института судебного приказа позволяет решить некоторые проблемы, существующие в гражданском процессе: ускорить рассмотрение судом дел, носящих бесспорный характер, а следовательно, ускорить процедуру исполнения, разгрузить суды от дел, которые могут быть разрешены в упрощенном производстве.

Черты судебного приказа:

- 1) постановление судьи обладает силой исполнительного документа (п. 2 ч.1 ст.12 ФЗ № 229 от 02.10.2007 г. Об исполнительном производстве»);
- 2) судебный приказ выносится без рассмотрения дела по существу;
- 3) стороны в приказном производстве называются заявитель и должник;

4) судебный приказ выносится на основе письменных, вещественных доказательств, суд не исследует свидетельские показания и заключения эксперта;

5) судебный приказ выносится только по основаниям, указанным в законе;

6) судебный приказ выносится по требованиям, которые можно назвать бесспорными (например, если требование кредитора основано на нотариально удостоверенной сделке).

Процедура выдачи судебного приказа урегулирована главой 11 ГПК РФ.

Перечень требований, по которым выдается судебный приказ (ст. 122 ГПК), является исчерпывающим.

Заявление о выдаче судебного приказа подается в суд по общим правилам подсудности. Заявление подается в письменной форме в нем должно быть указано (ч. 2 ст. 124 ГПК):

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование взыскателя, его место жительства или место нахождения;
- наименование должника, его место жительства или место нахождения;
- требование заявителя и обстоятельства, на которых оно основано;
- документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя;
- перечень прилагаемых документов.

В случае истребования движимого имущества в заявлении должна быть указана стоимость этого имущества.

К заявлению прилагаются копии всех документов по числу должников.

Заявление оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, исчисляемой исходя из оспариваемой суммы в исковом производстве.

Судья отказывает в принятии заявления о выдаче судебного приказа при наличии оснований, предусмотренных законом для отказа в принятии или для возвращения искового заявления, а также в следующих случаях (ст. 125 ГПК):

1) заявленное требование не предусмотрено перечнем оснований для выдачи судебного приказа;

2) место жительства или место нахождения должника находится вне пределов Российской Федерации;

3) не представлены документы, подтверждающие заявленное требование;

4) из заявления и представленных документов усматривается наличие спора оправе;

5) заявление не оплачено государственной пошлиной.

Об отказе в принятии заявления судья выносит определение, которое может быть обжаловано. Отказ не препятствует обращению в суд в иском порядке.

Судебный приказ по существу заявленного требования выносится в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд, без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений (ст. 126 ГПК).

Судебный приказ состоит из вводной и резолютивной частей (ст. 127 ГПК). В вводной части судебного приказа указывается:

- 1) номер производства и дата вынесения приказа;
- 2) наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего приказ;
- 3) наименование, место жительства или место нахождения взыскателя;
- 4) наименование, место жительства или место нахождения должника.

В резолютивной части судебного приказа указывается:

- 1) закон, на основании которого удовлетворено требование;
- 2) размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обозначение движимого имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости;

- 3) размер неустойки, если ее взыскание предусмотрено федеральным законом или договором, а также размер пеней, если таковые причитаются;

- 4) сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход соответствующего бюджета.

Применительно к отдельным требованиям, по которым выносятся судебный приказ, могут быть установлены дополнительные положения (например, в судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей указываются дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты, размер платежей, взыскание ежемесячно с должника, и срок их взыскания).

Законом установлен порядок отмены судебного приказа – судья отменяет судебный приказ, если от должника в установленный срок поступят возражения относительно его исполнения. В случае отмены судебного приказа судья должен разъяснить взыскателю в определении об отмене, что заявленное требование им может быть предъявлено в порядке искового производства. Копии определения суда об отмене судебного приказа направляются сторонам не позднее трех дней после дня его вынесения (ст. 129 ГПК).

Если в установленный срок от должника не поступят в суд возражения, судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом для исполнения судебному приставу-исполнителю (ст. 130 ГПК).

Вступивший в силу судебный приказ может быть отменен по общим основаниям в порядке надзора.

ТЕМА 19. Заочное производство

Заочным называется обычное исковое производство, в котором судебное заседание проводится в отсутствие ответчика, не явившегося по вызову суда в судебное заседание.

Условия рассмотрения дела в порядке заочного производства:

- 1) неявка в судебное заседание ответчика. Если в деле участвуют несколько ответчиков, то вынесение заочного решения допускается при неявке в судебное заседание всех не явившихся ответчиков;
- 2) надлежащее извещение ответчика о времени и месте судебного заседания, о чем должны иметься доказательства в деле;
- 3) несообщение ответчиком об уважительных причинах неявки и отступление его просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие;
- 4) отсутствие возражений истца против вынесения заочного решения.

Если явившийся в судебное заседание истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, суд откладывает разбирательство дела и направляет не явившемуся ответчику повторное извещение о времени и месте нового судебного заседания.

О рассмотрении дела в порядке заочного производства суд выносит определение.

При рассмотрении дела в порядке заочного производства суд ограничивается исследованием доказательств, представленных сторонами, учитывает их доводы и ходатайства и выносит решение, которое именуется заочным. Само по себе отсутствие ответчика в судебном заседании и невозможность в связи с этим для суда заслушать его объяснения не означает, что иск будет удовлетворен в объеме требований истца. Истец в любом случае обязан доказать свои требования по общим правилам доказывания, поэтому иск будет удовлетворен только в доказанных им пределах.

Поскольку в судебном заседании не присутствует ответчик, то при рассмотрении дела в порядке заочного производства не могут быть изменены основание или предмет иска или увеличен размер исковых требований. Если истец подает заявление, например, об увеличении размера исковых требований, то в этом случае дело может быть рассмотрено в рамках обычного искового производства.

Содержание заочного решения определяется общими правилами гражданского процессуального законодательства (ст. 198 ГПК). При этом в резолютивной части заочного решения должны быть указаны срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения. Стороне, не явившейся в судебное заседание, копия заочного решения высылается не позднее трех дней со дня его вынесения с уведомлением о вручении.

В законную силу заочное решение вступает по общим правилам: по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование. Вместе с тем в связи с возможностью подачи ответчиком заявления об отмене за-

очного решения в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения, сроки на апелляционное или кассационное обжалование (10 дней) исчисляются по окончании срока на подачу ответчиком заявления об отмене заочного решения. Если такое заявление ответчиком было подано, то заочное решение вступает в законную силу по истечении десяти дней после вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

В связи с вынесением заочного решения без участия ответчика закон дает ему дополнительную процессуальную возможность защиты своих интересов путем подачи заявления об отмене решения. Заявление об отмене заочного решения суда должно содержать:

- 1) наименование суда, принявшего заочное решение;
- 2) наименование лица, подающего заявление;
- 3) обстоятельства, свидетельствующие об уважительности причин неявки ответчика в судебное заседание, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства, а также обстоятельства и доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда;
- 4) просьбу лица, подающего заявление;
- 5) перечень прилагаемых к заявлению материалов.

Заявление об отмене заочного решения суда подписывается ответчиком или при наличии полномочия его представителем и представляется в суд с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле. Данное заявление государственной пошлиной не оплачивается.

После принятия заявления суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления об отмене заочного решения суда, направляет им копии заявления и прилагаемых к нему материалов. Заявление об отмене заочного решения суда рассматривается судом в судебном заседании в течение 10 дней со дня его поступления в суд. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

По результатам рассмотрения заявления об отмене заочного решения суд своим определением вправе:

- отказать в удовлетворении заявления;
- отменить заочное решение суда и возобновить рассмотрение дела по существу в том же или ином составе судей.

Основания к отмене заочного решения. Заочное решение суда подлежит отмене, если суд установит, что неявка ответчика в судебное заседание была вызвана уважительными причинами, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и при этом ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда.

При отмене заочного решения суд возобновляет рассмотрение дела по существу. В случае неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о

времени и месте судебного заседания, принятое при новом рассмотрении дела решение суда не будет заочным. Ответчик не вправе повторно подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного производства.

ТЕМА 20. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

Сущность названия данного вида судопроизводства состоит в том, что суды в порядке, предусмотренном ГПК РФ, рассматривают и разрешают не только дела, возникающие из административных правоотношений, но и дела, возникающие из конституционных, налоговых и других правоотношений (жалобы на действия избирательных комиссий, на действия налоговых органов, жалобы на отказ в регистрации недвижимости и т.д.).

Названием этого вида судопроизводства в законе подчеркивается, с одной стороны, публичный характер правоотношений, являющихся объектом судебного исследования, и, с другой – участие в гражданском деле носителя властных полномочий (должностного лица, государственного служащего, органа общественного объединения).

Судебный порядок рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений, в научных источниках называют «административной юстицией».

Проблема существования в российском гражданском процессе «административной юстиции» как вида судопроизводства наряду с исковым всегда была дискуссионной темой.

Одни ученые полагали, что нет оснований для отграничения этого вида судопроизводства в отдельное от искового, другие – наоборот, доказывали и доказывают, что его необходимо сохранить как специфический вид производства, но в пределах единого гражданского процесса.

Потребность отличного от искового правового регламента по делам, возникающим из публичных правоотношений, объясняется традиционно несколькими обстоятельствами:

- 1) неравноправным положением участников (сторон) в регулятивных (конституционных, административных) и иных публичных правоотношениях;
- 2) специфической функцией суда при рассмотрении этих дел, состоящей не в разрешении спора о праве, как в исковых делах, а в осуществлении судебного контроля за законностью действий органов государства и организаций по отношению к гражданам, а в отдельных случаях – и к другим субъектам права.

До введения в действие ГПК РФ 2002 года многие авторы отмечали, что при рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, в силу неравноправного положения субъектов в административных и иных публичных 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; усилена активность суда в собирании доказательств и его инициатива. В настоящее время в главе 23 ГПК РФ установлены специальные правила (в дополнение к правилам искового производства) разрешения дел этого вида.

Публично-правовой характер отношений, подлежащих судебному рассмотрению, порождает специфику процессуального регулирования порядка рассмотрения и разрешения дел указанного вида судопроизводства: эти дела рассматриваются на основе применения норм искового производства, но с учетом действия специальных норм. Общие правила искового производства – принципы, письменная форма обращения, поэтапное развитие процесса, возможность оказаться от продолжения процесса и прекратить производство по делу применяются при рассмотрении дел, вытекающих из публичных правоотношений.

Согласно ст. 245 ГПК РФ суд рассматривает дела, возникающие из публичных правоотношений:

1) 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;

2) по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;

3) по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ;

4) по заявлениям о временном размещении иностранного гражданина или лица без гражданства, подлежащих передаче Российской Федерацией иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии, либо принимаемого Российской Федерацией иностранного гражданина или лица без гражданства, переданных иностранным государством Российской Федерации в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии, но не имеющих законных оснований для пребывания (проживания) в Российской Федерации (далее - иностранный гражданин, подлежащий реадмиссии), в предназначенном для этого специальном учреждении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции, функции по контролю, надзору и оказанию государственных услуг в сфере миграции ;

5) по заявлениям об установлении, о продлении, досрочном прекращении административного надзора, а также о частичной отмене или дополнении ранее установленных поднадзорному лицу административных ограничений;

6) иные дела, вытекающие из публичных правоотношений.

При рассмотрении и разрешении указанных дел не применяются правила о заочном производстве. Суд может признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, суд не связан доводами и основаниями заявленных требований.

При рассмотрении и разрешении публично-правовых требований суд может истребовать доказательства по своей инициативе, а обязанность по доказыванию возлагается на орган, принявший нормативный правовой акт или лиц, которые приняли оспариваемое решение, или совершали действие (допустили бездействие).

Специфичны субъективные пределы законной силы судебного решения после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений, установленные ст.250 ГПК РФ.

20.1. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части

В настоящее время суды не только рассматривают гражданские и уголовные дела, но и осуществляют **контроль** за представительной властью (соответствием принимаемых ею законов Конституции РФ) и исполнительной властью (соответствием действий и решений органов государственного управления и должностных лиц российским законам), тем самым защищая граждан от возможного произвола с их стороны.

При рассмотрении дел данной категории, судам следует руководствоваться положениями ПП ВС РФ № 48 от 29.11.07. «О практике рассмотрения дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части». Следует также учитывать, что в связи с принятием указанного постановления, утратили силу пункты 11-17 ПП ВС РФ № 2 от 20.01.03 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с принятием и введением в действие ГПК РФ».

Учитывая, что предметом спора является исключительно вопрос объективно-правового характера – о соответствии или несоответствии оспариваемого акта закону или нормативному акту большей юридической силы, существует необходимость в выделении существенных, индивидуальных признаков нормативного правового акта, способствующих его отграничению от правовых актов ненормативного характера.

Следует отметить, что родовым понятием по отношению к нормативному и ненормативному правовым актам является правовой акт. Правовой акт – это письменный документ, принятый уполномоченным субъектом права (государственным органом, органами местного самоуправления, институтами прямой демократии), имеющий официальный характер и обяза-

тельную силу, выражающий властные веления и направленный на регулирование общественных отношений.

Правовой акт обладает следующими основными признаками:

- 1) это письменный документ;
- 2) официальный документ;
- 3) изданный соответствующим органом в пределах его компетенции;
- 4) издан в установленной законом форме;
- 5) выражает властные веления;
- 6) направлен на регулирование общественных отношений.

Верховный Суд Российской Федерации разъясняет, что **нормативный правовой акт** – это изданный в установленном порядке акт управомоченного 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.

Как следует из пункта 1 статьи 251 ГПК РФ, нормативный правовой акт только тогда может быть оспорен на предмет соответствия акту большей юридической силы, когда он опубликован в установленном порядке. Часть 3 статьи 15 Конституции Российской Федерации закрепляет требование об обязательности официального опубликования законов (причем, исходя из буквального смысла нормы, не только федеральных). Такое же требование предъявляется Конституцией РФ и к иным нормативным правовым актам, затрагивающим права, свободы и обязанности человека и гражданина. Учитывая, что нормативный правовой акт обладает общеобязательной природой и признаком неоднократного применения, справедливо считать, что данное требование следует относить ко всем без исключения нормативным правовым актам. Интересно, что для федеральных органов исполнительной власти установлена обязательная регистрация нормативных правовых актов Министерством юстиции Российской Федерации.

Что же должен предпринять суд в случае, если правовой акт, явно отвечающий признакам нормативного, вопреки требованиям закона не опубликован в надлежащем порядке и не зарегистрирован? **Правовая позиция Верховного Суда Российской Федерации** по этому вопросу сводится к тому, что суд, усмотрев отсутствие регистрации и (или) опубликования оспариваемого нормативного правового акта, отказывает в принятии заявления о признании такого акта недействующим полностью или в части и разъясняет заявителю право обратиться с требованием о признании решения уполномоченного органа или должностного лица, выразившегося в принятии оспариваемого акта, незаконным по правилам Главы 25 ГПК РФ "Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, долж-

ностных лиц, государственных и муниципальных служащих" с соблюдением правил о подсудности таких дел. Таким образом, Верховный Суд приравнивает неопубликованные (незарегистрированные) нормативные правовые акты к ненормативным (Разъяснения Верховного Суда от 24.03.2004. Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса РФ).

Самым общим образом сущность **ненормативного правового акта** определена в его названии "ненормативный", то есть это такой правовой акт, который не содержит перечисленных признаков нормативного акта. Ненормативные (правоприменительные) акты носят индивидуально-разовый, индивидуально-определенный характер и принимаются в основном по организационно-распорядительным вопросам (например, о назначении на должность, о присвоении звания и т.д.). Кроме того, нормативные и ненормативные правовые акты отличаются по возможным последствиям их принятия. Нормативные акты устанавливают обязательные правила поведения для неопределенного круга лиц, рассчитаны на многократное применение, отрицательные последствия принятия нормативного акта, противоречащего требованиям права, неизмеримо возрастают по сравнению с принятием такого же индивидуального акта.

Исходя из публично-правой природы нормативного правового акта, дела о проверке законности нормативных правовых актов имеют публично-правовой характер, в связи с чем и отнесены законодателем к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений.

С заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части в суд вправе обратиться Президент РФ, Правительство РФ, законодательный (представительный) орган субъекта РФ, высшее должностное лицо субъекта РФ, орган местного самоуправления, глава муниципального образования, считающие, что принятым нормативным правовым актом нарушена их компетенция. Под нарушением компетенции указанных лиц следует понимать регулирование оспариваемым нормативным правовым актом тех отношений, которые в соответствии с законом должны регламентироваться нормативными правовыми актами, издаваемыми этими лицами. В заявлении должно быть указано, в чем конкретно состоит нарушение их компетенции оспариваемым нормативным правовым актом (ст. 251 ГПК РФ).

В пункте 10 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20.01.2003 № 2 отмечается, что в соответствии с частью 3 статьи 247 ГПК РФ в случае, если при подаче в суд заявления об оспаривании нормативного правового акта будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований статей 131 и 132 ГПК РФ. Оставление заявления

без движения в таком случае возможно только тогда, когда при предъявлении иска данное дело останется подсудным тому же суду, если подсудность изменяется, судья отказывает в принятии заявления. Если заявитель не выполнит требований судьи об оформлении искового заявления, то судья на основании статьи 136 ГПК РФ возвращает ему заявление со всеми приложенными к нему документами. Если наличие спора о праве, подведомственном суду, выяснится при рассмотрении дела в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, то суд на основании части 4 статьи 1 ГПК РФ применяет норму, регулирующую сходные отношения в особом производстве (часть 3 статьи 263 ГПК РФ), и выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Подача заявления об оспаривании нормативного правового акта в суд не приостанавливает действие оспариваемого нормативного акта (часть 7 статьи 251 ГПК РФ).

Судам подведомственны дела об оспаривании полностью или в части нормативных правовых актов ниже уровня федерального закона, перечисленных в части 2 статьи 125 Конституции РФ, по основаниям их противоречия иному, кроме Конституции РФ, нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу (ПП ВС РФ № 48 от 29.11.2007). Например, дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ, законов субъектов РФ по основаниям их противоречия федеральным законам.

Признание правового акта недействующим полностью или в части рассматривается и разрешается судьей единолично. Хотя статьей 246 ГПК РФ и предусмотрена возможность коллегиального рассмотрения и разрешения дел, возникающих из публичных правоотношений, такое рассмотрение и разрешение осуществляется в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом. В настоящее время такие случаи для рассмотрения данной категории дел в первой инстанции федеральными законами не предусмотрены.

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, должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и прокурора. Как видно, дела об оспаривании нормативных актов являются одной из категорий споров, где необходимо участие прокурора, который в таком деле выступает либо в качестве заявителя, либо, вступая в уже начатый процесс, дает заключение по делу.

С другой стороны, по общему правилу суд в зависимости от обстоятельств дела может рассмотреть заявление в отсутствие кого-либо из заинтересованных лиц, извещенных о времени и месте судебного заседания

(часть 2 статьи 252 ГПК РФ). В этом случае в полной мере проявляется также норма части 3 статьи 45 ГПК РФ, согласно которой неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. В противовес этому правилу частью 4 статьи 246 ГПК РФ суду предоставлено право признать обязательной явку в судебное заседание представителей органа государственной власти, местного самоуправления, должностного лица. В случае неявки они могут быть подвергнуты штрафу.

Таким образом, в производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений, принципы активной роли суда, объективной истины и законности превалируют над принципами состязательности и диспозитивности.

Так, суд вправе по собственной инициативе истребовать доказательства, а также, как уже указывалось ранее, признать явку заинтересованного лица обязательной либо рассмотреть дело в отсутствие кого-либо из участников.

Суд не вправе удовлетворить требование заявителя только по тому, что оно признано органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностным лицом, принявшими оспариваемый акт. Такое признание для суда не обязательно (часть 3 статьи 252 ГПК РФ). Это правило обязывает суд, независимо от признания требования заявителя, продолжить разбирательство дела, выяснить все обстоятельства, имеющие значение для его правильного разрешения, и вынести решение в соответствии с правилами статьи 253 ГПК РФ, то есть не в зависимости от позиции органа или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, а в зависимости от того, противоречит ли он в действительности федеральному закону либо другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, или не противоречит. Суд буквально обязан по своей инициативе проверить соответствие оспариваемого нормативного правового акта всем федеральным законам либо другим нормативным правовым актам, которым он может противоречить, а не только тем, которые указаны заявителем.

В силу части 3 статьи 252 ГПК Российской Федерации отказ лица, обратившегося в суд с заявлением об оспаривании нормативного правового акта, от своего требования не влечет за собой прекращения производства по делу.

Особенности рассматриваемого вида гражданского судопроизводства имеют свое специфическое проявление и в решении суда, его обязательной силе.

Согласно статье 253 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации суд, признав, что оспариваемый нормативный правовой акт не противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, принимает решение

об отказе в удовлетворении соответствующего заявления. Установив, что оспариваемый нормативный правовой акт или его часть противоречит федеральному закону либо другому нормативному правовому акту большей юридической силы, суд признает нормативный правовой акт недействующим полностью или в части со дня его принятия или иного указанного судом времени, например, со дня вступления в силу соответствующего решения суда.

Решение суда о признании нормативного правового акта или его части недействующими или сообщение о решении после вступления его в законную силу публикуется в печатном издании, в котором официально опубликован нормативный правовой акт, а в случае, если данное печатное издание прекратило свою деятельность, такое решение или сообщение публикуется в другом печатном издании, в котором публикуются нормативные правовые акты соответствующего органа государственной власти, местного самоуправления или должностного лица (часть 3 статьи 253 ГПК РФ).

В соответствии с частью 4 статьи 253 ГПК РФ решение суда о признании нормативного правового акта недействующим не может быть преодолено повторным принятием такого же акта.

20.2. Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих

Данный вид производства был закреплен еще в советском законодательстве. Так, ч. 2 ст. 58 Конституции СССР 1958 года гласила: "Действия должностных лиц, совершенные с нарушением закона, с превышением полномочий, ущемляющие права граждан, могут быть в установленном порядке обжалованы в суд". Конституция РФ сохранила данную гарантию прав человека, провозгласив в ч. 2 ст. 46, что "решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд". Право на обращение за защитой нарушенных прав и свобод гарантируется Конвенцией о защите прав человека и основных свобод. Кроме того, указанная Конвенция особо подчеркивает, что каждому гарантируется право на защиту, "даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве", т.е. представителями государственной власти.

Порядок реализации указанного права установлен в гл. 25 ГПК РФ, а также в Законе РФ "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан", который применяется в части, не противоречащей ГПК РФ.

Основанием для подачи заявления является совершение органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностным лицом, государственным или муниципальным служащим действий (бездействия) или принятия ими решения, которые нарушают права и свободы гражданина.

Закон об обжаловании действий и решений подчеркивает, что право на обращение в суд принадлежит "каждому гражданину". Согласно ст. 62 Конституции РФ иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ. Так как Закон об обжаловании действий и решений не предусматривает иного, право на такое оспаривание принадлежит также иностранным гражданам и лицам без гражданства.

Решение о подаче заявления принимается по субъективному усмотрению заявителя, считающего, что его права и свободы нарушены, хотя фактически оспариваемые решения, действия (бездействие) могут быть совершены на основании закона и не являться таким нарушением. Это вытекает из ч. 1 ст. 254 ГПК РФ и ст. 1 Закон об обжаловании действий и решений, которые указывают, что право на обращение в суд возникает у гражданина, который "считает", что его права нарушены.

В отличие от ГПК РСФСР и Закона об обжаловании действий и решений, ГПК РФ не включает в перечень органов и лиц, чьи решения, действия (бездействие) могут быть оспорены, учреждения, предприятия, организации, их объединения и общественные объединения. В связи с этим, с 1 февраля 2003 года (дата вступления ГПК РФ в силу), дела по оспариванию решений, действий (бездействия) этих лиц рассматриваются по правилам искового производства как дела по спорам о защите субъективного права (ПП ВС РФ от 20.01.2003 г. № 2 п.8 "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации").

Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих» № 2 от 10.02.2009 г. в п. 1 разъясняет следующее:

– к действиям органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных или муниципальных служащих по смыслу главы 25 ГПК РФ относится властное волеизъявление названных органов и лиц, которое не облечено в форму решения, но повлекло нарушение прав и свобод граждан и организаций или создало препятствия к их осуществлению. К действиям, в частности, относятся выраженные в устной форме требования должностных лиц органов, осуществляющих государственный надзор и контроль.

– к бездействию относится неисполнение органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностным лицом, государственным или муниципальным служащим обязанности, возложенной на них нормативными правовыми и иными актами, определяющими полномочия этих лиц (должностными инструкциями, положениями, регламентами, приказами). К бездействию, в частности, относится не рассмотрение обращения заявителя уполномоченным лицом.

– к решениям относятся акты органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных лиц, государственных, муниципальных служащих и приравненных к ним лиц, принятые единолично или коллегиально, содержащие властное волеизъявление, порождающее правовые последствия для конкретных граждан и организаций. При этом необходимо учитывать, что решения могут быть приняты как в письменной, так и в устной форме (например, объявление военнослужащему дисциплинарного взыскания). В свою очередь, письменное решение принимается как в установленной законодательством определенной форме (в частности, распоряжение высшего исполнительного органа государственной власти, субъекта Российской Федерации), так и в произвольной (например, письменное сообщение от отказа должностного лица в удовлетворении обращения гражданина).

В предмет оспаривания, в соответствии со ст. 2 Закона об обжаловании действий и решений входят не только само решение, действие (бездействие), но и действия по представлению официальной информации, ставшей основанием для совершения действий (бездействия) или принятия решений. Эта оговорка связана с необходимостью исключить тупиковую ситуацию, когда один орган совершает действия на основании ложной официальной информации, полученной от другого органа. При этом действия одного органа формально соответствуют закону, а действия второго формально не затрагивают прав заявителя, что лишает заявителя возможности оспорить такие действия. Так, например, ст. 9 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации", в качестве одного из оснований отказа в выдаче или аннулирования вида на жительство предусматривает поддержку гражданином террористическую (экстремистскую) деятельность. Очевидно, что если предоставленная информация о данном гражданине ложная, то орган внутренних дел откажет лицу в выдаче вида на жительство. При этом лицо не сможет оспорить такие действия в суде, т.к. органы внутренних дел действовали строго в рамках закона. В данном случае лицо должно оспорить действия органа, предоставившего такую информацию, ставшую основанием для отказа.

Под нарушением прав и свобод следует понимать такой результат оспариваемых решений, действий (бездействия), при котором заявитель не смог реально в конкретной ситуации воспользоваться принадлежащими

ему правами (свободами), гарантированными Конституцией РФ, международными актами, законодательством РФ.

Создание препятствия к осуществлению прав и свобод – это такой результат решений, действий (бездействия), при котором лицу необходимо преодолевать препятствия и ограничение, не предусмотренные законом.

Под возложением обязанности понимается такой результат решений, действия (бездействия), при котором лицу предписывается совершить определенные действия, обязанность совершения которых законом не предусмотрена.

Наконец, привлечение к ответственности означает, что в результате оспариваемого решения, действия (бездействия) лицо привлекается к дисциплинарной, гражданской, уголовной или административной ответственности.

Подсудность определяется по общим правилам ст. 24 – 27 ГПК РФ.

Заявление может быть подано гражданином по правилам альтернативной подсудности: по месту его жительства или по месту нахождения органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, решение, действие (бездействие) которых оспаривается.

Заявление должно быть подано не позднее 3 месяцев со дня, когда лицу стало известно о нарушении его прав и свобод. Данный срок не является пресекательным, ч. 2 ст. 256 ГПК РФ прямо указывает, что в случае пропуска данного срока, суд не отказывает в принятии заявления, и выясняет в предварительном заседании причины пропуска указанного срока. Если суд сочтет причины пропуска уважительными, заявление будет рассматриваться им по существу. Месячный срок устанавливается для оспаривания отказа вышестоящего органа, должностного лица в удовлетворении жалобы. Данный срок начинает течь со дня получения письменного уведомления об отказе либо со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если гражданином не был получен на нее письменный ответ (ст. 5 Закона об обжаловании действий и решений). Иные сроки установлены для обжалования действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя. Согласно ст. 441 ГПК РФ жалоба подается в течение 10 дней со дня совершения действия (отказа в совершении действия) или со дня, когда взыскателю или должнику, не извещенным о времени и месте совершения действия судебного пристава-исполнителя, стало о нем известно.

Подаваемое заявление должно отвечать общим требованиям ст. 131 и 132 ГПК РФ. При несоответствии указанным требованиям, судья оставляет заявление без движения до устранения недостатков.

Суд вправе приостановить действие оспариваемого акта до вступления в законную силу решения суда.

Поскольку гл. 25 ГПК РФ отсылает к общим правилам искового производства, следовательно, общий порядок рассмотрения заявления об ос-

паривании решения, действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих заключается в подаче заявления, подготовке дела к судебному разбирательству с участием сторон, вынесении решения суда. Кроме того, возможно обжалование решения суда в кассационном или надзорном порядке, либо по вновь открывшимся обстоятельствам.

Дело рассматривается в открытом заседании судьей единолично. Срок для рассмотрения дела установлен сокращенный – 10 дней, которые начинают течь со дня, следующего за днем подачи заявления. К участию в деле привлекается сам заявитель (напомним, что несмотря на упоминание в ст. 257 ГПК РФ только гражданина, заявителем может выступать и организация. В этом случае в заседании участвует ее руководитель либо иное лицо, которому выдана доверенность), руководитель или представитель органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностное лицо, государственный или муниципальный служащий, решения, действия (бездействия) которых оспариваются. Данное участие не является обязательным, поэтому в случае неявки кого-либо из указанных лиц, суд вправе рассмотреть дело в их отсутствие. К участию в деле не могут привлекаться третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, так как государственные органы не имеют своего собственного интереса (а значит, и самостоятельных требований) в конкретном деле, а гражданин, если считает, что его права и свободы тоже нарушены оспариваемыми решениями, действиями (бездействием), должен доказывать факт нарушения в отдельном судопроизводстве, при этом вступившее в законную силу решение суда по делу об оспаривании тех же решений, действий (бездействия) имеет для него преюдициальное значение.

Обязанность по доказыванию законности оспариваемого решения, действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих возлагается на орган или лиц, которые приняли оспариваемые решения или совершили оспариваемые действия (бездействие).

Столь явное отступление от общих правил распределения бремени доказывания (ст. 56 ГПК РФ) допущено законодателем в интересах лиц, чьи права и свободы ущемлены действием законодательной и исполнительной власти.

Освобождение заявителей от обязанности доказать незаконность решения, действия (бездействия) вызвано особым публичным значением данной категории дел, а также тем обстоятельством, что решение суда имеет преюдициальное (исключительное) значение не только для лиц, участвующих в деле, но и для неопределенного круга лиц. Таким образом, суд не должен основывать свое решение исключительно на доказательствах, представленных заявителем, но должен полностью исследовать вопрос, в

том числе истребовать доказательства, как это предусматривает ч. 2 ст. 249 ГПК РФ.

Суд, признав заявление обоснованным, принимает решение об обязанности соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина или препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод. Для удовлетворения требования заявителя достаточно признания самого факта нарушения оспариваемым решением, действием (бездействием) прав и свобод заявителя. Данный вывод следует из того, что права и свободы гражданина или организации могут быть ограничены только Федеральными законами, а значит, любое решение, действие (бездействие), нарушающее права и свободы, заведомо является незаконным.

Указание ст. 258 ГПК РФ о том, что права гражданина, нарушенные неправомерными действиями государственных органов и должностных лиц, подлежат возмещению в полном объеме, означают, что возмещение убытков производится по правилам ГК РФ. При этом учитываются требования заявителя, а также доказанность размера убытков и наличия оснований для их возмещения. Кроме того, возмещение издержек, понесенных заявителем, происходит за счет лица или органа, решение, действие (бездействие) которого признано незаконным (ППИ ВС РФ № 2 от 10.02.2009 г. № 29 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих»).

С момента вступления решения суда в законную силу решение, действие (бездействие), которые оспаривались, признаются несоответствующими закону (недействительными) и не порождают правовых последствий.

Реализация решения суда производится по правилам ч. 2 ст. 206 ГПК РФ. В случае неисполнения предписания, содержащегося в решении суда, лицо, на которое возложена обязанность исполнить решение суда, может быть подвергнуто административной или уголовной ответственности.

В случае, если суд признает заявление необоснованным, суд отказывает в удовлетворении заявления. Основаниями для отказа в удовлетворении заявления является установление факта, что оспариваемое решение, действие (бездействие) принято (совершено) в соответствии с законом в пределах полномочий органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего и права либо свободы гражданина не были нарушены.

Решение суда по данной категории дел обладает исключительностью, то есть после его вступления в законную силу лица, участвующие в деле, а также иные лица не могут заявлять в суде те же требования и по тем же основаниям (ст. 250 ГПК РФ).

20.3. Рассмотрение дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

Основанием для подачи заявления является нарушение избирательных прав граждан. Нарушение избирательных прав может проявляться в различных формах. В зависимости от этого дела по защите избирательных прав можно условно классифицировать на следующие группы:

- дела, связанные с регистрацией кандидатов и избирательных объединений;
- дела, связанные с признанием выборов недействительными;
- дела, связанные с включением в списки избирателей;
- дела об оспаривании текста бюллетеня, недействительности бюллетеня;
- дела об оспаривании иных решений избирательных комиссий и др.

П. 2 ст. 259 ГПК РФ предусматривает особый круг субъектов, имеющих право обратиться в суд с заявлением о защите избирательных прав. Так, Центральная избирательная комиссия РФ, комиссии субъектов РФ, избирательные комиссии муниципальных образований, окружные, участковые, территориальные избирательные комиссии, соответствующие комиссии референдума вправе обратиться с заявлением в суд в связи с нарушением избирательного законодательства, законодательства о референдуме органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностными лицами, кандидатом, избирательным объединением, избирательным блоком, политической партией, ее региональным отделением, а также иным общественным объединением, инициативной группой по проведению референдума, избирательной комиссией, комиссией референдума. В данном случае избирательными комиссиями осуществляется защита неопределенного круга лиц в зависимости от региона охвата конкретной избирательной комиссией.

Перечень лиц, имеющих право подать заявление о защите избирательных прав, дан в ст. 259 ГПК РФ исчерпывающим образом и расширительному толкованию не подлежит.

Отдельные федеральные законы могут определять особым образом круг лиц, наделенных правом на обращение в суд. Например, согласно ст. 31 ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав..." с заявлением в суд о расформировании избирательных комиссий вправе обратиться определенный в законе круг лиц. Данный круг лиц зависит от уровня избирательной комиссии. Например, для расформирования Центральной избирательной комиссии РФ заявление в суд должно подаваться от группы депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ численностью не менее одной трети от общего числа депутатов Государственной Думы или членов Совета Федерации соответственно (п. 2 ст. 31 ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав...").

В подаваемом заявлении должно быть указано, какие именно права нарушены. Указание на конкретные положения законодательства, которым не соответствуют оспариваемые решение, действия (бездействия) не может рассматриваться как такое указание. Верховный Суд РФ неоднократно указывал на необходимость указания конкретных прав заявителя, которые нарушены. Это связано с тем, что в случае обращения в суд гражданина (избирателя, кандидата), последний защищает свои субъективные права, и не может подавать иск в защиту неопределенного круга лиц. В случае поступления заявления, в котором не содержится перечня нарушенных субъективных избирательных прав, такое заявление суд должен оставить без движения до устранения недостатков.

К заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования. В случае их отсутствия суд оставляет заявление без движения.

Заявление должно подаваться с учетом правил подведомственности и подсудности.

Для дел данной категории установлена альтернативная подведомственность – лицо может обратиться в суд или в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к компетентному лицу.

П. 1 ст. 259 ГПК РФ для определения подсудности делает отсылку к общим правилам, установленным в ст. ст. 24, 26 и 27 ГПК РФ.

Дела о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ рассматривают в качестве судов первой инстанции районные суды, областные, краевые суды, суды городов федерального значения (Москвы и Санкт-Петербурга), автономной области, автономного округа, верховные суды республик, а также Верховный Суд РФ. Мировые судьи и военные суды указанные категории дел не рассматривают.

В соответствии с общими правилами определения подсудности применительно к районным судам, действует принцип остаточной компетенции. Районные суды рассматривают дела, которые не отнесены к подсудности Верховного Суда РФ и верховных судов республик, краевых, областных судов, судов города федерального значения, судов автономной области и судов автономных округов.

ГПК РФ проводит классификацию дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ на дела, связанные с прекращением деятельности или ликвидации политических партий и их подразделений, а также на дела по оспариванию решений, действий (бездействия) избирательных комиссий, комиссий референдума.

Подсудность первой группы дел зависит от вида общественного объединения – политической партии. Так, верховные суды республик, краевые, областные суды, суды города федерального значения, суды автономной области и суды автономного округа рассматривают в качестве судов первой инстанции дела о приостановлении деятельности или ликвидации регио-

нального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений (п. 3 ст. 26 ГПК РФ). Верховному Суду РФ подсудны дела о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений (п. 4 ст. 27 ГПК РФ).

Подсудность дел об оспаривании решений (уклонения от решений) соответствующих избирательных комиссий, комиссий референдума зависит от трех факторов. Во-первых, от уровня избирательной комиссии или комиссии референдума. В соответствии со ст. 20 ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав..." в РФ действуют следующие комиссии, комиссии референдума:

- Центральная избирательная комиссия Российской Федерации;
- избирательные комиссии субъектов Российской Федерации;
- избирательные комиссии муниципальных образований;
- окружные избирательные комиссии;
- территориальные (районные, городские и другие) комиссии;
- участковые комиссии.

Во-вторых, решение вопроса о подсудности может зависеть от характера проводимых выборов. В Российской Федерации проводятся выборы:

1. федеральных органов государственной власти:

- Президента Российской Федерации;
- депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации;
- Конституцией Российской Федерации и федеральными законами могут быть предусмотрены иные выборные органы федеральной государственной власти;

2. органов государственной власти субъектов Российской Федерации:

- законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации;
- высших должностных лиц субъектов Российской Федерации;
- иных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, предусмотренных их конституциями (уставами);

3. органов местного самоуправления:

- представительных и иных выборных органов местного самоуправления;
- выборных должностных лиц местного самоуправления (п. п. 47 – 49 ст. 2 ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав...")

В-третьих, решение вопроса подсудности указанных дел может зависеть от характера оспариваемого решения избирательной комиссии.

Это связано с тем, что до обращения в суд заинтересованное лицо имеет право оспорить решения и действия (или бездействие) избиратель-

ной комиссии в непосредственно вышестоящую комиссию, которая обязана рассмотреть жалобу и вынести одно из следующих решений:

- об оставлении жалобы без удовлетворения;
- об отмене обжалуемого решения полностью или в части и принятии решения по существу;
- об отмене обжалуемого решения полностью или в части и обязанности нижестоящую комиссию принять решение по существу (п. 6 ст. 75 ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав...").

С учетом этих факторов подсудность дел об оспаривании решений, действий (бездействия) избирательной комиссии, комиссии референдума, определяется следующим образом. Верховные суды республик, краевые, областные суды, суды города федерального значения, суды автономной области и суды автономного округа рассматривают в качестве судов первой инстанции дела об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации, соответствующих комиссий референдума, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума (п. 4 ст. 26 ГПК РФ). Верховный Суд РФ в качестве суда первой инстанции рассматривает дела об обжаловании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации (п. 5 ст. 27 ГПК РФ).

Соответственно районным судам подсудны дела об оспаривании решений, действий (бездействия) всех иных комиссий (избирательных комиссий муниципальных образований, территориальных, участковых) по выборам в представительные органы власти субъекта РФ. Районные суды рассматривают заявления об оспаривании решений органов местного самоуправления, нарушающих права граждан на участие в местном референдуме.

В случае если решение, действия (бездействие) комиссии обжаловались в административном порядке в вышестоящую комиссию, то при обращении в суд, подсудность таких дел будет определяться следующим образом. В случае оставления вышестоящей комиссией жалобы без удовлетворения, а следовательно, оставления в силе решения нижестоящей комиссии, подсудность дела определяется по правилам оспаривания решения нижестоящей избирательной комиссии. Это связано с тем, что по таким делам предметом оспаривания является решение нижестоящей избирательной комиссии, именно оно имеет самостоятельное значение и влечет правовые последствия; решение же вышестоящей комиссии такого значения не имеет.

В случае отмены вышестоящей комиссией решения нижестоящей и принятия своего решения по существу либо об обязанности нижестоящей комиссии повторно рассмотреть вопрос и принять решение по существу последнее утрачивает самостоятельное значение и предметом спора быть не может; такое значение приобретает решение вышестоящей комиссии, именно оно становится предметом спора в суде, в связи с чем подсудность такого дела должна определяться по правилам подсудности дел об оспаривании решений вышестоящих избирательных комиссий.

Территориальная подсудность также определяется исходя из общих правил, установленных ст. 28 ГПК РФ. Заявление подается по месту нахождения комиссии, решение, действия (бездействие) которой оспариваются, либо по месту нахождения структурного подразделения политической партии в случае подачи заявления о прекращении его деятельности или ликвидации.

В связи с этим заинтересованное лицо вправе оспорить решение избирательной комиссии по выборам в федеральные органы государственной власти и органы государственной власти субъекта Российской Федерации в суде, действующем в этом субъекте Российской Федерации (например, решение избирательной комиссии Московской области, расположенной в городе Москве, в Московский областной, но не в Московский городской суд).

Для того, чтобы заявление было принято к производству, необходимо не только соблюсти правила подсудности, но и сроки обращения в суд за защитой нарушенных избирательных прав и права на участие в референдуме.

Сроки для данной категории дел подразделяются на сроки, установленные для заинтересованных в рассмотрении дела лиц (сроки обращения в суд), а также сроки, установленные для суда (сроки рассмотрения и разрешения заявления). Глава 26 ГПК РФ устанавливает специальные, сокращенные сроки подачи заявления и его рассмотрения и разрешения, что вызвано во-первых, ограниченностью избирательного процесса во времени, а во-вторых, важностью данной категории дел, в связи с чем необходимо оперативное реагирование на нарушения избирательных прав.

Сроки подачи заявления зависят от стадии избирательной кампании, на которой возник спор. Так, заявление о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме либо избирательных прав и права на участие в референдуме может быть подано в течение 3 месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известным о нарушении избирательного законодательства (п. 1 ст. 260 ГПК РФ). Заявления об обжаловании решений комиссий об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в течение 10 дней со дня принятия оспариваемого решения.

В случае 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 (абз. 4 п. 1 ст. 260 ГПК РФ).

Следует отметить, что в случае признания выборов несостоявшимися, подача каких-либо заявлений о защите нарушенных прав невозможна, так как фактически отсутствует само нарушение, и предъявленное к защите требование носит не правовой характер, так как не порождает правовых последствий, а потому не подлежит рассмотрению в гражданском судопроизводстве.

Сроки рассмотрения заявления сокращенные, что вызвано необходимостью оперативного разрешения дела в связи с жесткими сроками самого избирательного процесса, а также существенными экономическими издержками в случае повторного проведения выборов.

Рассмотрение заявления судом проводится с участием заявителя, представителя соответствующих органа власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, прокурора в открытом судебном заседании. По общему правилу дела рассматриваются судьей единолично, дела о расформировании комиссий – в составе трех профессиональных судей (п. 3 ст. 260 ГПК РФ). Участие указанных лиц не является обязательным, поэтому в случае неявки лица, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению и разрешению дела.

В заседании суд исследует заявление и представленные доказательства нарушения избирательного законодательства, избирательных прав, права на участие в референдуме. В случае, если суд признает заявление обоснованным, оспариваемое решение, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица признается незаконным. В противном случае суд отказывает в удовлетворении заявления. Постановление суда выносится именем Российской Федерации в форме решения.

Решение должно удовлетворять общим требованиям, предъявляемым к решению суда первой инстанции (состоять из вводной, описательной, мотивировочной, резолютивной частей). В резолютивной части решения суд обязан указать, удовлетворяется ли заявление полностью или в части, либо об отказе в удовлетворении заявления. Если оспариваемое решение, действия (бездействие) признаны незаконными, в резолютивной части указывается на признание их незаконными, а также указывает на способ защиты и восстановления нарушенного права. Способы защиты определяют

ся исходя из заявленных требований и характером нарушения. В любом случае данные способы должны удовлетворить требование заявителя либо иным путем восстановить в полном объеме его нарушенные избирательные права или право на участие в референдуме.

Решение вступает в законную силу по правилам, предусмотренным ст. 261 ГПК РФ, то есть по истечении 5 дней с момента принятия решения судом (срок для кассационного обжалования решений по данной категории дел – п. 3 ст. 261 ГПК). После вступления решения в законную силу оно направляется руководителю соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума. Реализация решения происходит в соответствии с правилами ст. 206 ГПК РФ.

Установлены сокращенные сроки подачи кассационных жалоб на решение суда по делу о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ в ходе избирательной кампании или подготовки и проведения референдума. Такая жалоба может быть подана в течение пяти дней со дня принятия судом решения (ч. 3 ст. 261 ГПК РФ).

20.4. Дела по заявлениям о временном размещении иностранного гражданина или лица без гражданства, подлежащих передаче Российской Федерацией иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии, в предназначенном для этого специальном учреждении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции, функции по контролю, надзору и оказанию государственных услуг в сфере миграции

Настоящая глава введена в ГПК РФ Федеральным законом от 23.07.2010 N 178-ФЗ. Рeadмиссия (от англ. глагола *to readmit* — принимать назад) — передача лиц, незаконно пребывающих на территории государства, в страну, из которой они прибыли с согласия этой последней. Как правило, по реадмиссии депортация производится не в страну происхождения мигранта, а в страну, из которой он непосредственно прибыл. Если он и там пребывал нелегально, то при наличии соответствующего соглашения о реадмиссии он может быть депортирован далее.

Сущность соглашений о реадмиссии составляют взаимные обязательства государств принять обратно своих граждан, граждан третьих стран и лиц без гражданства, незаконно прибывших на территорию договаривающейся стороны или остающихся там без законных оснований, если данные лица прибыли с территории этой договаривающейся стороны. Договоры о реадмиссии также предусматривают создание технических возможностей для управления процедурой и операциями по перемещению нелегальных

мигрантов, а также установление правил возмещения затрат, защиты данных и соблюдение прочих международных прав и обязательств.

25 мая 2006 года на саммите в Сочи Россия и ЕС подписали два соглашения: об упрощении выдачи виз и о реадмиссии.

Заявление о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении подается территориальным органом федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции, функции по контролю, надзору и оказанию государственных услуг в сфере миграции (далее - федеральный орган исполнительной власти в сфере миграции), в суд по месту нахождения специального учреждения, в которое помещен иностранный гражданин, подлежащий реадмиссии.

Заявление о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении подается в суд в течение 48 часов с момента помещения иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальное учреждение. Заявление о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении подается в суд не позднее чем за 48 часов до истечения установленного по решению суда срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении. Дело должно быть возбуждено незамедлительно. Одновременно судья продлевает срок пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении на срок, необходимый для рассмотрения такого заявления. При возбуждении дела судья вправе истребовать у лиц, участвующих в деле, необходимые для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела материалы.

Заявление о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении судья рассматривает в течение пяти дней со дня возбуждения дела. Судебное заседание проводится в помещении суда.

Дело рассматривается с участием прокурора, представителя территориального органа федерального органа исполнительной власти в сфере миграции, подавшего в суд указанное в части первой настоящей статьи заявление, и иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в отношении которого рассматривается дело о его временном размещении в специальном учреждении или о продлении срока его пребывания в специальном учреждении.

Суд, рассмотрев по существу заявление о временном размещении иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении или о продлении срока пребывания иностранного гражданина, подле-

жащего реадмиссии, в специальном учреждении, принимает решение, которым удовлетворяет или отклоняет заявление.

Решение суда об удовлетворении указанного в части первой настоящей статьи заявления является основанием для временного размещения иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении на необходимый для осуществления его реадмиссии срок или продления срока пребывания иностранного гражданина, подлежащего реадмиссии, в специальном учреждении.

В соответствии со ст.109.1. ФЗ «Об исполнительном производстве» исполнение содержащегося в исполнительном документе требования об административном выдворении за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства осуществляется судебным приставом-исполнителем. Исполнение постановления судьи о принудительном выдворении за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства заключается в приобретении проездного документа для указанных лиц, препровождении до пункта пропуска через Государственную границу Российской Федерации и официальной передаче указанных лиц пограничным органам.

20.5. Дела по заявлениям об установлении, о продлении, досрочном прекращении административного надзора, а также о частичной отмене или дополнении ранее установленных поднадзорному лицу административных ограничений

Данная глава введена в ГПК РФ Федеральным законом от 06.04.2011 N 66-ФЗ. В соответствии с Федеральным законом № 64-ФЗ от 6 апреля 2011 г. «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» административный надзор - осуществляемое органами внутренних дел наблюдение за соблюдением лицом, освобожденным из мест лишения свободы, установленных судом временных ограничений его прав и свобод.

При административном надзоре могут быть установлены следующие административные ограничения:1) запрещение пребывания в определенных местах;

2) запрещение посещения мест проведения массовых и иных мероприятий и участия в указанных мероприятиях;

3) запрещение пребывания вне жилого или иного помещения, являющегося местом жительства либо пребывания поднадзорного лица, в определенное время суток;

4) запрещение выезда за установленные судом пределы территории;

5) обязательная явка от одного до четырех раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства или пребывания для регистрации.

Срок, на который устанавливается административный надзор, составляет от одного года до трех лет, но не свыше срока, установленного законодательством Российской Федерации для погашения судимости.

Административный надзор устанавливается судом в отношении совершеннолетнего лица, освобождаемого или освобожденного из мест лишения свободы и имеющего непогашенную либо неснятую судимость, за совершение:

1) преступления против половой неприкосновенности и половой свободы несовершеннолетнего;

2) преступления при опасном или особо опасном рецидиве преступлений, а также за совершение:

1) тяжкого или особо тяжкого преступления;

2) преступления при рецидиве преступлений;

3) умышленного преступления в отношении несовершеннолетнего, если осужденный в период отбывания наказания в местах лишения свободы признавался злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания либо совершает в течение одного года два и более административных правонарушения против порядка управления и (или) административных правонарушения, посягающих на общественный порядок и общественную безопасность и (или) на здоровье населения и общественную нравственность.

Заявление об установлении административного надзора подается исправительным учреждением или органом внутренних дел, о продлении административного надзора и о дополнении ранее установленных административных ограничений - органом внутренних дел, о досрочном прекращении и частичной отмене административных ограничений - органом внутренних дел или лицом, в отношении которого установлен административный надзор, либо его представителем.

По делу об установлении административного надзора в отношении лица, освобождаемого из мест лишения свободы, заявление подается в суд по месту нахождения исправительного учреждения. По делу об административном надзоре в отношении лица, освобожденного из мест лишения свободы, заявление подается в суд по месту жительства или пребывания этого лица.

В заявлении об установлении, о продлении, досрочном прекращении административного надзора, частичной отмене либо о дополнении ранее установленных административных ограничений указываются основания подачи такого заявления и обстоятельства, имеющие значение для принятия решения по делу. К заявлению прилагаются имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела документы и материалы.

В заявлении об установлении, о продлении административного надзора, частичной отмене либо о дополнении ранее установленных административных ограничений указываются предлагаемые к отмене или установ-

лению виды административных ограничений. В заявлении исправительного учреждения об установлении административного надзора также указываются сведения о поведении лица, в отношении которого предлагается установить административный надзор, в период отбывания им наказания в исправительном учреждении. К заявлению прилагаются копия приговора суда и постановление начальника исправительного учреждения о признании осужденного злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания.

В заявлении органа внутренних дел об установлении, о продлении административного надзора или дополнении ранее установленных административных ограничений указываются также сведения об образе жизни и о поведении лица, в отношении которого решается вопрос об установлении, о продлении административного надзора или дополнении ранее установленных административных ограничений. К заявлению прилагаются документы и материалы, свидетельствующие о совершении данным лицом административных правонарушений. К заявлению о досрочном прекращении административного надзора или частичной отмене ранее установленных административных ограничений прилагаются документы и материалы, содержащие сведения, характеризующие лицо, в отношении которого установлен административный надзор. Суд при необходимости может затребовать иные документы и материалы.

Дело об административном надзоре рассматривается и разрешается судьей единолично с обязательным участием лица, в отношении которого подано заявление, а также с участием представителей исправительного учреждения или органа внутренних дел, которыми подано заявление, и прокурора. Неявка в судебное заседание заявителя или прокурора, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению и разрешению дела.

Обязанность доказывания обстоятельств по делу об административном надзоре лежит на заявителе.

Суд, рассмотрев заявление по делу об административном надзоре, принимает решение об удовлетворении или отказе в удовлетворении соответствующего заявления. Суд, принимая решение об установлении или о продлении административного надзора, одновременно устанавливает и административные ограничения. Суд вправе установить одно или несколько административных ограничений.

В решении суда об установлении или о продлении административного надзора указывается срок административного надзора.

Копия решения суда по делу об административном надзоре направляется судом лицам, участвующим в деле, в течение пяти дней со дня вступления этого решения в законную силу.

ТЕМА 21. Особое производство

Особое производство является одним из видов гражданского судопроизводства.

Для особого производства характерно:

1) отсутствие материально-правового спора. Если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд оставляет заявление без рассмотрения, разъясняет соответствующим лицам право предъявить иск в общем порядке. Невозможность рассмотрения в порядке особого производства исковых требований обусловлена отсутствием исковых институтов: признания и отказа от иска, мирового соглашения, обеспечения иска, встречного иска и проч.;

2) специфическая цель – защита прав путем установления фактов, имеющих юридическое значение, или уточнение правового статуса гражданина, имущества;

3) отсутствие сторон, поскольку нет материально-правового спора;

4) обязательное участие по некоторым категориям дел прокурора и субъектов, выступающих в защиту чужих интересов в порядке ст. 46, 47 ГПК;

5) установление круга лиц, которые могут обращаться в суд с заявлением о возбуждении дела особого производства;

6) особенности подсудности дел;

7) особенности рассмотрения и разрешения судом дел особого производства (гл. 27 – 38 ГПК).

Таким образом, особое производство – это вид гражданского судопроизводства, нацеленный на защиту прав путем установления юридических фактов, правового статуса граждан или имущества.

Виды дел особого производства (ст. 262 ГПК):

1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

2) об усыновлении (удочерении) ребенка;

3) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;

4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;

5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);

6) о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;

7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);

8) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;

9) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;

10) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;

11) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Перечень дел особого производства не является исчерпывающим. Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела. В частности, ГК предусматривает не упомянутую категорию дел – признание гражданина дееспособным.

21.1. Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, являются одной из самых распространенных категорий дел особого производства. Суд устанавливает **факты**, от которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан, организаций.

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, подается в суд по месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества.

В заявлении должно быть указано, для **какой цели** заявителю необходимо установить данный факт, а также должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов или невозможность восстановления утраченных документов.

Решение суда по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим факт, имеющий юридическое значение, а в отношении факта, подлежащего регистрации, служит основанием для такой регистрации, но не заменяет собой документы, выдаваемые органами, осуществляющими регистрацию.

Перечень юридических фактов, подлежащих установлению, сформулирован в законе как открытый. К ним, в частности, относятся дела об установлении факта: 1) родственных отношений; 2) факта нахождения на иждивении; 3) факта регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака, смерти; 4) факта признания отцовства; 5) факта принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении;

6) факта владения и пользования недвижимым имуществом; 7) факта несчастного случая; 8) факта смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти; 9) факта принятия наследства и места открытия наследства; 10) других имеющих юридическое значение фактов.

21.2. Дела об усыновлении (удочерении) ребенка

Как было разъяснено в п.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 года № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления», «учитывая, что заявление лица (лиц), желающих усыновить ребенка, в соответствии со ст.125 СК РФ рассматривается в порядке особого производства по правилам, предусмотренным главой 29-1 ГПК РСФСР, и это лицо приобретает права законного представителя ребенка лишь в случае удовлетворения судом его просьбы и только после вступления решения в законную силу (ч. 2 ст. 263-5 ГПК РСФСР), не могут быть рассмотрены одновременно с заявлением об усыновлении требования заявителя о защите имущественных прав ребенка, например, о праве собственности ребенка на движимое и (или) недвижимое имущество, перешедшее ему в собственность по договору дарения, в порядке наследования либо приватизации жилья».

Усыновление или удочерение является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах с соблюдением требований закона, а также с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие. Усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на территории Российской Федерации, либо на усыновление родственникам детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников.

Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением: лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными; супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным; лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах; лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей; бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине; лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права; лиц, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте

Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители (усыновитель); лиц, не имеющих постоянного места жительства; лиц, имеющих на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан; лиц, проживающих в жилых помещениях, не отвечающих санитарным и техническим правилам и нормам.

Лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка. Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет. По причинам, признанным судом уважительными, разница в возрасте может быть сокращена.

Применительно к делам об усыновлении закон содержит специальные требования к территориальной и родовой подсудности. Заявление об усыновлении или удочерении (далее – усыновление) подается гражданами Российской Федерации, желающими усыновить ребенка, в районный суд по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка. Граждане Российской Федерации, постоянно проживающие за пределами территории Российской Федерации, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, подают заявление об усыновлении в суд субъекта Российской Федерации по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка.

В заявлении об усыновлении должны быть указаны: фамилия, имя, отчество усыновителей (усыновителя), место их жительства; фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства или место нахождения, сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличии у него братьев и сестер; обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства; просьба об изменении фамилии, имени, отчества, места рождения усыновляемого ребенка, а также даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), о записи усыновителей (усыновителя) родителями (родителем) в записи акта о рождении.

К заявлению об усыновлении должны быть приложены копия свидетельства о рождении усыновителя – при усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке; копия свидетельства о браке усыновителей (усыновителя) – при усыновлении ребенка лицами (лицом), состоящими в браке; при усыновлении ребенка одним из супругов – согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения и не проживают совместно более года. При невозможности приобрести к заявлению соответствующий документ в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти факты; медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителей (усыновителя) справка с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копия деклара-

ции о доходах или иной документ о доходах; документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение; документ о постановке на учет гражданина в качестве кандидата в усыновители. К заявлению граждан Российской Федерации, постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации, иностранных граждан или лиц без гражданства об усыновлении ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, помимо перечисленных, прилагаются заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства – государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями, разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в это государство и его постоянное жительство на территории этого государства. Документы усыновителей – иностранных граждан должны быть легализованы в установленном порядке. После легализации они должны быть переведены на русский язык и перевод должен быть нотариально удостоверен.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка.

К заключению органов опеки и попечительства должны быть приложены:

1) акт обследования условий жизни усыновителей (усыновителя), составленный органом опеки и попечительства по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка либо по месту жительства усыновителей (усыновителя);

2) свидетельство о рождении усыновляемого ребенка;

3) медицинское заключение о состоянии здоровья, о физическом и об умственном развитии усыновляемого ребенка;

4) согласие усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, на усыновление, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей (усыновителя) в качестве его родителей (за исключением случаев, если такое согласие в соответствии с федеральным законом не требуется);

5) согласие родителей ребенка на его усыновление, при усыновлении ребенка родителями, не достигших возраста шестнадцати лет, также согласие их законных представителей, а при отсутствии законных представителей согласие органа опеки и попечительства, за исключением случаев, предусмотренных статьей 130 Семейного кодекса Российской Федерации;

6) согласие на усыновление ребенка его опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителя учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей;

7) при усыновлении ребенка гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации, иностранными гражданами или лицами без гражданства, не являющимися родственниками ребенка, документ, подтверждающий наличие сведений об усыновляемом ребенке в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, а также документы, подтверждающие невозможность передачи ребенка на воспитание в семью граждан Российской Федерации или на усыновление родственниками ребенка независимо от гражданства и места жительства этих родственников. Суд при необходимости может затребовать и иные документы.

Для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей. Не требуется согласие родителей ребенка на его усыновление в случаях, если они неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими; признаны судом недееспособными; лишены судом родительских прав; по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. Пункт 8 Постановления №9 предусмотрел, что «если у ребенка имеются родители, то наличие их согласия является обязательным условием усыновления. Согласие родителя на усыновление выявляется органом опеки и попечительства либо может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления. Согласие на усыновление, данное родителем в суде, должно быть зафиксировано в протоколе и подписано им лично, а также отражено в решении. При этом необходимо учитывать, что, исходя из приоритета прав родителей, любой из них может до вынесения решения отозвать данное им ранее согласие на усыновление, независимо от мотивов, побудивших его сделать это».

Для усыновления ребенка, достигшего возраста десяти лет, необходимо его согласие (ст.132 СК РФ). При усыновлении ребенка одним из супругов требуется согласие другого супруга на усыновление, если ребенок не усыновляется обоими супругами (ст.133 СК РФ).

Суд, рассмотрев заявление об усыновлении, принимает решение, которым удовлетворяет просьбу усыновителей (усыновителя) об усыновлении ребенка или отказывает в ее удовлетворении. При удовлетворении просьбы об усыновлении суд признает ребенка усыновленным конкретными лицами (лицом) и указывает в решении суда все данные об усыновленном и усыновителях (усыновителе), необходимые для государственной регистрации усыновления в органах записи актов гражданского состояния.

Копия решения суда об усыновлении ребенка направляется судом в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу в орган записи актов гражданского состояния по месту принятия решения суда для государственной регистрации усыновления ребенка.

За усыновленным ребенком сохраняются его имя, отчество и фамилия. По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваиваются фа-

милия усыновителя, а также указанное им имя. Отчество усыновленного ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной – по имени лица, указанного ею в качестве отца усыновленного ребенка. Если фамилии супругов-усыновителей различные, по соглашению супругов-усыновителей усыновленному ребенку присваивается фамилия одного из них.

Изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия. Об изменении фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка указывается в решении суда о его усыновлении.

Для обеспечения тайны усыновления по просьбе усыновителя могут быть изменены дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на три месяца, а также место его рождения. Изменение даты рождения усыновленного ребенка допускается только при усыновлении ребенка в возрасте до года. По причинам, признанным судом уважительными, изменение даты рождения усыновленного ребенка может быть разрешено при усыновлении ребенка, достигшего возраста одного года и старше. Об изменениях даты и (или) места рождения усыновленного ребенка указывается в решении суда о его усыновлении.

По просьбе усыновителей суд может принять решение о записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка. Для совершения такой записи в отношении усыновленного ребенка, достигшего возраста десяти лет, необходимо его согласие. О необходимости производства такой записи указывается в решении суда об усыновлении ребенка.

Тайна усыновления ребенка охраняется законом. Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка.

21.3. Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим направлены на устранение правовой неопределенности в отношении статуса отсутствующего субъекта. Ликвидация такой неопределенности необходима для возникновения правовых последствий в имущественной сфере лица.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

По данной категории дел, ГПК устанавливает подсудность, в соответствии с которой, заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим подается в суд по месту жительства или месту нахождения заинтересованного лица.

В заявлении о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим должно быть указано, для какой цели необходимо заявителю признать гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим, а также должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине, а также запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел, воинские части об имеющихся о нем сведениях. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем, началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года.

После принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим судья может предложить органу опеки и попечительства назначить доверительного управляющего имуществом такого гражданина.

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим рассматриваются с участием прокурора.

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для передачи его имущества лицу, с которым орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления этим имуществом при необходимости постоянного управления им. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсут-

ствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.

Решение суда, которым гражданин объявлен умершим, является основанием для внесения органом записи актов гражданского состояния записи о смерти в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее принятое решение. Новое решение суда является соответственно основанием для отмены управления имуществом гражданина и для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния.

21.4. Дела об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами

Дела об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами связаны с установлением правового положения лица, которое суд призван выяснить безотносительно к объему и содержанию прав и обязанностей субъекта.

По рассматриваемой категории дел установлена специальная подсудность. Заявление об ограничении гражданина в дееспособности, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами подается в суд по месту жительства данного гражданина, а если гражданин помещен в психиатрическое или психоневрологическое учреждение, по месту нахождения этого учреждения.

Подобные дела рассматриваются с обязательным участием самого гражданина, заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства. Однако, гражданин, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным, должен быть вызван в судебное заседание, если это возможно по состоянию здоровья гражданина.

В силу социальной значимости таких категорий дел, заявитель освобождается от уплаты издержек, связанных с рассмотрением заявления.

Закон устанавливает круг лиц, наделенных правом обращаться в суд с заявлением об ограничении дееспособности лица. Это члены его семьи, органы опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение. В заявлении об ограничении дееспособности гражданина должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о том, что гражданин, злоупотребляющий спиртными напитками или наркотическими средствами, ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

Решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности, является основанием для назначения ему попечителя органом опеки и попечительства.

Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. Такое заявление может быть подано самим гражданином, его представителем, членом его семьи, попечителем, органом опеки и попечительства, психиатрическим или психоневрологическим учреждением. По результатам рассмотрения заявления выносится решение, на основании которого отменяется установленное над лицом попечительство.

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном законом. Над ним устанавливается опека. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.

Для предотвращения необоснованных обращений устанавливается круг лиц, наделенных правом обращения в суд. Это члены его семьи, близкие родственники (родители, дети, братья, сестры) независимо от совместного с ним проживания, орган опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение.

В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о наличии у гражданина психического расстройства, вследствие чего он не может понимать значение своих действий или руководить ими.

Судья, в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина, назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу.

Решение суда, которым гражданин признан недееспособным, является основанием для назначения ему опекуна органом опеки и попечительства.

При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими заработ-

ком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме, вступив в брак или будучи признан эмансипированным.

Дело об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати 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.

В заявлении об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о явно неразумном распоряжении несовершеннолетним своим заработком, стипендией или иными доходами.

21.5. Дела об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации)

В соответствии со ст.27 ГК РФ, несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

Правом на обращение в суд с подобным заявлением наделяется несовершеннолетний, достигший возраста шестнадцати лет. Заявление подается в суд по месту его жительства.

Заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным рассматривается судом с участием заявителя, родителей (одного из родителей), усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства и прокурора.

Суд, рассмотрев по существу заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, принимает решение, которым удовлетворяет или отклоняет просьбу заявителя. При удовлетворении заявленной просьбы несовершеннолетний, достигший возраста шестнадцати лет, объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления в законную силу решения суда об эмансипации.

21.6. Дела о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь

Статья 226 ГК РФ устанавливает, что движимые вещи, брошенные собственником или иным образом оставленные им с целью отказа от права собственности на них (брошенные вещи), могут быть обращены другими лицами в свою собственность в установленном законом порядке. Лицо, в собственности, владении или пользовании которого находится земельный участок, водоем или иной объект, где находится брошенная вещь, стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда, либо брошенные лом металлов, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых, отходы производства и другие отходы, имеет право обратить эти вещи в свою собственность, приступив к их использованию или совершив иные действия, свидетельствующие об обращении вещи в собственность. Другие брошенные вещи поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозяйными.

Заявление о признании движимой вещи бесхозяйной подается в суд лицом, вступившим во владение ею, по месту жительства или месту нахождения заявителя. Если движимая вещь изъята федеральными органами исполнительной власти в соответствии с их компетенцией, то заявление о признании движимой вещи бесхозяйной подается в суд финансовым органом по месту нахождения вещи.

В заявлении о признании движимой вещи бесхозяйной должно быть указано, какая вещь подлежит признанию бесхозяйной, должны быть описаны ее основные признаки, а также приведены доказательства, свидетельствующие об отказе собственника от права собственности на нее, и доказательства, свидетельствующие о вступлении заявителя во владение вещью.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству должен выяснить, какие лица (собственники, фактические владельцы и другие) могут дать сведения о принадлежности имущества, а также запрашивает об имеющихся о нем сведениях соответствующие организации.

При рассмотрении заявления о признании вещи бесхозяйной суд привлекает всех заинтересованных лиц.

Если будет признано, что собственник отказался от права собственности на движимую вещь, то суд принимает решение о признании движимой вещи бесхозяйной и передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею.

Бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. Бесхозяйные недвижимые вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на

недвижимое имущество, по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого они находятся.

Принятие на учет и снятие с учета объектов недвижимого имущества осуществляют Федеральная регистрационная служба – в отношении объектов недвижимого имущества, расположенных на территории более одного регистрационного округа; территориальные органы Федеральной регистрационной службы – в отношении иных объектов недвижимого имущества, расположенных на территории регистрационного округа по месту нахождения недвижимого имущества. На учет принимаются объекты недвижимого имущества, которые не имеют собственников, или собственники которых неизвестны, или от права собственности на которые собственники отказались, в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации.

Принятие на учет объекта недвижимого имущества осуществляется в срок не более месяца со дня представления органом местного самоуправления заявления и иных необходимых документов. До внесения в Единый государственный реестр прав записей о принятии на учет объекта недвижимого имущества осуществляется правовая экспертиза представленных документов с целью установления отсутствия оснований для отказа в принятии на учет этого объекта или приостановления принятия на учет. Принятие на учет объекта недвижимого имущества может быть приостановлено органом, осуществляющим государственную регистрацию прав, если из представленных документов однозначно не следует, что объект недвижимого имущества является бесхозным. Если в результате принятых органом, осуществляющим государственную регистрацию прав, мер по получению дополнительных сведений и на основании представленных органом местного самоуправления дополнительных доказательств нельзя сделать вывод о том, что объект недвижимого имущества является бесхозным или лицо, отказавшееся от права собственности на объект недвижимого имущества, является собственником данного объекта, в принятии на учет объекта недвижимого имущества должно быть отказано.

Принятие на учет объектов недвижимого имущества осуществляется путем внесения соответствующих записей в Единый государственный реестр прав.

По истечении года со дня постановки бесхозной недвижимой вещи на учет орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом (ОМСУ, например, департамент муниципальной собственности), может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь (ст.225 ГК РФ).

В заявлении органа, уполномоченного управлять муниципальным имуществом, о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь должно быть указано, кем, когда недвижимая

вещь поставлена на учет, а также должны быть приведены доказательства, свидетельствующие об отсутствии собственника.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица (собственники, фактические владельцы и другие) могут дать сведения о принадлежности имущества, а также запрашивает об имеющихся о нем сведениях соответствующие организации. Заявление о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь рассматривается судом с участием заинтересованных лиц.

Суд, признав, что недвижимая вещь не имеет собственника или собственник вещи неизвестен и она принята на учет в установленном порядке, принимает решение о признании права муниципальной собственности на эту вещь. Бесхозная недвижимая вещь, не признанная по решению суда поступившей в муниципальную собственность, может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности (ст.225 ГК РФ).

21.7. Дела о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам

Процедура вызывного производства применяется в случаях, когда лицо утратило ценную бумагу на предъявителя либо ордерную ценную бумагу. Утрата ценной бумаги подразумевает не только ее физическую потерю, но также повреждение, которое привело к утрате признаков платежности.

Отнесение данной категории дел к особому производству связано с бесспорностью подобных дел, поскольку заявитель позиционирует себя как собственник или законный владелец ценной бумаги, чьи права никем не оспариваются. Лица, обязанные к платежам или выдачам по ценной бумаге, не обязаны к совершению данных действий до тех пор, пока платежность ценной бумаги не будет восстановлена. Поэтому какие-либо виновные действия в их поведении отсутствуют. Поводом обращения в суд выступает объективная невозможность осуществления лицом своих субъективных прав по ценной бумаге, связанная с пороком формы документа либо отсутствием самого документа.

Лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу в случаях, указанных в федеральном законе, может просить суд о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним (ч.1ст.294 ГПК). На основании ст. 148 ГК РФ, «восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам производится судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством».

Заявление о признании недействительными утраченной ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ, по которому должно быть произведено исполнение.

В заявлении о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним должны быть указаны признаки утраченного документа, наименование лица, выдавшего его, а также изложены обстоятельства, при которых произошла утрата документа, просьба заявителя о запрещении лицу, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи.

По данной категории дел особого производства судья применяет специальные меры, направленные на обеспечение имущественных интересов заявителя, которые имеют сходство с мерами обеспечения иска, используемыми в исковом производстве. Такие меры можно назвать мерами обеспечения заявления по делам особого производства. Судья выносит определение о запрещении выдавшему документ лицу производить по документу платежи или выдачи и направляет копию определения лицу, выдавшему документ, регистратору. В определении суда также указывается на обязательность опубликования в местном периодическом печатном издании за счет заявителя сведений, которые должны содержать: 1) наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа; 2) наименование лица, подавшего заявление, и его место жительства или место нахождения; 3) наименование и признаки документа; 4) предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в течение трех месяцев со дня опубликования подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

Если от держателя документа не поступило заявление в установленный трехмесячный срок, то суд рассматривает заявление в порядке особого производства по общим правилам.

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд принимает решение, которым признает утраченный документ недействительным и восстанавливает права по утраченным ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге. Данное решение суда является основанием для выдачи заявителю нового документа взамен признанного недействительным.

21.8. Дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании

Дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании являются нововведением действующего ГПК РФ.

Лицо, страдающее психическим расстройством, может быть госпитализировано в психиатрический стационар без его согласия или без согла-

сия его законного представителя до постановления судьи, если его обследование или лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает:

- а) его непосредственную опасность для себя или окружающих;
- б) его беспомощность, то есть неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности;
- в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

Если госпитализация признается обоснованной, то заключение комиссии врачей-психиатров в течение 24 часов направляется в суд по месту нахождения психиатрического учреждения для решения вопроса о дальнейшем пребывании лица в нем.

Вопрос о госпитализации лица в психиатрический стационар в недобровольном порядке решается в суде по месту нахождения психиатрического учреждения. Заявление о госпитализации лица в психиатрический стационар в недобровольном порядке подается в суд представителем психиатрического учреждения, в котором находится лицо. К заявлению, в котором должны быть указаны предусмотренные законом основания для госпитализации в психиатрический стационар в недобровольном порядке, прилагается мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости дальнейшего пребывания лица в психиатрическом стационаре. Принимая заявление, судья одновременно дает санкцию на пребывание лица в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения заявления в суде. Заявление о принудительной госпитализации гражданина подается в течение сорока восьми часов с момента помещения гражданина в психиатрический стационар.

Заявление о госпитализации лица в психиатрический стационар в недобровольном порядке судья рассматривает в течение пяти дней с момента его принятия в помещении суда либо в психиатрическом учреждении.

Лицу должно быть предоставлено право лично участвовать в судебном рассмотрении вопроса о его госпитализации. Если по сведениям, полученным от представителя психиатрического учреждения, психическое состояние лица не позволяет ему лично участвовать в рассмотрении вопроса о его госпитализации в помещении суда, то заявление о госпитализации рассматривается судьей в психиатрическом учреждении.

Участие в рассмотрении заявления прокурора, представителя психиатрического учреждения, ходатайствующего о госпитализации, и представителя лица, в отношении которого решается вопрос о госпитализации, обязательно.

Рассмотрев заявление по существу, судья удовлетворяет либо отклоняет его. Постановление судьи об удовлетворении заявления является основанием для госпитализации и дальнейшего содержания лица в психиатрическом стационаре. Постановление судьи в десятидневный срок со дня

вынесения может быть обжаловано лицом, помещенным в психиатрический стационар, его представителем, руководителем психиатрического учреждения, а также организацией, которой законом либо ее уставом (положением) предоставлено право защищать права граждан, или прокурором в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

По истечении шести месяцев с момента помещения лица в психиатрический стационар в недобровольном порядке, заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости продления такой госпитализации направляется администрацией психиатрического стационара в суд по месту нахождения психиатрического учреждения. Судья своим постановлением может продлить госпитализацию. В дальнейшем решение о продлении госпитализации лица, помещенного в психиатрический стационар в недобровольном порядке, принимается судьей ежегодно.

В соответствии с положениями Закона РФ от 02.07.1992г. психиатрическое освидетельствование лица может быть проведено без его согласия или без согласия его законного представителя в случаях, когда по имеющимся данным обследуемый совершает действия, дающие основания предполагать наличие у него тяжелого психического расстройства, которое обуславливает:

- а) его непосредственную опасность для себя или окружающих;
- б) его беспомощность, то есть неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности;
- в) существенный вред здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

Установив обоснованность заявления о психиатрическом освидетельствовании лица без его согласия или без согласия его законного представителя, врач – психиатр направляет в суд по месту жительства лица свое письменное мотивированное заключение о необходимости такого освидетельствования, а также заявление об освидетельствовании и другие имеющиеся материалы. Судья решает вопрос о даче санкции в трехдневный срок с момента получения всех материалов.

21.9. Дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния

Дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния – это дела, в которых в судебном порядке в записи акта гражданского состояния устраняются какие-либо ошибки, неточности, некорректности либо неполнота, которые препятствуют заинтересованным лицам в осуществлении субъективных прав.

Заявление о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния рассматривается судом, если органы записи актов

гражданского состояния при отсутствии спора о праве отказались внести исправления или изменения в произведенные записи.

Признак «отсутствия спора о праве» как основание для отнесения к судебной подведомственности данной категории дел нуждается в дополнительной аргументации.

В соответствии со ст.ст.69,70 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» (с изменениями от 23.07.2008), основанием для внесения исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния является:

- запись акта об усыновлении;
- запись акта об установлении отцовства;
- запись акта о перемене имени;
- решение органа опеки и попечительства об изменении фамилии и (или) собственно имени ребенка;
- заявление матери, не состоящей в браке с отцом ребенка, о внесении в запись акта о рождении сведений об отце ребенка либо об их изменении или исключении;
- заявление лица, достигшего совершеннолетия, об изменении сведений о родителе (родителях) в записи акта о рождении данного лица в случае перемены имени родителем (родителями);
- документ установленной формы, выданный органом дознания или следствия, об установлении личности умершего, смерть которого зарегистрирована как смерть неизвестного лица;
- документ установленной формы о факте смерти необоснованно репрессированного и впоследствии реабилитированного на основании закона о реабилитации жертв политических репрессий лица в случае, если смерть зарегистрирована ранее;
- заключение органа записи актов гражданского состояния о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния в случаях, если в записи акта гражданского состояния указаны неправильные или неполные сведения, а также допущены орфографические ошибки; запись акта гражданского состояния произведена без учета правил, установленных законами субъектов Российской Федерации; представлен документ установленной формы об изменении пола, выданный медицинской организацией.

В соответствии со ст.69 Закона внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится органом записи актов гражданского состояния при наличии оснований, предусмотренных законом, и при отсутствии спора между заинтересованными лицами. При наличии спора между заинтересованными лицами внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится на основании решения суда.

Заявление о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния подается заинтересованным лицом в орган записи актов гражданского состояния по месту его жительства или по месту хранения записи акта гражданского состояния, подлежащей исправлению или изменению. Заявление о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния должно быть рассмотрено органом записи актов гражданского состояния в месячный срок со дня поступления заявления. При наличии уважительных причин (неполучение копий записей актов гражданского состояния, в которые необходимо внести изменения, и других) срок рассмотрения заявления может быть увеличен не более чем на два месяца руководителем органа записи актов гражданского состояния. В случае, если заявителю отказано во внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния, руководитель органа записи актов гражданского состояния обязан сообщить причину отказа в письменной форме. Документы, представленные при подаче заявления, подлежат возврату. Отказ руководителя органа записи актов гражданского состояния во внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния может быть обжалован заявителем в суд.

Заявление о внесении исправлений или изменений в запись акта гражданского состояния подается в суд по месту жительства заявителя. В заявлении о внесении исправлений или изменений в запись акта гражданского состояния должно быть указано, в чем заключается неправильность записи в акте гражданского состояния, когда и каким органом записи актов гражданского состояния было отказано в исправлении или изменении произведенной записи.

Решение суда, которым установлена неправильность записи в акте гражданского состояния, служит основанием для исправления или изменения такой записи органом записи актов гражданского состояния. В резолютивной части решения суда должно быть указано, какая запись является неправильной (каким органом записи она произведена, номер и дата записи, в отношении каких лиц она составлена), какие изменения или исправления необходимо в нее внести.

21.10. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

Заинтересованное лицо, считающее неправильными совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление об этом в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий (ч.1ст.310 ГПК). В пункте 3 Постановления №1 Пленума Верховного Суда РСФСР разъяснено, что с жалобой на действия нотариусов и должностных лиц, правомочных совершать нотариаль-

ные действия, вправе обратиться в суд лишь заинтересованное лицо. К заинтересованным лицам применительно к этой норме закона могут быть отнесены граждане и юридические лица, в отношении которых совершено нотариальное действие либо получившие отказ в его совершении. Любое другое лицо, чьи права и охраняемые законом интересы были или могли быть затронуты нотариальным действием, вправе защищать свое нарушенное право или интерес путем обращения в суд с соответствующим иском.

Срок подачи заявления составляет десять дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия. Поэтому в п.11 Постановления №1 Пленум Верховного Суда РСФСР рекомендовал судам выяснять все обстоятельства, связанные с течением указанного срока, в том числе дату совершения нотариального действия или отказа в его совершении; дату, когда заявителю стало известно о нотариальном действии, которое он оспаривает, либо об отказе в его совершении; по каким причинам заявитель обратился в суд с жалобой по истечении 10-дневного срока, если это имело место. Если суд установит, что срок на обжалование нотариального действия (отказ в его совершении) заявителем был пропущен по уважительной причине, он может восстановить этот срок и рассмотреть жалобу по существу.

Спор о праве, возникший между заинтересованными лицами, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом в порядке искового производства.

Заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом по общим правилам с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия. Их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

Исходя из характера жалобы и правоотношений сторон, доказательствами, которые предлагается представить заявителю и другим лицам, участвующим в деле, должны быть подлинные нотариально удостоверенные документы: договоры, завещания, доверенности и другие письменные доказательства; документы, выданные нотариусом (например, свидетельство о праве на наследство, свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов и т.д.); документы, подтверждающие бесспорность задолженности или иной обязанности должника перед взыскателем с učinенной на них исполнительной надписью и др. В случае отказа в совершении нотариального действия представляются документы, которые, по мнению заявителя, должны быть нотариально удостоверены или засвидетельствованы, а также постановление нотариуса или другого правомочного должностного лица об отказе в совершении нотариального действия.

Решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие.

21.11. Дела о восстановлении утраченного судебного производства

ГПК РФ отнес рассмотрение дел данной категории к особому производству. До этого порядок восстановления утраченного судебного производства был предусмотрен Приложением № 2 к ГПК РСФСР, в котором предусматривалась возможность восстановления не только утраченного судебного (по действующему ГПК РФ), но и исполнительного производства.

Материалы гражданского дела могут быть уничтожены как по субъективным (кража), так и по объективным (пожар в УВД Самарской области) причинам.

Суд, вынося судебное решение по делу о восстановлении утраченного судебного производства, воспроизводит содержание утраченного судебного постановления. С этой точки зрения, суд констатирует:

1) наличие определенного правового состояния – гражданского процесса по конкретному делу с индивидуальным составом участников, совокупностью совершенных процессуальных действий, установленных по делу обстоятельств и примененных норм права;

2) наличие определенного юридического факта – судебного постановления, принятого по ранее рассмотренному делу, и имеющего определенное юридико-фактическое содержание.

Судебное решение по делам о восстановлении утраченного судебного производства должно восстанавливать только тот объем прав лица, который содержался в прежнем судебном постановлении. Суд не вправе путем изменения содержания прежнего судебного акта увеличить или уменьшить правовую сферу субъекта.

Восстановление утраченного полностью или в части судебного производства по гражданскому делу возможно в случае, если оно окончено принятием решения суда или вынесением определения о прекращении судебного производства по делу. Дела, находящиеся в производстве суда, и утраченные по каким-либо причинам не восстанавливаются в порядке особого производства. Истец в таком случае имеет право предъявить новый иск, представив в качестве доказательств по делу сохранившиеся части судебного производства, документы, выданные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу.

По рассматриваемой категории дел установлена особая родовая и территориальная подсудность – заявление подается в суд, принявший решение по существу спора или вынесший определение о прекращении судебного производства по делу.

ГПК устанавливает требования к форме и содержанию заявления о восстановлении утраченного судебного производства. В частности, в нем должно быть указано, о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель, было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось, какое процессуальное положение занимал в деле заявитель, кто еще принимал участие в деле и в каком процессуальном положении, место жительства или место нахождения этих лиц, что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства, о месте нахождения копий документов производства или сведений о них, восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым, для какой цели необходимо их восстановление. К заявлению прилагаются, сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке. Заявитель освобождается от уплаты судебных расходов, понесенных судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства.

При рассмотрении дел о восстановлении утраченного судебного производства необходимо выделить основания и порядок совершения отдельных процессуальных действий, которые присущи только данной категории дел:

1) Суд оставляет заявления о восстановлении утраченного судебного производства без движения при отсутствии указания в заявлении о восстановлении утраченного судебного производства соответствующей цели обращения (ч.1ст.315 ГПК).

2) В случае, если указанная заявителем цель обращения не связана с защитой его прав и законных интересов, суд отказывает в возбуждении дела о восстановлении утраченного судебного производства (ч. 2 ст. 316 ГПК).

Восстановление утраченного судебного производства – это новая категория дела особого производства. В ранее действовавшем ГПК порядок восстановления утраченного производства определялся Приложением № 2 к ГПК РСФСР.

Судебное производство может быть утрачено полностью или частично. При этом речь идет только об окончанных судебных производствах, т. е. по которым принято решение суда или вынесено определение о прекращении судебного производства по делу. Иные судебные производства не подлежат восстановлению (судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению).

Дело о восстановлении утраченного судебного производства возбуждается по заявлениям лиц, участвующих в деле (ранее действовавшее законодательство позволяло восстанавливать утраченное судебное производство по инициативе суда).

Рассмотрение заявления о восстановлении утраченного судебного производства не ограничивается сроком его хранения. Однако в случае

обращения с заявлением о восстановлении утраченного судебного производства в целях его исполнения, если срок предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается, суд также прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства.

Подсудность дел о восстановлении утраченного судебного производства определяется местом нахождения суда, принявшего решение по существу спора или вынесшего определение о прекращении судебного производства по делу.

Судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению. Истец в этом случае вправе предъявить новый иск. В определении суда о возбуждении дела по новому иску в связи с утратой судебного производства данное обстоятельство должно быть обязательно отражено.

При рассмотрении дела по новому иску суд использует сохранившиеся части судебного производства, документы, выданные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу.

Суд может допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, в необходимых случаях судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда (ст. 316 ГПК).

Решение или определение суда о прекращении судебного производства, если оно принималось по делу, подлежит восстановлению, за исключением случаев, предусмотренных ст. 318 ГПК.

В решении суда о восстановлении утраченных решения суда или определения суда о прекращении судебного производства указывается, на основании каких данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании с участием всех участников процесса по утраченному производству, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного постановления.

При недостаточности собранных материалов для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством, суд определением прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявить иск в общем порядке.

ТЕМА 22. Производство в суде апелляционной инстанции

Апелляционным производством называется вид производства в суде второй инстанции, целью которого является не только и не столько проверка законности и обоснованности судебного акта, не вступившего в законную силу,

сколько повторное рассмотрение дела по существу. При этом дело заново рассматривается в полном объеме (полная апелляция).

Неполная апелляция – пересмотр не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции, при котором суд апелляционной инстанции вправе возвратить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

С 1 января 2012 г. в апелляции обжалуются не вступившие в силу решения мировых судей и федеральных судов, принятые по 1 инстанции.

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 подаются через суд, принявший решение в течение месяца со дня принятия решения суда в окончательной форме, если иные сроки не установлены ГПК РФ (ч.2 ст.321 ГПК РФ).

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 (ст.320.1 ГПК РФ).

Содержание апелляционной жалобы соответствует в целом тем же требованиям, которые предъявляются и к кассационным жалобам.

Согласно ст. 322 ГПК РФ апелляционная жалоба, представление должны содержать:

1) наименование суда, в который подаются апелляционные 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.

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 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 настоящего Кодекса, 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 (ст.323 ГПК РФ).

Отдельно урегулировано такое процессуальное действие как возвращение апелляционной жалобы. Апелляционная жалоба возвращается судом лицу, подавшему жалобу, в случаях:

невыполнения в установленный срок указаний мирового судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы без движения;

истечения срока обжалования, если жалоба не содержит просьбу о восстановлении пропущенного срока либо в восстановлении этого срока отказано.

Апелляционная жалоба возвращается также по просьбе лица, подавшего жалобу, апелляционное представление – при отзыве его прокурором.

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 (ст.324 ГПК РФ).

Суд первой инстанции после получения апелляционной жалобы обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы и приложенных к ней документов. Лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье письменные возражения на апелляционную жалобу с приложением документов, подтверждающих эти возражения, и копий по числу лиц, участвующих в деле.

По истечении срока обжалования суд первой инстанции направляет дело с апелляционной жалобой и поступившими на нее возражениями в суд апелляционной инстанции.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее до вынесения судом апелляционного определения.

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 с учетом особенностей, предусмотренных главой 39 ГПК РФ.

Так, 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 РФ 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.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев дело, **вправе:**

1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу – без удовлетворения;

отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новое решение;

отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения полностью или в части;

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 (ст.328 ГПК РФ).

Постановление суда апелляционной инстанции выносится в форме апелляционного определения (ч.1 ст.329 ГПК РФ). ✓

ТЕМА 23. Производство в суде кассационной инстанции

Введение в гражданский процесс новой полной апелляционной инстанции затронуло и иные способы пересмотра судебных актов. Так, гл. 40 ГПК РФ о производстве в суде кассационной инстанции была признана утратившей силу, а гл. 41 ГПК РФ о производстве в суде надзорной инстанции была переименована в «Производство в суде кассационной инстанции».

С 1 января 2012г. **кассационным производством** называется вид производства, целью которого является проверка законности вступивших в законную силу судебных постановлений.

Объектом кассационной проверки могут быть судебные постановления, вступившие в законную силу, за исключением судебных постановлений ВС РФ.

Кассационная жалоба может быть подана сторонами, лицами, участвующими в деле, и иными лицами, если такими судебными постановлениями нарушаются их права и законные интересы.

Кассационное обжалование судебных постановлений допускается в течение 6 месяцев со дня вступления их в законную силу и только при условии, что лица, обратившиеся с кассационной жалобой, ранее обжаловали судебное решение в апелляционном порядке.

Кассационная жалоба, в отличие от апелляционной, подается непосредственно в суд кассационной инстанции:

1) президиум верховного суда субъектов РФ - для кассационного обжалования апелляционных определений верховных судов субъектов РФ и районных судов; судебных приказов, решений и определения районных су-

дов и мировых судей;2) президиум окружного (флотского) военного суда – для кассационного обжалования апелляционных определений окружных (флотских) военных судов и решений и определений гарнизонных военных судов;3) Судебная коллегия по административным делам ВС РФ, Судебная коллегия по гражданским делам ВС РФ - для кассационного обжалования постановлений и апелляционных определений президиумов верховных судов субъектов РФ; решений и определений районных судов, принятых ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда субъекта РФ; 4) Военная коллегия ВС РФ - для кассационного обжалования постановлений президиумов окружных (флотских) военных судов; апелляционных определений окружных (флотских) военных судов и определений гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда.

Кассационная жалоба должна 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 то, в чем заключаются допущенные судами существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, с приведением доводов, свидетельствующих о таких нарушениях;7) просьба лица, подающего жалобу, представление; если кассационные жалоба, представление ранее подавались в суд кассационной инстанции, - указание на принятое по жалобе, представлению решение.

Судья, рассматривающий кассационную жалобу или представление, может отказать в их принятии или передать на дальнейшее рассмотрение суду кассационной инстанции.

Согласно ст. 383 ГПК РФ отказ в принятии обязательно должен быть мотивирован. При этом Председатель ВС РФ или его заместители могут не согласиться с решением об отказе в передаче кассационной жалобы или представления на рассмотрение ВС РФ (новая редакция ч. 3 ст. 381 ГПК РФ).

Судья изучает кассационную жалобу либо по материалам, изложенным в ней, либо по материалам истребованного дела. Данное обстоятельство влияет и на сроки рассмотрения кассационной жалобы.

В кассационных судах, за исключением ВС РФ, кассационная жалоба или представление рассматриваются в течение одного или двух месяцев, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования и до поступления дела в распоряжение кассационного суда.

Для ВС РФ установлены другие сроки: два месяца без истребования дела и три месяца, если дело было истребовано. Этот срок может быть продлен Председателем ВС РФ или его заместителями, но не более чем на два месяца.

В соответствии с новой редакцией ч. 1 ст. 386 ГПК РФ в суде кассационной инстанции дело должно быть рассмотрено в течение одного или двух месяцев, если судебный спор рассматривается в ВС РФ.

Судья-докладчик в судебном заседании излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений по этому делу и доводы лица, участвующего в споре, которые послужили основанием для передачи кассационной жалобы или представления на рассмотрение. Затем свои объяснения по делу могут дать лица, участвующие в споре. Судьей-докладчиком в президиумах ВС РФ и верховных судов субъектов РФ могут быть только Председатели соответствующих судов или их заместители, а в коллегиях ВС РФ - любые судьи.

Согласно ч. 2 ст. 390 ГПК РФ в кассационном суде не могут рассматриваться доказательства, которые не были предметом рассмотрения в судах низших инстанций.

Основания для отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке предусматриваются законодателем те же, что и для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора (см. Тему 24 данного учебного пособия)

По результатам рассмотрения дела в кассационной инстанции президиумы ВС РФ, верховных судов субъектов РФ и окружные (флотские) военные суды принимают постановления, а коллегии ВС РФ - определения, в которых указывается:

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 или представления без удовлетворения суд обязан указать мотивы, по которым доводы жалобы или представления отклоняются. Согласно ст. 391 ГПК РФ в новой редакции судебные акты суда кассационной инстанции вступают в силу со дня их принятия.

Решения районных судов общей юрисдикции обжалуются в верховный суд республики, краевой, областной и иной соответствующий им суд; реше-

ния верховных судов республик, краевых, областных и соответствующих им судов – в Верховный Суд РФ; решения Судебной коллегии по гражданским делам – в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ.

Кассационные жалобы подаются через суд, вынесший решение, в течение 10 дней после вынесения судом решения в окончательной форме. Жалоба, поданная по истечении указанного срока, возвращается лицу, ее подавшему.

ТЕМА 24. Пересмотр судебных актов в порядке надзора

Новый процессуальный порядок надзорного пересмотра судебных актов в гражданском процессе установлен Федеральным законом от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ. В соответствии с ним ГПК РФ был дополнен главой 41.1, вступившей в силу 1 января 2012 г.

Надзорное производство – это деятельность по пересмотру вступивших в законную силу решений судов субъектов российской федерации и Верховного Суда РФ, принятых по первой инстанции, а также апелляционные и кассационные постановления Верховного Суда РФ, направленная на устранение незаконности и необоснованности судебных актов, а также установление единообразия в толковании и применении судами норм права.

Пересмотр вступивших в законную силу решений, определений и постановлений судов в порядке надзора - самостоятельная стадия гражданского процесса. Необходимость такой проверки обусловлена рядом обстоятельств. Рассмотрение дела судом апелляционной и кассационной инстанций не всегда обеспечивает безошибочность решения. Проверка вступивших в законную силу решений в порядке надзора является дополнительной гарантией защиты прав организаций и граждан. Кроме того, задачей суда надзорной инстанции является обеспечение единообразного применения закона. Поэтому обжалованы в порядке надзора могут быть **только те акты, которые нарушают:**

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) единообразии в толковании и применении судами норм права.

В порядке судебного надзора дела рассматриваются 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.

Генеральный прокурор Российской Федерации и его заместители имеют право на обращение в Президиум Верховного Суда Российской Федерации с представлением о пересмотре судебных постановлений, если в рассмотрении дела ранее участвовал прокурор.

Надзорные жалоба, представление подаются непосредственно в Верховный Суд Российской Федерации в течение трех месяцев со дня их вступления в законную силу.

Надзорное производство обычным порядком осуществляется в 2 этапа:

1 этап: изучение материалов дела судьей Верховного Суда РФ и решение им единолично вопроса о возможности передачи жалобы, представления вместе с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ. 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.

При этом 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.

2 этап: Рассмотрение дела Президиумом Верховного Суда РФ. 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 жалоба, представление, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением. 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.

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.

Вместе с тем, **в отличие от общего порядка инициирования** надзорного производства 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, 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 могут быть поданы в течение шести месяцев со дня вступления обжалуемых судебных постановлений в законную силу.

Полномочия Президиума Верховного Суда Российской Федерации при пересмотре судебных постановлений в порядке надзора

1. Президиум Верховного Суда Российской Федерации, рассмотрев надзорные жалоба, 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 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.

Постановление Президиума Верховного Суда Российской Федерации вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

ТЕМА 25. Пересмотр гражданских дел по вновь открывшимся или новым обстоятельствам постановлений, вступивших в законную силу

Пересмотр дел по вновь открывшимся и новым обстоятельствам является особой формой пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу. Он отличается наличием специальных строго оговоренных в законе оснований для возбуждения производства и большей доступностью для лиц, участвующих в деле. **Задачей** данной стадии гражданского процесса является решение вопроса о возможности отмены вступившего в законную силу судебного акта ввиду появления вновь открывшихся или новых обстоятельств в целях дальнейшей передачи дела суду 1й инстанции, где оно будет рассмотрено заново.

Федеральным законом от 9 декабря 2010 г. N 353-ФЗ по-новому формулирован перечень основания для такого пересмотра. С 1 января 2012 г. постановления, вступившие в законную силу, могут быть пересмотрены по вновь открывшимся или новым обстоятельствам (ранее устанавливались только вновь открывшиеся 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 обратился 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 обратился 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) со дня открытия существенных для дела обстоятельств;
- 2) со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;
- 3) 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) со дня вступления в силу соответствующего решения Конституционного Суда Российской Федерации;
- 5) со дня вступления в силу соответствующего постановления Европейского Суда по правам человека;

б) 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.

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.

С принятием определения данная стадия оканчивается. В случае удовлетворения заявления о пересмотре дела материалы дела передаются суду 1й инстанции, где оно будет рассмотрено по существу, а процесс начнется заново.

ТЕМА 26. Особенности производства по делам с участием иностранных лиц

ГПК РФ регламентирует:

- 1) гражданскую процессуальную правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства, процессуальную правоспособность иностранных организаций и международных организаций;
- 2) подсудность дел по спорам с участием иностранного элемента;
- 3) иски к иностранным государствам и международным организациям, дипломатический иммунитет;
- 4) исполнение судебных поручений иностранных судов и обращение судов РФ с поручениями к иностранным судам;
- 5) признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей (как вид гражданского производства).

Российская Федерация является участником Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г., Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г., Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г. и т. д. Действуют многосторонние и двухсторонние международные договоры, устанавливающие нормы международного гражданского процесса (например, Конвенция о правовой помощи и правовых отноше-

ниях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., участниками которой являются многие государства – члены СНГ) и др.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Гражданское процессуальное законодательство РФ устанавливает **национальный правовой режим** в области защиты прав и интересов иностранных граждан, организаций и лиц без гражданства. Это означает, что иностранным гражданам, предприятиям, организациям и лицам без гражданства предоставляется такой же режим, как и для физических и юридических лиц РФ, на них распространяются одинаковые процессуальные права. Национальный режим не предусматривает введение каких бы то ни было условий в виде требования о проживании на определенной территории и проч. ✓

Положение о национальном режиме отражается как в российском гражданском процессуальном законодательстве, так и в международных договорах. Например, согласно Конвенции о право вой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. граждане каждой из Договаривающихся Сторон, а также лица, проживающие на ее территории, пользуются на территориях всех других Договаривающихся Сторон в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и собственные граждане данной Договаривающейся Стороны (ч. 1 ст. 1).

Национальный режим устанавливается также двухсторонними международными договорами, может быть установлен и применительно к отдельным видам отношений (в отношении при обретения по наследству имущества, находящегося на территории другого государства, и прав, которые должны быть там осуществлены, а также в отношении способности составления и отмены завещания на такое имущество и такие права и т. д.).

Национальный режим распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства. В соответствии с Федеральным законом от 31 мая 2002 г. №262-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» иностранными гражданами признаются лица, не являющиеся гражданами РФ имеющие гражданство (подданство) иностранного государства, лицами без гражданства – лица, не являющиеся гражданами РФ и не имеющие доказательств наличия гражданства другого государства.

Определяя гражданскую процессуальную правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства, процессуальную правоспособность иностранных организаций и международных организаций, ГПК вводит понятие личного закона (ч. 1 ст. 399 ГПК). Гражданская

процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства определяются их личным законом, т. е. правом страны, гражданство которой гражданин имеет. Если гражданин наряду с гражданством РФ имеет и иностранное гражданство, его личным законом считается российское право. При наличии у гражданина нескольких иностранных гражданств его личным законом считается право страны, в которой гражданин имеет место жительства. Лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории РФ признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью (ч. 5 ст. 399 ГПК).

Процессуальная правоспособность иностранной организации и международной организации также определяется личным законом. Личным законом иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена. На основе личного закона иностранной организации определяется ее процессуальная правоспособность. Иностранная организация, не обладающая в соответствии с личным законом процессуальной правоспособностью, может быть на территории РФ признана правоспособной в соответствии с российским правом. Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом РФ (ст. 400 ГПК).

Иностранные граждане, лица без гражданства могут участвовать в гражданском судопроизводстве лично или через представителя. Если представителем является российский гражданин, то он наделяется полномочиями в общем порядке, установленном ГПК. Иностранцы и лица без гражданства вправе привлечь к процессу адвоката другой страны. В этом случае вопрос о допуске такого представителя решается судьей в каждом случае индивидуально.

Полномочия представителя оформляются доверенностью по правилам, установленным в ГК.

В международном праве различается абсолютный и ограниченный (функциональный) иммунитет иностранного государства. В международном праве различается абсолютный и ограниченный (функциональный) иммунитет иностранного государства. Предъявление в суде РФ иска к иностранному государству, привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории РФ, и принятие по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска, обращение взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда допускаются только с согласия компетентных ор-

ганов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

ГПК определяет и порядок предъявления исков к международным организациям в судах РФ. Аккредитованные в Российской Федерации дипломатические представители иностранных государств, другие лица, указанные в международных договорах РФ или федеральных законах, подлежат юрисдикции судов РФ по гражданским делам в пределах, определенных общепризнанными принципами и нормами международного права или международными договорами Российской Федерации (ч. 3 ст. 401 ГПК).

Иностранные государства обладают судебным иммунитетом, что означает изъятие одного государства из под юрисдикции другого государства. В основе судебного иммунитета лежит суверенитет и равенство государств.

В силу судебного иммунитета:

- 1) одно государство неподсудно другому (судебный иммунитет в узком смысле слова);
- 2) без согласия другого государства не могут быть приняты меры предварительного обеспечения иска;
- 3) без согласия другого государства не может быть осуществлено принудительное исполнение решения.

При функциональном иммунитете государство обладает иммунитетом только при совершении публично-правовых актов, при осуществлении коммерческой деятельности оно имеет статус обычного предпринимателя с лишением привилегий, вытекающих из судебного иммунитета.

Дипломатический и консульский иммунитет регулируется внутренним законодательством и международными конвенциями. Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г. наделяет дипломатического агента иммунитетом от гражданской юрисдикции, за исключением:

- 1) вещных исков, относящихся к частному недвижимому имуществу, находящемуся на территории государства пребывания, если только он не владеет им от имени аккредитующего государства для целей представительства;
- 2) исков, касающихся наследования, в отношении которых дипломатический агент выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя над наследственным имуществом, наследника или отказополучателя как частное лицо, а не от имени аккредитующего государства;
- 3) исков, относящихся к любой профессиональной или коммерческой деятельности, осуществляемой дипломатическим агентом в государстве пребывания за пределами своих официальных полномочий.

Никакие исполнительные меры не могут приниматься в отношении дипломатического агента, за исключением перечисленных случаев, и иначе как при условии, что соответствующие меры могут приниматься без нарушения неприкосновенности его личности или его резиденции.

Судебный иммунитет консульских должностных лиц и консульских служащих, которые не подлежат юрисдикции судебных или административных органов государства пребывания в отношении действий, совершаемых ими при выполнении консульских функций, за исключением гражданского иска, установлен Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г.

По общему правилу действие решения суда ограничено территорией этого государства. Признание на территории государства решения иностранного суда придает ему ту же самую юридическую силу, которой обладает решение суда данного государства. Порядок исполнения в Российской Федерации решений иностранных судов и арбитражей определяется соответствующими международными договорами.

Законодательство различных стран знает три системы исполнения решений иностранных судов. Во-первых, система регистрации, в соответствии с которой для принудительного исполнения судебного решения необходима его регистрация в определенном судебном органе государства. Во-вторых, система упрощенного производства, в силу которого решение иностранного суда служит не основанием для исполнения, а лишь для предъявления иска. В-третьих, система подтверждения решения иностранного суд компетентным судом государства, на чьей территории решение подлежит исполнению (система экзекватуры). Советское, а позже российское законодательство восприняло систему экзекватуры.

Возможность признания судебного решения и его исполнения предусматривается внутренним законодательством и международными договорами. Статья 409 ГПК РФ устанавливает правила признания и исполнения решений иностранных судов. Решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации.

В рамках действия гражданского процессуального права под решениями иностранных судов понимаются решения по гражданским делам, за исключением дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением.

Для предъявления решения иностранного государства к принудительному исполнению ГПК устанавливает трехлетний срок со дня вступления в законную силу решения иностранного суда. Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен судом в Российской Федерации в порядке, предусмотренном ст. 112 ГПК РФ.

Подсудность дел о рассмотрении ходатайства о принудительном исполнении решения иностранного государства определяется по правилам ст. 410 ГПК РФ. Решение вопроса о принудительном исполнении относит-

ся к ведению верховных судов республики, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области или судов автономных округов. Территориальная подсудность определяется по месту жительства или месту нахождения должника в Российской Федерации, а в случае, если должник не имеет места жительства или места нахождения в Российской Федерации либо место его нахождения неизвестно – по месту нахождения его имущества.

В ходатайстве о принудительном исполнении решения иностранного суда должно быть указано (ст.411 ГПК РФ):

1) наименование взыскателя, его представителя, если ходатайство подается представителем, указание их места жительства, а в случае, если взыскателем является организация, указание места ее нахождения;

2) наименование должника, указание его места жительства, а если должником является организация, указание места ее нахождения;

3) просьбу взыскателя о разрешении принудительного исполнения решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение.

В ходатайстве могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

К ходатайству прилагаются документы, предусмотренные международным договором РФ, а если это не предусмотрено международным договором, прилагаются документы, перечисленные в ч. 2 ст. 411 ГПК.

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника о времени и месте рассмотрения ходатайства. Неявка без уважительной причины должника, относительно которого суду известно, что повестка ему была вручена, не является препятствием к рассмотрению ходатайства. Если должник обратился в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения ходатайства и эта просьба признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом должника. Выслушав объяснения должника и рассмотрев представленные доказательства, суд выносит определение о принудительном исполнении решения иностранного суда или об отказе в этом. На основании решения иностранного суда и вступившую в законную силу определения суда о принудительном исполнении этого решения выдается исполнительный лист, который направляется в суд по месту исполнения решения иностранного суда. При возникновении сомнений у суда при решении вопроса о принудительном исполнении он может запросить у лица, возбудившего ходатайство, объяснение, а также опросить должника по существу ходатайства и в случае необходимости затребовать разъяснение иностранного суда, принявшего решение (ч. 3-6 ст. 411 ГПК).

Суд вправе отказать в принудительном исполнении решения иностранного суда при наличии оснований, указанных в Законе (ст. 412 ГПК). Отказ допускается, если:

1) решение по праву страны, на территории которой оно принято, не вступило в законную силу или не подлежит исполнению;

2) сторона, против которой принято решение, была лишена возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о времени и месте рассмотрения дела;

3) рассмотрение дела относится к исключительной подсудности судов в Российской Федерации;

4) имеется вступившее в законную силу решение суда в Российской Федерации, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве суда в Российской Федерации имеется дело, возбужденное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде;

5) исполнение решения может нанести ущерб суверенитету РФ или угрожает безопасности РФ либо противоречит публичному порядку РФ;

6) истек срок предъявления решения к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом в Российской Федерации по ходатайству взыскателя.

Не все решения иностранных судов требуют своего принудительного исполнения. Иногда достаточно признания решения иностранного суда. Решения иностранных судов, которые не требуют принудительного исполнения, признаются без какого-либо дальнейшего производства, если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения относительно этого. Заинтересованное лицо по месту его жительства или месту нахождения в течение месяца после того, как ему стало известно о поступлении решения иностранного суда, может заявить в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа возражения относительно признания этого решения. Возражения заинтересованного лица рассматриваются. В открытом судебном заседании с извещением этого лица о времени и месте рассмотрения возражений. Неявка без уважительной причины заинтересованного лица, относительно которого суду известно, что повестка ему была вручена, не является препятствием к рассмотрению возражений. Если заинтересованное лицо обратится в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения возражений и эта просьба будет признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом заинтересованное лицо. После рассмотрения судом возражений относительно признания решения иностранного суда выносится соответствующее определе-

ние. Определение суда может быть обжаловано в вышестоящий суд в порядке и в сроки, установленные ГПК (ст. 413 ГПК).

Отказ в признании решения иностранного суда, которое не подлежит принудительному исполнению, допускается при наличии оснований, установленных для отказа в принудительном исполнении решения иностранного суда на основании ч. 1 ст. 412 ГПК.

ТЕМА 27. Производство по делам об оспаривании решений третейских судов

Новеллой Закона «О третейских судах в Российской Федерации» от 21 июня 2002 года является возможность сторон оспаривать решение третейского суда. Глава 46 ГПК РФ регламентирует соответствующую разновидность производства в государственных судах общей юрисдикции.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в районный суд, на территории которого принято решение, в письменной форме. Требования к содержанию заявления изложены в ст. 419 ГПК РФ. В целом они не отличаются от апелляционных или кассационных жалоб (ст.322 и 339 ГПК РФ), если иметь в виду элементы общего информационного характера: указания о суде, куда заявление направляется, суде, который вынес решение, самом решении (место, дата), сторонах с указанием их адресов и других координат.

Обязательно должен быть обозначен день вручения стороне решения, поскольку с этого момента начинается отсчет **трехмесячного срока** для обращения к компетентному суду (ч.2 ст.418 ГПК РФ). Главная часть заявления – тщательное аргументированное раскрытие таких недостатков третейского производства, которые могут привести к отмене оспариваемого решения. Эти мотивы должны быть неразрывно связаны с основаниями отмены, исчерпывающе перечисленными в ст.421 ГПК РФ.

Никакие ссылки на ошибочную оценку доказательств, необоснованность, незаконность, обычно фигурирующих в жалобах на акты государственных судов, юридической силы по отношению к третейским судам не имеют, К заявлению необходимо приложить подлинники или заверенные надлежащим образом копии решения третейского суда и третейского соглашения, документы, подтверждающие серьезность мотивов заявителя, уплату государственной пошлины, вручение копии заявления другой стороне, а также полномочия представителя.

При несоблюдении перечисленных требований и с учетом их характера, заявление может быть возвращено подавшему его лицу или оставлено судом без движения, по правилам соответственно ст.135 или 136 ГПК РФ. Если недостатков не обнаружено, заявление рассматривает судья едино-

лично в месячный срок после его поступления. Этот срок включает подготовку дела к разбирательству и вынесение заключительного определения.

При подготовке дела судья может истребовать все материалы из третейского суда (ст.57 ГПК).

Стороны извещаются районным судом о времени и месте судебного заседания, но их неявка независимо от причин не препятствует рассмотрению поданного заявления, хотя суд вправе назначить новое заседание с повторением уведомления.

Рассмотрение заявления происходит в обычном порядке. Но по общему правилу заседание должно быть закрытым, это вытекает из положений ч.2ст.10 ГПК РФ, ч.4 ст.27 Закона 2002 г., ст.27 Регламента МКАС и ряда других нормативных актов. **Главное в заседании** – исследование и оценка аргументов сторон за и против отмены решения третейского суда.

Основания, по которым возможна отмена решения третейского суда, изложены в ст.421 ГПК РФ. Данный перечень носит исчерпывающий характер. Сущность таких оснований касается проверки формальных моментов, касающихся процедуры третейского разбирательства, формирования состава третейского суда и не относятся к исследованию решений третейского суда по существу.

ТЕМА 28. Производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов

С заявлением о выдаче исполнительного листа для принудительного исполнения решения третейского суда по спору, возникшему из гражданских правоотношений, обращается истец, имущественные требования которого удовлетворены полностью или частично. Заявление адресуется районному суду по месту жительства или месту нахождения должника, если они неизвестны, то по месту нахождения должника – стороны третейского разбирательства.

Заявление может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда. Пропуск этого срока служит основанием для возвращения заявления без рассмотрения. При наличии уважительных причин пропуск срок по ходатайству стороны может быть восстановлен судом.

Статья 424 ГПК РФ содержит требования к заявлению о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Письменное заявление, подписанное выигравшей процесс стороной или ее уполномоченным представителем, должно содержать сведения о суде, куда оно подается, о третейском суде, который рассмотрел дело, и требование заявителя о выдаче исполнительного листа.

К заявлению должны быть приложены: подлинное решение третейского суда или его копия, заверенные председателем постоянного третейского

суда или нотариусом, подлинное соглашение о третейском разбирательстве (или его надлежаще заверенная копия), документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, уведомление о вручении копии заявления другой стороне, доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления. Несоблюдение перечисленных требований приводит к оставлению заявления без движения или его возвращению стороне (ст. 135 и 136 ГПК РФ).

Поступившее заявление судья рассматривает единолично в месячный срок, включая подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение заключительного определения. При подготовке дела по ходатайству лиц, участвующих в деле, судья может истребовать из третейского суда материалы дела, по которому испрашивается исполнительный лист.

Суд не проверяет правильность решения третейского суда по существу спора, он устанавливает наличие или отсутствие точно перечисленных законом (ст. 426 ГПК РФ) оснований для выдачи исполнительного листа путем исследования представленных в суд материалов, касающихся этих оснований.

Отказ имеет место, если должник докажет, что соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом (например, отсутствие письменной формы третейского соглашения); сторона не была уведомлена о формировании состава третейского суда; решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающим под его условия; решение содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения; состав третейского суда или процедура рассмотрения спора не соответствовали соглашению сторон или Закону; решение еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства, либо было отменено, либо его исполнение было приостановлено соответствующим судом. Если есть возможность отделить постановления по вопросам, входящим в третейское соглашение от вопросов, не входящих в третейское соглашение, то суд может выдать исполнительный лист только на ту часть решения, которая содержит постановления по вопросам, входящим в соглашение.

Суд должен по своей инициативе и независимо от позиций сторон отказать в выдаче исполнительного листа, если установит, что спор не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с нормами российского законодательства, или что вынесенное решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В результате рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа суд выносит определение, которое может быть обжаловано в вышестоящий суд кассационной инстанции в течение десяти дней со дня вынесения (ч. 5 ст. 427 ГПК РФ). Последствия отказа выдать исполнительный лист аналогичны последствиям отмены оспоренного решения третейского суда (ч. 3 и 4 ст. 427 ГПК РФ).

Исполнительный лист, выданный на основании решения третейского суда, позволяет Взыскателю возбудить исполнительное производство по общим правилам исполнения судебных постановлений и актов иных органов.

ТЕМА 29. Производство, связанное с исполнением судебных актов

В связи с принятием Федеральных законов "Об исполнительном производстве" 2007г. и "О судебных приставах" 1997г. в ГПК РФ существенно изменено правовое регулирование правоотношений, возникающих в связи с исполнением постановлений суда и актов иных органов (раздел VII ГПК РФ).

ГПК РФ сохранил только те положения, которые затрагивают деятельность судов, направленную на организацию исполнения вынесенного решения и контроль за деятельностью органов принудительного исполнения. Вопросы, касающиеся непосредственно реального исполнения решений и относящиеся к функции судебных приставов-исполнителей, регулируются Федеральным законом "Об исполнительном производстве. В связи с этим в научной литературе сформировано мнение, что исполнительное производство, как совокупность процессуальных действий органов принудительного исполнения юрисдикционных актов, выделилось из состава правоотношений, составляющих предмет гражданского процессуального права. На основе норм, регламентирующих деятельность субъектов исполнительного производства по реальному исполнению исполнительных документов, формируется новая самостоятельная отрасль российского права – «Гражданское исполнительное право».

В связи с этим следует признать, что гражданский процесс утратил свою последнюю стадию – исполнительное производство. ГПК РФ 2002 г. группирует нормы, регулирующие деятельность суда, возникающую в связи с решением вопросов обращения вынесенного судебного акта к исполнению и организацией принудительного исполнения, в отдельный **вид гражданского судопроизводства**: производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

Таким образом, суд не является непосредственным субъектом исполнительного производства, но на него в соответствии с гражданским и арбитражным процессуальным законодательством возложена обязанность по совершению ряда процессуальных действий, которые можно охарактеризовать как организационные и контролирующие функции в исполнительном производстве.

К **организационным функциям суда** в исполнительном производстве следует относить те гражданские процессуальные действия, которые создают предпосылки для возникновения исполнительного производства, а также которыми разрешаются проблемы отклонения от его последовательного развития.

Так, суд, создавая предпосылки возникновения исполнительного производства:

- выдает исполнительный документ либо его дубликат, необходимые для возбуждения исполнительного производства (ст. 428, 429, 430 ГПК РФ);
- восстанавливает пропущенный взыскателем по уважительной причине срок исполнительной давности (ст. 432 ГПК РФ);
- разъясняет исполнительный документ (ст. 433 ГПК РФ).

Суд **разрешает вопросы** отклонения от последовательного развития исполнительного производства:

- рассматривая вопросы отсрочки, рассрочки, отложения, приостановления и возобновления, прекращения исполнительного производства (ст. 434 – 440 ГПК РФ);
- изменяя способ и порядок исполнения, индексируя присужденные суммы (ст. 434 ГПК РФ);
- решая вопрос о правопреемстве сторон (ст. 52 ФЗ);
- выдавая разрешение на временное ограничение на выезд должника из РФ (ч. 4 ст. 67 ФЗ);
- выдавая разрешение на обращение взыскания на некоторые виды имущества организаций и их участников (ст. 74 ФЗ);
- выдавая разрешение на обращение взыскания на имущество должника, находящееся у 3х лиц (ст. 77 ФЗ);
- выдавая разрешение на обращение взыскания на заложенное имущество (ст. 78 ФЗ).

Эти действия, осуществляемые в рамках отдельного вида гражданского судопроизводства, являются организационными по своему характеру и создают предпосылки для возникновения, осуществления и прекращения деятельности по реализации судебных решений и постановлений других юрисдикционных органов.

В ГПК РФ оговорены условия **выдачи** судом исполнительного листа, являющегося основанием для возбуждения исполнительного производства и применение судебным приставом-исполнителем мер принудительного исполнения (ст. 428 и 429 ГПК РФ). Исполнительный лист является наиболее распространенным исполнительным документом, который выдается на основании судебных решений, определений и постановлений. Судебный приказ выдается по итогам приказного производства и выполняет одновременно функцию решения суда и исполнительного листа.

В соответствии с Инструкцией по делопроизводству в районном суде исполнительные документы выписываются и передаются (направляются) по назначению не позднее следующего рабочего дня после вступления в законную силу судебного постановления либо после возвращения дела из кассационной инстанции, а по делам, решения по которым подлежат немедленному исполнению (о взыскании алиментов, о выплате работнику заработной платы в течение

трех месяцев, о восстановлении на работе, включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, референдума), - в день вынесения решения.

По делу выписывается один исполнительный лист. Однако если решение принято в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков, а также, если исполнение должно быть произведено в различных местах, суд по просьбе взыскателя должен выдать несколько исполнительных листов с точным указанием места исполнения или той части решения, которая по данному листу подлежит исполнению.

Судебный приказ выдается взыскателю после истечения срока на подачу должником возражений относительно его исполнения. Должник имеет право подать в суд такое возражение в течение 10 дней с момента получения извещения о вынесении судебного приказа.

Предъявление исполнительного документа является основанием для возбуждения исполнительного производства. Исполнительный лист может быть выдан взыскателю или по его просьбе направлен судебному приставу – исполнителю для исполнения. По своей инициативе суд не направляет исполнительный лист для возбуждения исполнительного производства, что соответствует принципу диспозитивности в гражданском процессе. Исключения составляют случаи немедленного исполнения.

Исполнительный лист или судебный приказ выдается взыскателю либо его представителю. В исполнительном производстве могут участвовать несколько взыскателей или должников. Каждый из них по отношению к другой стороне участвует в исполнительном производстве самостоятельно или может поручить участие в исполнительном производстве одному из соучастников. Каждому из взыскателей по их просьбе суд выдает исполнительный лист.

Исполнительный лист является основанием для принудительного исполнения решения суда или постановления иного органа. При утрате исполнительного листа или судебного приказа, имеющего силу исполнительного листа, суд восстанавливает утраченный документ путем выдачи его **дубликата**. Дубликат обладает одинаковой с первоначальным исполнительным листом (судебным приказом) юридической силой. Выдача дубликата исполнительного листа осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 430 ГПК РФ. Заявление может быть подано до истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению. Дело о выдаче дубликата исполнительного листа (судебного приказа) рассматривается судом, принявшим решение. Заявление рассматривается в судебном заседании, о чем взыскатель и должник извещаются заказным письмом с уведомлением, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления. В судебное заседание суд может вызвать судебного пристава – исполнителя, который возбудил исполнительное производство, а также других лиц, участвовавших в исполнении решения (судебного приказа) с целью выяснения, произведено ли исполнение или нет,

в каком объеме. В случае частичного исполнения решения (судебного приказа) это должно быть учтено при последующем исполнении. Безусловным основанием для отказа в выдаче дубликата исполнительного документа является истечение **срока давности его предъявления**.

В соответствии со ст.21 ФЗ «Об исполнительном производстве» исполнительные документы судов могут быть предъявлены к принудительному исполнению в течении трех лет с момента вступления судебного акта в законную силу. Исполнительные листы и судебные приказы о взыскании алиментов могут быть предъявлены до дня совершеннолетия ребенка плюс три года с момента истечения данного срока (для погашения накопившейся задолженности по алиментам). Пропуск взыскателем срока исполнительной давности погашает право на принудительное исполнение исполнительного документа. Вместе с тем, при наличии уважительных причин, действующих, как правило, в течении последних шести месяцев течения указанного срока (болезнь, командировка, служба в вооруженных силах и т.п.), взыскатель вправе обратиться в суд с заявлением о восстановлении срока давности предъявления исполнительного документа.

При прерывании взыскателем указанного срока (путем предъявления исполнительного документа в службу ФССП РФ) или должником (частичное исполнение) срок давности начинается течь заново с момента возвращения исполнительного документа на руки взыскателю или с момента частичного исполнения.

ГПК РФ регламентирует **перечень имущества граждан**, принадлежащих им на праве собственности, на которое нельзя обратить взыскание по обязательствам должника (ст. 446 ГПК). Этот перечень существенно изменен с учетом того, что появились новые виды объектов, которые могут находиться в собственности граждан, в том числе квартиры, земельные участки и др. В частности, не может быть обращено взыскание:

Взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности:

- 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 сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;
- используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенной, 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.

ГПК РФ не определяет имущество юридических лиц, на которое не может быть обращено взыскание. Перечень такого имущества может быть предусмотрен федеральным законом. Так, в соответствии с п. 5 ст. 21 Федерального закона N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях" на движимое и недвижимое имущество богослужебного назначения не может быть обращено взыскание по претензиям кредиторов.

Формой защиты прав ответчика служит поворот исполнения решения (ст. 443-445 ГПК РФ). Под поворотом исполнения решения понимается возврат ответчику всего того, что было с него взыскано в пользу истца по отмененному судебному постановлению.

В случае отмены решения суда, приведенного в исполнение, и принятия после нового рассмотрения дела решения суда об отказе в иске полностью или в части либо определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения ответчику должно быть возвращено все то, что было с него взыскано в пользу истца по отмененному решению суда (поворот исполнения решения суда).

Поворот исполнения решения возможен в любом случае, независимо от того, в каком порядке отменено судебное решение – в кассационном (апелляционном), надзорном или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Суд, которому дело передано на новое рассмотрение, обязан по своей инициативе рассмотреть вопрос о повороте исполнения решения суда и разрешить дело в новом решении или новом определении суда. В случае, если суд, вновь рассматривавший дело, не разрешил вопрос о повороте исполнения решения суда, ответчик вправе подать в этот суд заявление о повороте исполнения решения суда. Это заявление рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления о повороте исполнения решения суда.

В случае отмены в суде апелляционной или кассационной инстанции решения суда по делу о взыскании алиментов поворот исполнения решения суда допускается только в тех случаях, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах.

В случае отмены в порядке надзора решений суда по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, о взыскании вознаграждения за использование прав на произведения науки, литературы и искусства, исполнения, открытия, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо смертью кормильца, поворот исполнения решения допускается, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах. Перечень дел, по которым введено ограничение поворота исполнения решения, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

На основании постановления суда о повороте исполнения выдается исполнительный лист, по которому должником является бывший взыскатель, взыскателем – бывший должник. Исполнительное производство осуществляется по общим правилам и не всегда тем приставом-исполнителем, который осуществлял ранее исполнительные действия, поскольку исполнительные действия осуществляются по месту нахождения должника, а место нахождения нового должника может не находиться на территории,

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЧЕНЬ
тематики курсовых и дипломных работ,
выполняемых по курсу «Гражданский процесс»

1. Понятие и предмет гражданского процессуального права.
2. Источники гражданского процессуального права.
3. Принципы гражданского процесса, их классификация и содержание.
4. Гражданские процессуальные правоотношения: понятие, объект, субъекты, содержание, классификация.
5. Правовое положение суда как субъекта гражданских процессуальных правоотношений.
6. Стороны в гражданском процессе: понятие, признаки сторон, их права и обязанности.
7. Соучастие в гражданском процессе.
8. Правопреемство в гражданском процессе.
9. Участие третьих лиц в гражданском процессе. Виды третьих лиц.
10. Участие прокурора в гражданском процессе.
11. Понятие и классификация лиц, участвующих в деле.
12. Проблемы представительства в гражданском процессе.
13. Адвокат в гражданском процессе.
14. Понятие иска в гражданском процессе.
15. Виды исков в гражданском процессе.
16. Особенности искового производства в гражданском процессе.
17. Защита интересов ответчика в исковом производстве.
18. Доказывание в гражданском процессе.
19. Виды доказательств в гражданском процессе.
20. Процессуальный порядок возбуждения гражданского дела в суде общей юрисдикции.
21. Процессуальный порядок рассмотрения гражданских дел в суде первой инстанции.
22. Судебные приказы: понятие, правовая природа, порядок выдачи.
23. Понятие судебного решения. Его функции.
24. Требования, предъявляемые к судебному решению.
25. Законная сила судебного решения.
26. Проблемы кассационного производства в гражданском процессе.
27. Надзорное производство в гражданском процессе.
28. Процессуальные особенности разрешения судом дел, возникающих из публичных правоотношений.
29. Дела особого производства в суде общей юрисдикции (по выбору студента).
30. Нарушение или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы лиц – как объект защиты в гражданском процессе.
31. Усиление состязательных начал в гражданском процессе.

32. Участие в процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц.
33. Подсудность гражданских дел мировым, военным, районным, областным судам и Верховному Суду Российской Федерации.
34. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации.
35. Производство по делам об оспаривании нормативно-правовых актов.
36. Рассмотрение гражданских дел мировыми судьями.
37. Апелляционное производство в гражданском процессе.
38. Понятие и виды гражданского судопроизводства. Сравнительная характеристика.
39. Особенности заочного производства. Заочное решение.
40. Понятие и виды судебных постановлений суда первой инстанции.
41. Определения суда первой инстанции: понятие, виды.
42. Виды представительства: понятие, основания возникновения.
43. Договорное представительство.
44. Доказательства в гражданском процессе: понятие, классификация.
45. Понятие и виды средств доказывания.
46. Особенности использования аудио-видеозаписей как средства доказывания в гражданском процессе.
47. Понятие права на иск и права на предъявление иска.
48. Понятие и виды подведомственности.
49. Понятие, виды подсудности.
50. Третейское судопроизводство.
51. Производство по делам с участием иностранных лиц.
52. Исполнительное производство: стадия гражданского процесса или самостоятельная отрасль права?
53. Протокол как процессуальный документ.
54. Правовой статус субъектов защищающих интересы других лиц.
55. Обращение взыскания на имущество должника как основания мера принудительного исполнения.
56. Взыскание алиментов в исполнительном производстве.
57. Вселение, выселение в исполнительном производстве.
58. Обращение взыскания на имущество юридических лиц в исполнительном производстве.
59. Принципы исполнительного производства.
60. Судебный пристав-исполнитель как центральный субъект исполнительного производства.

Учебное издание

Грицай Ольга Валентиновна, **Дерюшкина** Татьяна Алексеевна

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС В РФ

Учебное пособие

Публикуется в авторской редакции
Титульное редактирование *Т. А. Мурзиновой*
Компьютерная верстка, макет *Т. В. Кондратьевой*

Подписано в печать 25.01.12. Формат 60x84/16. Бумага офсетная. Печать оперативная.

Усл.-печ. л. 10; уч.-изд. л. 10,75. Гарнитура Times.

Тираж 100 экз. Заказ № *2139*

Издательство «Самарский университет», 443011, г. Самара, ул. Акад. Павлова, 1.

Тел. 8 (846) 334-54-23

Отпечатано на УОП СамГУ