

Международный консорциум «Электронный университет»

*Московский государственный университет экономики,
статистики и информатики*

Евразийский открытый институт

О.Н. Диордиева

**Гражданское
процессуальное право**

Учебно-методический комплекс

Москва, 2008

УДК 347.9
ББК.67.410
Д 468

Диордиева О.Н. **ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО:** Учебно-методический комплекс. – М.: Изд. центр ЕАОИ. 2008. – 284 с.

ISBN 978-5-374-00058-0

© Диордиева О. Н., 2008
© Евразийский открытый институт, 2008

Оглавление

Сведения об авторе	5
Цели и задачи изучения дисциплины	5
Тема 1. Понятие, предмет и метод гражданского процессуального права	11
Тема 2. Принципы гражданского процессуального права	29
Тема 3. Гражданские процессуальные отношения и их субъекты	55
Тема 4. Представительство	75
Тема 5. Подведомственность и подсудность гражданских дел.....	85
Тема 6. Процессуальные сроки. Судебные расходы. Судебные штрафы.....	97
Тема 7. Иск в гражданском процессе	111
Тема 8. Доказательства по гражданскому делу. Процесс доказывания.....	125
Тема 9. Возбуждение гражданского дела в суде. Досудебная подготовка дела. Приказное производство	143
Тема 10. Судебное разбирательство.....	157
Тема 11. Постановления суда первой инстанции	183
Тема 12. Производство по делам, возникающим из публичных отношений	201

Тема 13. Особое производство	207
Тема 14. Производство в кассационной инстанции	221
Тема 15. Апелляционное производство	229
Тема 16. Пересмотр судебных актов в порядке надзора.....	235
Тема 17. Пересмотр вступивших в законную силу постановлений суда по вновь открывшимся обстоятельствам	243
Тема 18. Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов	255
Тема 19. Деятельность судов по рассмотрению дел, связанных с иностранным элементом	267
Тема 20. Третейское судопроизводство.....	277
Рекомендуемая литература	284

Сведения об авторе

Диордиева Ольга Николаевна
Преподаватель, доцент кафедры гражданского права

Цели и задачи изучения дисциплины

Из самого названия отрасли права следует, что она содержит правила применения норм материального права. Отрасль состоит из норм, регулирующих общественные отношения, возникающие при рассмотрении судом гражданских дел. Поэтому традиционное название отрасли – Гражданский процесс, либо Гражданское судопроизводство.

Гражданское процессуальное право регулирует общественные отношения, возникающие между судами общей юрисдикции и участниками процесса при осуществлении правосудия, т.е. регулирует процедуру разрешения и рассмотрения дел, вытекающих из гражданских правоотношений, и процедуру исполнения судебных решений, а также частично других актов. Гражданский процесс является обязательной для студентов-юристов дисциплиной.

Цель данной дисциплины – выработать у студентов представление о гражданском процессе как отрасли права, являющейся кодификационной и отличающейся от других процессуальных отраслей права, при этом неразрывно связанной с такими отраслями права, как гражданское, семейное, жилищное, трудовое (т.е. процессуальное право тесно связано с материальными правами). Среди целей данной дисциплины выделим также изучение процесса отправления правосудия по гражданским делам – в широком смысле этого слова (жилищные, трудовые, семейные дела, налоговые споры, дела по заявлениям (жалобам) и т.п.), движения процесса от стадии к стадии, познание деятельности суда, изучение прав и обязанностей участников процесса, усвоение понятий, которыми оперирует гражданское процессуальное право.

Кроме того, целью изучения данного предмета является получение студентами практических навыков использования процессуальных норм.

Задачами студентов в рамках изучения курса являются усвоение, изучение, анализ нормативного материала по гражданскому процессу: прежде всего, это Гражданский процессуальный кодекс РФ, принятый в 2002 году, Федеральные законы «Об исполнительном производстве», «О судебных приставах» (для сведения: готовится проект Исполнительно-процессуального кодекса), «О судебной системе РФ», «О мировых судьях в РФ» и, конечно же, соответствующие статьи Конституции РФ, – изучение практики применения новых норм кодекса, изучение судебной практики, ознакомление с различными точками зрения, высказанными как в учебниках и учебных пособиях, так и в юридических изданиях и периодических профильных журналах, приобретение навыков по решению юридических задач и составлению процессуальных документов.

Количество гражданских дел, поступающих в суды Российской Федерации, постоянно растет. Чтобы более эффективно и качественно, а также экономно разрешать их, необходимы знания.

Эти знания Вы и получаете, изучая Гражданский процесс, так как эта отрасль регулирует порядок разрешения дел в суде, включая как общие правила, так и частные (особое производство, судебный приказ, заочное производство, производство в порядке надзора и т.д.). Чем прочнее вы усвоите курс, тем легче вам придется на работе, независимо от того, станете ли Вы юристом фирмы, адвокатом, прокурором, судьей, следователем или если даже Вы не будете непосредственно связаны с судом, (ведь сфера судебной подведомственности расширяется).

Распределение тем по занятиям

(Первый семестр \ второй семестр- предмет изучается или год или полгода)

Раздел 1. Основы курса. Основные (базовые) понятия

Участники процесса.

Тема 1. Введение в курс. Понятие гражданского процессуального права. Предмет и метод. Система гражданского процессуального права. Гражданский процесс. Его связь с другими отраслями права. Источники гражданского процессуального права

Лекция 4. Семинар 2.

Тема 2. Принципы гражданского процессуального права

Лекция 6. Семинар 4.

Тема 3. Гражданские процессуальные отношения

Лекция 4. Семинар 4.

Тема 4. Стороны в гражданском процессе

Лекция 4. Семинар 4.

Тема 5. Третьи лица в гражданском процессе

Лекция 2. Семинар 2.

Тема 6. Прокурор в гражданском процессе

Лекция 2. Семинар 2.

Тема 7. Участие в гражданском процессе органов государственного управления, местного самоуправления, общественных организаций

Лекция 2. Семинар 2.

Тема 8. Представительство в суде. Адвокатура

Лекция 4. Семинар 4.

Тема 9. Процессуальные сроки

Лекция 2. Семинар 2.

Тема 10. Подведомственность и подсудность гражданских дел

Лекция 6. Семинар 4.

Тема 11. Судебные расходы. Штрафы

Лекция 2. Семинар 2.

Тема 12. Судебное доказывание и виды доказательств. Доказывание по отдельным категориям дел

Лекция 8. Семинар 6.

Тема 13. Иск. Виды исков. Исковое заявление

Лекция 8. Семинар 6.

Раздел 2. Производство в суде первой инстанции

Тема 14. Возбуждение гражданского дела. Отказ в принятии иска

Лекция 4. Семинар 2.

Тема 15. Подготовка дела к судебному разбирательству. Предварительное слушание. Окончание производства по делу на данной стадии процесса. Назначение дела к судебному разбирательству

Лекция 12. Семинар 12.

Тема 16. Приказное производство

Лекция 2. Семинар 2.

Тема 17. Судебное разбирательство

Лекция 6. Семинар 12.

Тема 18. Постановления суда первой инстанции

Лекция 6. Семинар 10.

Тема 19. Заочное судопроизводство и заочное решение
Лекция 4. Семинар 2.

Тема 20. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений
Лекция 6. Семинар 4.

Тема 21. Особое производство
Лекция 8. Семинар 8.

Раздел 3. Производство по пересмотру судебных решений. Производство в суде второй инстанции

Тема 22. Производство в кассационной инстанции
Лекция 10. Семинар 10.

Тема 23. Апелляционное производство
Лекция 4. Семинар 2.

Тема 24. Производство в порядке надзора
Лекция 10. Семинар 10.

Тема 25. Производство по вновь открывшимся обстоятельствам
Лекция 6. Семинар 6.

Раздел 4. Разное

Тема 26. Деятельность судов по рассмотрению дел, связанных с иностранным элементом (участием иностранных лиц и принятие к исполнению решений иностранных судов)
Лекция 4. Семинар 2.

Тема 27. Третейское судопроизводство
Лекция 4. Семинар 4.

Тема 28. Исполнительное производство
Лекция 4. Семинар 2.

Гражданское процессуальное право

Всего лекций - 144

Всего семинаров - 132

Всего часов - 276

Количество часов может быть уменьшено или увеличено в зависимости от общего плана и специализации.

ТЕМА 1.

Понятие гражданского процессуального права. Предмет и метод гражданского процессуального права

Цель данной темы – изучение теоретических понятий отрасли права, тех положений, которые изучаются по каждой отрасли. Несмотря на сходность этих понятий, а также на то, что их изучение проводится из курса в курс, они вызывают трудности в усвоении материала.

Изучив тему 1, студент должен знать:

- разницу в понятиях «отрасль», «наука», «дисциплина»;
- источники права;

уметь:

- различать предмет отрасли и предмет науки;
- четко давать определения понятиям «гражданское процессуальное право», «гражданский процесс»;
- характеризовать метод, сравнивать его с другими методами (в уголовном праве, в гражданском праве);
- соотнести гражданское процессуальное право и другие отрасли права;
- объяснить структуру судебной власти.

Краткое содержание:

Формы защиты прав и законных интересов граждан и организаций. Право на судебную защиту.

Роль правосудия по гражданским делам в условиях обновления общественных отношений и формирования правового государства.

Сущность, основные черты и значение гражданской процессуальной формы.

Понятие гражданского процессуального права. Предмет, метод и система гражданского процессуального права. Значение гражданского процессуального права в современный период.

Соотношение гражданского процессуального права с гражданским, семейным, трудовым, конституционным, административным, уголовно-процессуальным правом, другими отраслями права.

Источники гражданского процессуального права. Гражданско-процессуальные нормы, их структура, действие во времени и пространстве.

Понятие гражданского судопроизводства (процесса) и его задачи. Виды гражданского судопроизводства. Стадии гражданского процесса.

Предмет и система гражданского процессуального права как науки.

План (вопросы) семинара:

1. Понятие и предмет гражданского процессуального права.
2. В чем состоит различие между понятиями «отрасль», «наука», «учебная дисциплина»?
3. В чем выражается метод гражданского процессуального права?
4. Что такое гражданский процесс?
5. Какие бывают виды гражданского судопроизводства?
6. Какие бывают стадии гражданского процесса?
7. Источники права. Их классификация.
8. Действие норм во времени, пространстве, аналогия закона и права.
9. Роль Постановлений Пленумов Верховного Суда РФ.

Необходимая литература:

1. Конституция РФ.
2. ГПК РФ.

3. Обратите внимание на ст. 111, 76 и 73, 38 ГПК РФ.
4. Закон РФ «О судебной системе РФ».
5. Закон РФ «О статусе судей в РФ».
6. Закон «О мировых судьях в РФ».
7. Гражданский кодекс РФ.
8. Семейный кодекс РФ.
9. Трудовой кодекс РФ.

Граждане России с момента рождения имеют гражданские права и несут гражданские обязанности, т.е. обладают полной правоспособностью, а с 18 лет и полной дееспособностью (ст. 17, 18, 21 ГК РФ).

Юридические лица обладают правоспособностью с момента их создания (ст. 49 ГК РФ).

С определенного возраста граждане могут сами создавать для себя эти права и приобретать обязанности.

Но иногда права, которыми обладает лицо (это относится как к гражданам, так и юридическим лицам, государству, субъектам федерации), нуждаются в защите.

Конституция РФ (ст. 45 и 46) гарантирует защиту прав и свобод. При этом право на судебную защиту рассматривают как политическую свободу, право каждого. В зависимости от того, какое право нарушено, защита может осуществляться в порядке уголовного, гражданского, административного, конституционного судопроизводства.

Гарантиями реальности судебной защиты являются:

- регламентированный законом порядок защиты прав;
- независимость суда и подчинение судей только закону;
- работа суда на профессиональной основе;
- гласность судопроизводства;
- состязательность;
- юридическая помощь;
- личное участие каждого.

Данные гарантии закреплены законом, вытекают из принципов судопроизводства.

Кроме того, судебная защита гарантируется:

- доступностью по оплате (невысокие госпошлины, возможность освобождения от их уплаты), возможностью получения бесплатной юридической помощи;
- длительностью срока исковой давности;
- близостью суда (мировой судья) и возможностью обращения к прокурору, к другим органам, которым предоставлено право выступать в защиту других лиц.

Судебная система состоит из трех ветвей:

- Конституционный Суд;
- система арбитражных судов;
- система судов общей юрисдикции (имеет прямое отношение к изучаемому предмету).

Система судов общей юрисдикции следующая:

- Верховный Суд РФ;
- верховные суды республик в составе России, краевые, областные, суды автономных областей, округов, Московский и Санкт-Петербургский городские суды;
- районные (городские) суды;
- мировые судьи.

Функция и назначение судов общей юрисдикции, как и других судов, – это осуществление правосудия.

Правосудие – это государственная деятельность, которая заключается в рассмотрении и разрешении судом отнесенных к его компетенции дел.

Дела в зависимости от правоотношений, которые они затрагивают, делятся на уголовные, административные, гражданские. Количество последних постоянно увеличивается.

Что же такое гражданские дела, почему их становится больше? Гражданские дела возникают из конституционных, публичных (тенденция выделения в отдельный процесс, создание административных судов); налоговых, земельных, семейных, жилищных, трудовых и иных правоотношений (ст. 22 ГПК РФ). Все эти отношения затрагивают интересы каждого, следовательно, каждый может быть субъектом этих отношений. Если эти отношения потребуют защиты, то они станут

предметом судебного разбирательства, а стороны этих правоотношений – субъектом гражданского процесса.

Гражданский процесс – это традиционное название процессуальной отрасли права «Гражданское процессуальное право».

Так как отрасль процессуальная, она должна определять правила применения материального права. Материальное право в данном случае – это и семейное, и гражданское, и жилищное, и трудовое, и авторское, и т.д. А путь применения – это осуществление правосудия. Исходя из выше сказанного, можно дать следующее определение отрасли: это совокупность норм, регулирующих отдельные, схожие, взаимосвязанные правоотношения.

Гражданское процессуальное право – это отрасль права, состоящая из норм, регулирующих общественные отношения при осуществлении правосудия по гражданским делам. При этом общественные отношения возникают между судами и участниками процесса.

Гражданский процесс – гражданское судопроизводство – это урегулированная нормами гражданского процессуального права форма деятельности судов по рассмотрению и разрешению отнесенных к их ведению гражданских дел, а также исполнению решений.

Итак, гражданское процессуальное право – это отрасль права, представляющая совокупность норм, а гражданский процесс – это сама деятельность, регулируемая этими нормами, которые определяют действия суда и участников процесса по защите гражданских прав судебным порядком.

У суда, у участников процесса свои полномочия, свои задачи, но цель одна – разрешение дела, спора.

Следует различать отрасль права, науку, дисциплину. Основное отличие между ними заключается в предмете регулирования, объеме.

Так, предметом **отрасли права** являются *общественные отношения* в сфере осуществления правосудия по гражданским делам в судах общей юрисдикции и мировой юстиции

(иными словами предметом отрасли права является сам гражданский процесс).

Предметом **науки** гражданского процессуального права являются *нормы* гражданского процессуального законодательства Российской Федерации, действующие в настоящее время, действовавшие ранее, будущие нормы (проекты) и практика применения законодательства, история развития отрасли и проблемы развития отрасли, гражданское процессуальное право и практика его применения в других правовых системах (за рубежом).

Предметом **дисциплины** являются *действующие нормы права* и практика их применения, ознакомление с различными научными трактовками теории и изучение истории отрасли в рамках учебной программы. Кроме того, предметом дисциплины могут быть арбитражное процессуальное право, адвокатура, нотариат, третейское судопроизводство.

Предметом самого гражданского судопроизводства являются конкретные дела.

Предмет отрасли – это предмет правового регулирования, т.е. качественно определенный вид общественных отношений, на который направлено воздействие данной отрасли. Предметом гражданского процессуального права является гражданский процесс.

Каждую отрасль права характеризует предмет и метод.

Метод – это способ воздействия юридических норм на общественные отношения. Для гражданского процессуального права свойственно то, что вытекает из принципов равноправия, диспозитивности, а именно:

- дозволение совершать определенные действия, например, право подать иск в суд;
- предоставление прав, например, право на обжалование решения суда;
- возможность выбора варианта поведения, например, заключение мирового соглашения или настаивание на иске.

Нормы гражданского процессуального права носят:

- разрешительный характер: ст. 48 ГПК РФ (ведение дела через представителя), ст. 233 (заочное судопроизводство) – это

случаи, когда участники процесса сами определяют дальнейший ход дела и вариант движения дела по стадиям;

- разрешительный характер в определенных рамках, ограничение установлено законом, в то же время возможен выбор варианта: ст.ст. 29–32 ГПК (подсудность дел);
- запретительных норм почти нет, а те, которые имеются: ст. 159, 105 (штраф) ГПК, – имеют своей целью создание условий для эффективной работы суда;
- нормы-рекомендации: ст. 136 ГПК (оставление заявления без движения), 107–112 (сроки) организуют участников процесса в их же интересах;
- нормы обязывающие: ст. 57 (предоставление доказательств), 63 ГПК (судебное поручение), – возникают с момента возбуждения дела в суде, а дело в суде возбуждается по инициативе участников процесса.

Таким образом, **метод отрасли – императивно-диспозитивный (или императивно-разрешительный)**. Сущность данного метода состоит в том, что закон предписывает определенные правила, суд следит за их исполнением, другие участники процесса должны подчиняться требованию суда, но могут сами в рамках закона влиять на процесс разбирательства дела и проявлять инициативу и выбирать в рамках дозволенного.

Гражданское процессуальное право тесно связано с такими отраслями, как семейное, жилищное, гражданское, трудовое, авторское, наследственное право, а также с арбитражным процессуальным правом, уголовно-процессуальным правом.

Связи с материальными отраслями права обусловлены тем, что сами материально-правовые отношения влияют на форму защиты права, круг доказательств, круг участников процесса. Связи с процессуальными отраслями обусловлены общими конституционными положениями, развитием судебной системы и институтов правосудия.

Гражданское процессуальное право как дисциплина связано и с государственным правом, административным, курсом «Правоохранительные органы», так как в них содержатся

нормы о судоустройстве, определена компетенция и структура судов, определены полномочия прокуратуры.

Такая правовая связь отрасли с другими отраслями и определяет широкий круг источников права.

Источники права – это законодательные акты и международные договоры, которые содержат правовые нормы, регулирующие гражданское судопроизводство. Все источники перечислить невозможно, поэтому их делят на несколько групп. Одно из оснований деления – это непосредственное отношение к процессу.

Гражданский процессуальный кодекс РФ – это основной источник данной отрасли права, который содержит нормы по всему процессу движения дела, определяет полномочия всех субъектов, регулирует общие правила и особенности.

Источники, которые регулируют иные отношения, но содержат нормы, затрагивающие вопросы гражданского судопроизводства, иногда определяющие особенности рассмотрения дел, это:

- Семейный кодекс РФ (прямое отношение к Гражданскому процессуальному праву имеют статьи 21–24, 70, 119, 125, Кодекс прямо говорит о судебном порядке решения данных вопросов и частично определяет этот порядок производства в суде);
- Трудовой кодекс РФ (статьи 390–419);
- Арбитражно-процессуальный кодекс РФ;
- другие кодексы (жилищный, гражданский, налоговый, земельный).

Кроме того, почти все Федеральные законы, регулирующие определенную сферу отношений, содержат норму, по которой споры разрешаются в суде, например, ст. 27 закона «О ветеранах» гласит: «ветераны имеют право на обращение в суд за защитой прав и льгот, установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами».

К источникам также относятся нормативные акты, в основном, это законы, которые определяют порядок создания судов:

- закон «О судебной системе РФ»;
- закон «О мировых судьях в РФ» (законы о мировых судьях в субъектах федерации принимаются на основе данного закона, например, законом г. Москвы определена численность мировых судей);
- закон «О статусе судей в РФ».

Можно выделить группу источников, имеющих отношение к отдельному институту гражданского процесса, например, подведомственность: ст. 33 АПК и ст. 22 ГПК.

Источники – это не только законы, но и другие нормативные акты, например, Указ Президента РФ «О некоторых мерах реализации решений об обращении взыскания на имущество организаций» (1996 г.).

Первым по значимости, по юридической силе источником является Конституция РФ – это основной источник права для любой отрасли.

Конституция содержит нормы общего характера. В главе 7 «Судебная власть» закреплены принципы права (ст. 46 – право на судебную защиту). Казалось бы, Конституция носит определяющий характер для всего общества, а суд рассматривает только конкретное дело по материальному праву. Но Конституция РФ может быть применена непосредственно при разрешении дела. Об этом прямо указано в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.95 г. (Постановление №8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия», закрепившее правило, что Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ).

Суды применяют Конституцию РФ непосредственно в следующих случаях:

- когда положения Конституции не требуют дополнительного нормативного акта;
- когда нормативный акт, включая федеральный закон, в том числе и закон субъекта федерации, противоречит Конституции РФ.

Также и в отношении соответствия Федерального закона и закона меньшей юридической силы действует правило, что суд применяет не противоречащий, пусть и более детально регламентирующий сферу отношений нормативный акт, а федеральный закон.

Конституционные нормы подлежат применению и в том случае, когда в результате признания нормы права неконституционной образуется пробел. Можно, конечно, использовать аналогию закона, межотраслевую аналогию и аналогию права, но чаще суд использует Конституцию Российской Федерации. Так, Конституционный суд признал несоответствующим Конституции положение части 1 ст. 60 и п. 8 ст. 60 ЖК РСФСР, поэтому суды не удовлетворяют иски о признании граждан утратившими право на жилую площадь. Конституционный Суд в определении от 14.01.99 г. по жалобе Петровой указал, что признание закона не соответствующим Конституции влечет пересмотр дела гражданина, оспорившего этот закон в Конституционном Суде. Основанием пересмотра дела будет заявление лица об отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам. Постановления Конституционного Суда не имеют обратной силы, поэтому могут быть пересмотрены только не исполненные и не вступившие в законную силу решения, исходя из стадии рассмотрения дела. Так если дело в надзорной инстанции, решение может быть уже и исполненным, но на этой стадии возможен поворот исполнения.

Постановления Конституционного Суда РФ обязательны для судов.

Международные договоры РФ имеют приоритет над российским законодательством, поэтому если международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора. Так, Россия – участник Минской конвенции стран СНГ 1993 г.

Суд разрешает дела на основе **действующего** законодательства на момент совершения процессуального действия (ст. 11 ГПК РФ). Существует общее правило: закон обратной силы не имеет.

Гражданское процессуальное законодательство находится в ведении Российской Федерации, поэтому законодательство является единым на всей территории РФ и для всех субъектов РФ. Это означает, что нормы права, регулирующие гражданский процесс, распространяются на всю территорию Российской Федерации и на всех лиц, которые становятся участниками гражданско-процессуальных отношений.

Согласно ст. 126 Конституции РФ Верховный Суд РФ дает разъяснения по вопросам судебной практики. Разъяснения даются в виде Постановлений, которые публикуются, есть даже отдельное издание – «Бюллетень Верховного Суда РФ». Постановления являются результатом длительной работы по изучению, обобщению, анализу судебной практики всех судов общей юрисдикции. При этом иногда Верховный Суд принимает совместные постановления с Высшим Арбитражным Судом РФ. Эти постановления помогают уяснить смысл правовых норм, обеспечивают единообразное применение закона на всей территории страны. Судьи при принятии решения руководствуются этими постановлениями. Это не противоречит закону, так, в ГПК сказано, что указания, изложенные в определении суда, рассматривающего дело в порядке кассации, обязательны для суда, вновь рассматривающего дело (ст. 369 ГПК). Постановления Верховного Суда – это обобщение и исследование, концентрированное, апробированное судебной практикой, поэтому эти постановления можно расценивать как судебный прецедент.

Деятельность судов общей юрисдикции по рассмотрению дел, отнесенных к их компетенции, облекается в определенную процессуальную форму.

Процессуальная форма (иначе, процессуальный порядок) – это определенные нормами ГПК рассмотрения и разрешения гражданского дела, а также исполнения.

Черты гражданской процессуальной формы:

- порядок прохождения дела строго регламентирован законом;
- круг субъектов гражданских процессуальных отношений строго определен законом;

- решение суда должно быть основано только на фактах, которые установлены судом по строго определенной форме;
- заинтересованные лица, стороны по делу имеют равные права на защиту своих прав в судебном порядке и несут равные обязанности при выполнении процессуальной процедуры;
- суд руководствуется нормами материального и процессуального права.

Наличие принципов гражданского процесса является гарантией соблюдения формы. Сама процессуальная форма является не самоцелью, а лишь способом для достижения цели при осуществлении правосудия.

Гражданские процессуальные права и обязанности участников процесса и суда возникают и реализуются именно в пределах этой формы. Частично в пределах этой же формы реализуются права и обязанности лиц, содействующих осуществлению правосудия. Существование процессуальной формы – это:

- гарантия соблюдения закона;
- гарантия соблюдения прав и обязанностей участников спора.

Наличие процессуальной формы означает, что суд и участники процесса действуют в заранее известной и установленной законом допустимости поведения, в рамках судопроизводства совершают только то, что предусмотрено законом. Конкретно это выражается в том, что лица, участвующие в деле, пользуются равными правами на участие в разрешении спора; их положение определено и зависит от процессуального положения; судебное решение должно быть основано только на фактах, установленных по правилам, закрепленным в законе.

Так как существует определенная процессуальная форма, которая определяет, что деятельность происходит в установленных рамках, то и в самой форме могут быть различия, особенности, этапы.

Эти этапы в гражданском процессуальном праве называют стадиями. *Стадия процесса* – это совокупность процессу-

альных действий, осуществляемых в соответствии с законами логики, зависимых от вида дела, его движения, воли участников процесса, направленных на достижение процессуальной цели, как правило, ближайшей.

Каждая стадия имеет свою задачу. Но не каждое дело проходит все стадии. Стадии гражданского процесса взаимосвязаны и взаимообусловлены. Так, не может быть стадии пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам, если это дело не было рассмотрено. В то же время, каждая стадия самостоятельна, так как регулируется отдельными звеньями системы гражданского процессуального права, включает в себя совокупность процессуальных действий, которые объединены между собой определенной целью.

Выделяют **семь стадий гражданского процесса**:

1. Возбуждение гражданского дела в суде (ст. 133 ГПК).
2. Подготовка дела к судебному разбирательству (ст. 147–153 ГПК).
3. Разбирательство дела по существу (ст. 154–199 ГПК).
4. Производство в кассационной (ст. 336–375 ГПК) или апелляционной инстанции (ст. 325–335 ГПК).
5. Пересмотр в порядке надзора (пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений) (ст. 376–391 ГПК).
6. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 392–397 ГПК).
7. *Исполнительное производство* (закон «Об исполнительном производстве»). Возможно исключение из числа стадий, так как стоит вопрос об окончательном выделении исполнительного производства из гражданского процесса и образование самостоятельной отрасли права. Но, в любом случае, у суда – это порядок разрешения вопросов по исполнению и выдаче исполнительных листов (ст. 428–446 ГПК).

Дело может пройти все семь стадий, может пройти стадии 5, 6, 7 в разной последовательности, сначала быть исполненным, потом отмененным и т.п. Дело может пройти только 4 стадии, только 5, только 1-4, 7, может пройти только 3 и даже

только 2, например, быть прекращенным на стадии досудебной подготовки (ст. 133, 152 ГПК РФ).

Иногда ученые объединяют первые три стадии в одну – производство в суде первой инстанции.

Можно говорить и о смещении стадий процесса, так, при пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам происходит пересмотр дела и рассмотрение его по существу. Цели и сущность стадий будут изучаться далее.

Система гражданского процессуального права является кодификационной, так как имеется кодекс. Кодекс содержит как общие правила: правила подсудности, сроков, – так и частные: например, подсудность дел об установлении юридических фактов.

Раздел второй ГПК РФ разделен на подразделы:

1. Исковое производство (ст. 131–244 ГПК).
2. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений (ст. 245–261 ГПК).
3. Особое производство (ст. 262–318 ГПК).
4. Приказное производство (ст. 121–130 ГПК).

Это виды гражданского судопроизводства. Критерием деления на виды является материально-правовая природа дел. Именно этим обусловлены отличия по видам судопроизводства.

Основные дела, рассматриваемые в судах общей юрисдикции, – это дела исковые, дела, в которых имеется спор о праве.

Поэтому *исковое производство* можно определить как урегулированную нормами гражданского процессуального права деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве, входящем в содержание какого-либо материально-правового отношения.

Особое производство – урегулированная нормами процессуального права деятельность суда по установлению фактических обстоятельств, носящих правовой характер. Спора о праве нет, суд путем рассмотрения дел особого производства охраняет законный интерес заявителя.

Критерий разграничения этих двух видов дел – это спор о праве.

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений – это урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о праве, входящем в содержание таких правоотношений, одной из сторон которых является уполномоченный, властный государственный, общественный орган, а другой – гражданин. Рассматривая данные дела, суд осуществляет контроль за исполнительной властью.

Таким образом, критерий разграничения искового и публичного судопроизводства – это особенности состава сторон. Но и в трудовом деле сторонами могут быть гражданин и организация. Даже в ст. 246, 263 ГПК говорится о том, что эти дела особого производства рассматриваются по правилам настоящего кодекса с изъятиями и дополнениями, которые установлены в соответствующих главах. Имеет место тенденция сближения искового и публичного судопроизводства.

При рассмотрении дел второго вида действительно имеются особенности, в том числе по обязанности доказывания по делу, но и исковые дела также имеют различия. Ученые давно пришли к выводу, что может быть только один критерий разграничения – спор о праве, поэтому следует различать только два вида: судопроизводства исковое и особое.

Приказное судопроизводство (выдача судебного приказа) отличается от искового судопроизводства не по материальному праву, а по форме судопроизводства. Так как приказ выдается по упрощенной форме без судебного разбирательства дела в суде, существуют четыре основных вида судопроизводства.

1. Исковое
2. По делам, возникающим из публичных правоотношений
3. Особое производство
4. Приказное производство

Вспомогательные виды судопроизводства:

1. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей) (ст. 409–417 ГПК).

2. Производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов по решениям третейских судов (ст. 418–427 ГПК).
3. Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов (ст. 428–446 ГПК).

Основные виды судопроизводства разрешают дело путем рассмотрения и разрешения спора или заявления, а вспомогательные спор не разрешают, так как он был разрешен уже ранее. Вспомогательные виды судопроизводства оказывают помощь при дальнейшем движении дела на стадии исполнения решения суда, которое было рассмотрено именно в этом суде, или в ином суде.

Контрольные вопросы:

1. Является ли гражданское процессуальное право кодификационным?
2. Какие стадии гражданского процесса могут отсутствовать по ходу дела, но не в ущерб закону?
3. Приведите примеры взаимодействия гражданского процессуального права и других отраслей права, в том числе и по нормам права?
4. Найдите проявление метода гражданского процессуального права в нормах ГПК РФ.

Практические задания

Задача 1

Гражданка подала в суд иск о расторжении брака. Суд рассмотрел дело по существу.

В процессе рассмотрения дела возникли отношения между:

- истцом и ответчиком;
- истцом и судом;

- ответчиком и судом;
- истцом и его адвокатом;
- представителем ответчика и ответчиком;
- Сбербанком (при оплате госпошлины) и истцом.

Какие из этих отношений относятся к гражданско-процессуальным отношениям?

Задача 2

Ответчик по делу не согласен с решением суда, вступившим в законную силу.

Он подал надзорную жалобу. Надзорная инстанция отказала ему в принятии жалобы, сославшись на то, что он не обжаловал решение в кассационном порядке.

Правильно ли поступил суд надзорной инстанции? Какие стадии процесса были по данному делу?

Задача 3

Составьте схему взаимодействия (связи) отрасли гражданского процессуального права и других отраслей права.

Тест

1. ГПК РФ регулирует:

- порядок судопроизводства при рассмотрении административных дел;
- порядок совершения сделок;
- порядок рассмотрения гражданских дел третейскими судами;
- порядок судопроизводства в судах общей юрисдикции;
- порядок защиты прав потребителей.

2. Существенные нарушения норм ГПК РФ приводят:*

- к нарушению избирательных прав граждан;

- б) к нарушению нормотворчества;
- в) к нарушению порядка в здании суда;
- г) к нарушению прав свидетеля;
- д) к нарушению принципа гласности;
- е) к нарушению гражданского процесса;
- ж) к вынесению незаконного решения;
- з) к дисциплинарной ответственности сторон по делу.

ТЕМА 2.

Принципы гражданского процессуального права

Цель темы – освоение основных направлений и руководящих начал развития отрасли и законодательства.

**Изучив тему 2, студент должен
знать:**

- как можно классифицировать принципы гражданского процессуального права;

уметь:

- раскрыть содержание каждого принципа;
- при раскрытии принципов ссылаться на законодательные нормы;
- видеть в нормах ГПК проявление принципов.

Краткое содержание:

Понятие принципов гражданского процессуального права и их значение. Система принципов гражданского процессуального права.

Проблема классификации принципов гражданского процессуального права. Взаимосвязь принципов гражданского процессуального права.

Общеправовой принцип законности и его реализация в гражданском процессе.

Организационно-функциональные принципы правосудия по гражданским делам: осуществление правосудия только судом, коллегиальность и единоличность при рассмотрении гражданских дел, независимость судей и подчинение их только закону, равенство граждан и организаций перед законом и судом, принцип гласности, государственный язык судопроизводства.

Функциональные принципы правосудия по гражданским делам: диспозитивности, состязательности, процессуального равноправия сторон, устности, непосредственности, непрерывности.

План (вопросы) семинара:

1. Определение принципа права.
2. Что такое состав принципов?
3. Раскройте содержание организационно-функциональных принципов:
 - осуществление правосудия только судом;
 - принцип назначаемости и несменяемости судей;
 - принцип сочетания коллегиальности и единоначалия;
 - принцип независимости судей;
 - принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом;
 - принцип государственного и национального языка;
 - принцип гласности.
4. Раскройте содержание функциональных принципов:
 - законности;
 - состязательности;
 - процессуального равноправия сторон;
 - сочетания устности и письменности;
 - непосредственности;
 - непрерывности.

Необходимая литература:

1. ГПК РФ.
2. Конституция РФ.
3. Учебник (с. 63–83).

Принцип – слово латинского происхождения, которое означает начало, основа, основное положение, исходное положение, руководящая идея, внутреннее убеждение».¹

Принципы права – основополагающие идеи, начала, выражающие сущность права, которые зависят от назначения права в обществе, от материальной базы, от процессов, которые происходят в обществе, от тех целей, которые общество ставит перед собой.

Принципы права – это:

- ключевые идеи;
- объективные свойства права;
- научная абстракция;
- ведущие начала процесса формирования права.

Принципы гражданского процессуального права – это его фундаментальные положения, которые составляют основополагающие идеи, пронизывают всю отрасль права, определяют такое построение процесса и дальнейшее его развитие, которое бы обеспечивало гарантии соблюдения прав и свобод субъектов правоотношений, которые уже возникли либо могут возникнуть в будущем, а также способствуют и гарантируют вынесение законных и обоснованных решений.

Принцип права возникает как научная абстракция, потом формируется, определяется как идея права, а затем переходит в содержание права и закрепляется в конкретных нормах.

Так, частная собственность первоначально возникла в качестве правовой идеи, потом закрепилась в норме ст. 35 Конституции РФ, а затем – в ГК РФ (ч. 1 ст. 212).

Принципы можно разделить на:

¹ Краткий словарь современных понятий и терминов. – М.: Республика, 2000. – С. 443.

1. Нормы-принципы, которые прямо закреплены в законе (статьи 5, 6, 8, 9, 10 ГПК). При этом принципы могут быть закреплены в нескольких законодательных актах, например, ч. 2 ст. 26 Конституции РФ и ст. 9 ГПК – принцип национального языка.
2. Принципы, которые не закреплены прямо в законах, а подразумеваются, вытекают из смысла правовых норм. Сами правовые нормы, статьи закона изложены согласно данным принципам. Принцип сочетания устности и письменности, на который нет прямого указания в ГПК, означает, что судопроизводство ведется и письменно, и устно, но что стороны дают объяснения устно, а исковое заявление подается в письменной форме. Аналогично, принцип диспозитивности не закреплен в законе, но стороны свободны в выборе защиты, могут прекратить дело и т.д.

Норма права может содержать перечень принципов. К примеру, часть 3 ст. 123 Конституции РФ.

Принципы делятся на:

- общеправовые;
- отраслевые;
- межотраслевые;
- свойственные отдельным правовым институтам.

Общеправовые – влияют и распространяются на всю систему права. Основной из них – принцип законности.

Отраслевые являются ключевыми идеями одной отрасли права, например принцип процессуального равноправия сторон.

Межотраслевые – распространяются на несколько отраслей права, которые близки по предмету регулирования, близко связаны между собой. Так, и уголовно-процессуальному, и гражданско-процессуальному праву присущ принцип состязательности; и гражданско-процессуальному, и гражданскому праву – принцип диспозитивности.

Принципы институтов права регулируют и определяют развитие именно этого института, например, невозможность повторного участия при разбирательстве дела в качестве

судьи, разъяснение права на обжалование решения суда. При этом они могут быть и межотраслевыми – принцип непосредственности, непрерывности, руководящая роль председательствующего в процессе, возмещения расходов на судопроизводство. Прямо они не названы в нормах как принципы, но сами нормы ГПК их выражают.

Вышеприведенная классификация не единственная. Так, по предмету регулирования выделяют две группы принципов:

1. Организационно-функциональные принципы (принципы судостроительства) определяют устройство и функционирование судов общей юрисдикции:

- принцип осуществления правосудия только судом;
- принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении гражданских дел;
- принцип независимости судей;
- принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом;
- принцип государственного языка судопроизводства;
- принцип гласности.

2. Функциональные принципы определяют процессуальную деятельность суда и других участников процесса:

- принцип законности;
- принцип диспозитивности;
- принцип состязательности;
- принцип процессуального равноправия сторон;
- принцип сочетания устности и письменности;
- принцип непосредственности;
- принцип непрерывности.

Однако данная классификация носит условный характер. Так, принцип процессуального равноправия сторон является следствием принципа равенства граждан перед законом и судом. Следовательно, надо помнить, что принципы взаимосвязаны, действуют в совокупности, нарушение одного из них влечет нарушение другого. Так, незаконный состав суда, т.е. нарушение принципа сочетания коллегиального и единолич-

ного при рассмотрении гражданских дел, влечет нарушение принципа законности.

Теперь рассмотрим принципы подробно.

Принцип законности

Само право неразрывно связано с законом, законностью. Законность можно определять как неукоснительное соблюдение законов в широком смысле этого слова. Для гражданского процесса принцип законности означает полное соответствие всех актов, всех процессуальных действий суда, судей, других участников процесса при осуществлении правосудия закону, а именно Конституции РФ (ст. 15, 120), ГПК РФ (ст. 1, 2, 5, 12).

Принцип включает в себя требование к судам правильно применять материальный и процессуальный закон. Ст. 361–364 ГПК говорят о последствиях несоблюдения данного принципа. Выражается принцип и в правильном применении законов.

Однако законодательство нестабильное, порой несовершенное, поэтому, следуя принципу законности, необходимо в правоприменительной практике и в правосудии руководствоваться законом высшей юридической силы.

Иногда принцип законности выносят за рамки классификации, так как он составляет неотъемлемую часть любой отрасли права, кроме того, речь можно вести не только о принципе законности, но и о состоянии законности в обществе.

Применяется прямо Конституция РФ. Положение о прямом действии Конституции актуально, необходимо и правильно с точки зрения права.

Целью гражданского процесса является защита нарушенных прав граждан, организаций, государства. Эта задача реально воплощается при рассмотрении конкретных дел. Применяя закон, суд тем самым укрепляет законность и правопорядок.

В случае отсутствия норм права, регулирующих спорные отношения, суд применяет аналогию закона, права. Это является не исключением из принципа законности, а одним из его

проявлений. Так, разрешая спор по аналогии, суд должен указать закон, на который он ссылается. Применение аналогичного закона возможно именно потому, что действуют общие принципы права.

Принцип законности гарантируется другими принципами, такими как независимость судей, равенство сторон, состязательность и т.д.; гарантиями законности служат такие институты, как институт отводов, представительства, участия прокурора в деле для дачи заключения, такие нормы-правила процесса, как извещение сторон, разъяснение прав и обязанностей, помощь в сборе доказательств.

Отдельно можно отметить такой институт, как институт пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу. Данный институт гражданского процессуального права занимает отдельное место в праве, так как законность неразрывно связана с объективной истиной. В некоторых классификациях данное положение выделяется как функциональный принцип. Институт пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам является гарантией принципа законности. Так, решение суда может быть законным с точки зрения норм права, которые были применены в процессе рассмотрения дела и вынесения решения, но решение может быть незаконным с точки зрения установленных обстоятельств дела.

Объективная истина и субъективная истина – это критерии, определяющие процессуальную деятельность. Установление действительных обстоятельств дела является гарантией законности. Кроме того, без этого не может быть достигнута цель процесса – разрешение спора по существу, на установление этой истины – фактических обстоятельств дела и направлены гражданско-процессуальные процедуры.

Истина существует как таковая, независимо от возникновения дела в суде. А когда спор идет в суде, то истина должна быть представлена суду в виде доказательств. Доказательства предоставляют стороны, а суд должен им содействовать в этом и разъяснять правовые последствия (ст. 150 ГПК).

По субъектам истина делится на истину истца, ответчика, суда. Истина, установленная судом, – это та истина, которая представлена суду, это оценка обстоятельств дела судом, и она ложится в основу решения.

Истина – представление, утверждение (эти понятия могут совпадать, могут различаться, могут отличаться и от реальности), соответствующие действительности, воспроизведение объективной действительности в мыслях людей. Хорошо, когда это отображение такое, какое оно есть на самом деле. Верное отображение мира – результат познания. Критерий истины – практика. В гражданском процессе объективная истина – это полное соответствие выводов суда действительным обстоятельствам дела, по каждому делу истина индивидуальна.

Истец – древнерусское слово, которое означает «настоящее», «исто», «истина», «истый», «истовый» – «истинный, настоящий»¹.

Объективная истина – это правильное, адекватное отражение действительности.

Субъективная истина – отражение действительности конкретным лицом. Истец, обращаясь в суд, ищет защиты. Так, по словарю Даля, «ищет своего права перед судом», «челобитник», «истина-точный», «подлинный», «настоящий».

Оценка доказательств судом по внутреннему убеждению – это определение достоверности, т.е. подлинности и достаточности доказательств, представленных по делу. Суд оценивает доказательство каждое отдельно и в совокупности.

Закон не определяет, какое доказательство достаточно, какое – достоверно, как их оценивать в каждом отдельном случае, зависит от дела. Главные доказательства должны быть истинными. Если решение соответствует истине, то оно наполовину уже законно, остается правильно применить закон.

Принцип объективной истины выражается во всестороннем, полном и объективном выяснении обстоятельств дела, имеющих значение для разрешения спора.

¹ Словарь современных понятий и терминов. – М.: Республика, 2000. – С. 213.

Принцип осуществления правосудия только судом

Правосудие осуществляется только судом (ст. 118 Конституции РФ). Закон «О судебной системе РФ» (ст. 1) предписывает, что судебная власть осуществляется только судами в лице судей. Никакие другие органы не осуществляют правосудие. Судебная власть самостоятельна и независима.

При том, что правосудие осуществляется только судом, он является не единственным органом разрешения споров, хотя приоритет всегда за судом. Так, решение административного органа власти может быть обжаловано в суд. Но всю ли деятельность суда считать правосудием? Здесь мнения разные. Одни считают, что правосудие – это только рассмотрение дел в первой инстанции, другие – что это только судебное разбирательство по существу (такой вывод делается на основе ст. 3–5 ГПК).

Правильнее считать, что **правосудие** – государственная деятельность, которая заключается в рассмотрении и разрешении судом дел, отнесенных к его компетенции. А рассмотрение дел – это не только первая инстанция, не только вынесение решения по существу, ведь спор может быть разрешен и мирно. Поэтому вся деятельность, которая связана с другими участниками процесса, возникающая в процессе нахождения дела в суде, является правосудием, за исключением стадии исполнения судебных актов. Возможны и другие точки зрения. Но данная согласуется с Конституцией РФ.

Правосудие представляет собой строго определенный законом порядок рассмотрения в суде исковых заявлений, уголовных, гражданских дел, а также дел об административных правонарушениях. Правосудие как вид государственной деятельности осуществляется с соблюдением особого порядка, закрепленного Конституцией и процессуальным законодательством¹.

¹ Комментарий Конституции РФ. – М., 1999. – С. 42.

При осуществлении правосудия судьи независимы и подчиняются только закону, разрешают дела на основе закона, в соответствии с профессиональным сознанием.

То, что какой-либо спор может быть разрешен без обращения в суд, не нарушает принцип осуществления правосудия только судом. Согласно ст. 11 и 12 ГК РФ, защита гражданских прав многообразна. Поэтому есть понятие *способы защиты* права. Это признание права, восстановление положения, существовавшего до нарушения права, самозащита и др. (см. ст. 12 ГК РФ).

И есть понятие *формы защиты* прав:

- судебная (основная и более эффективная) – суды общей юрисдикции, арбитражные суды, конституционный суд, третейский суд;
- общественная;
- административная.

Правосудие осуществляется от имени государства. Судебные акты в виде решений выносятся именем Российской Федерации.

Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении гражданских дел (ст. 7 ГПК)

Характеризуя данный принцип, надо учитывать, что единоличное либо коллегиальное рассмотрение дела зависит:

- *От категории дела.* В настоящее время почти все дела рассматриваются единолично судьей. Коллегиально рассматриваются дела о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума (ст. 260 ч. 3 ГПК).
- *От инстанции прохождения дела.* Инстанция первая – единоличное (за исключением категорий дел), апелляционная инстанция – единоличное, кассационная инстанция – коллегиальное рассмотрение дела, надзорная инстанция – коллегиальное рассмотрение дела.

Когда судья рассматривает дело единолично, он действует от имени суда.

Принцип независимости судей

Данный принцип является конституционным (ст. 10, 120, 122).

Судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральным законам – это два взаимосвязанных положения. Независимость судей не самоцель, а необходимое условие для отправления правосудия, разрешения дел, вынесения решения.

Данный принцип означает, что судьи при рассмотрении дел не подчиняются кому-либо, не должны отчитываться за вынесенное решение, не должны давать объяснений. В ст. 4 Закона «О статусе судей РФ» записано, что судьи подчиняются только закону и никому не подотчетны. Это гарантия их независимости.

Положение о независимости судей и подчинении их закону, закрепленное также в ст. 5 Закона РФ «О судебной системе РФ», обращено не только к судьям, но и к другим лицам, органам, гражданам. За вмешательство в деятельность суда лица виновные могут быть привлечены к ответственности, даже уголовной (ст. 294–298 УК РФ).

Независимость судей гарантируется их статусом, особым порядком назначения, условиями оплаты, страхования, льготами, полномочиями при отвлении правосудия и порядком осуществления правосудия.

Так, гарантией независимости являются положения ст. 8, 14–21, 192, 369 ГПК. Принцип независимости действует на всех стадиях процесса, проявляется во взаимоотношениях вне судебной системы, между звеньями судебной системы, между судьями – при коллегиальном рассмотрении дел, например, особое мнение судьи, отношениях суда с участниками гражданского процесса.

Нельзя понимать принцип абсурдно, что судья абсолютно независим, свободен в своих суждениях, поведении. Он является государственным служащим, обязан выполнять работу в пределах своих полномочий, соблюдать трудовую дисциплину.

лину, его поведение должно соответствовать общепринятым правилам, высокому статусу, которым он обладает, судья должен поддерживать, обогащать практический опыт, быть квалифицированным и т.п.

Принцип равенства граждан и организаций перед законом и судом

Это конституционный принцип (ст. 19 Конституции РФ, ст. 6 ГПК и ст. 7 «О судебной системе РФ»). Если говорить о данном принципе в более широком смысле, то это принцип равноправия, что ближе к политическим общегражданским правам и свободам.

Относительно гражданского процесса этот принцип выражается – в равном применении закона ко всем гражданам и организациям, независимо от их особенностей. К примеру, действует правило, что при оглашении решения все стоят, но председательствующий может разрешить сесть лицу, которое по физическим особенностям не может стоять – это не исключение из принципа и не его нарушение.

Все участники процесса поставлены в равные условия. Равенство выражается в том, что правосудие не зависит от их места жительства, нахождения, юридического статуса, положения в обществе, религии, расы, пола, языка и т.д. Особенности связаны только с процессуальным положением лица, так, от истца зависит вопрос суммы иска, времени подачи заявления. Правосудие осуществляется только судами, входящими в единую систему судов общей юрисдикции.

Равенство – это элемент правового статуса, который берет начало в гражданском праве (смотри ст. 1 ГК РФ).

Проявлением процессуального равенства являются такие положения, как право на обжалование, мировое соглашение, вызов сторон, право иметь представителя, бремя доказывания и т.д.

Создание каких-либо специальных судов не предусмотрено.

Существует депутатский, судейский иммунитет, который является гарантией нормальной работы и независимости этих лиц. Данный особый порядок привлечения указанных лиц к ответственности закреплен в законе, однако, вопрос является открытым и дискуссионным. По мнению одних, это необходимо, по мнению других, противоречит принципу равенства всех перед законом и международным стандартам.

Но любой иммунитет, по сути, не касается гражданского судопроизводства.

Принцип государственного языка судопроизводства. Принцип национального языка судопроизводства

Государственным языком РФ на всей ее территории является русский язык (ст. 68 Конституции РФ). Государственный язык – это обычно родной язык для большинства населения, язык, на котором государство доводит свою волю до каждого из нас, это язык законов, язык средств массовой информации, язык, изучаемый как обязательный в школах.

В ст. 10 Закона «О судебной системе РФ» говорится, что судопроизводство и делопроизводство в Конституционном, Верховном, Высшем арбитражном, других арбитражных судах ведется на русском языке, для других судов общей юрисдикции действует правило, что функциональным языком может быть и язык республики, на территории которого находится суд, т.е. как предусмотрено в ст. 9 ГПК.

Следовательно, в единой судебной системе, действующей на основе одной законодательной базы (даже когда применяется закон республики, суд может применить и Конституцию РФ) действует многоязычие, а сами решения выносятся именем одного и того же государства РФ.

Многоязычие в судебной системе сложилось исторически, так, еще Декрет о суде № 2 от 7 марта 1918 года установил в судах всех инстанций судоговорение на местных языках. Данный принцип предполагает сочетание и русского языка, и национального, который также в республике является государственным.

Осуществление данного принципа происходит путем ведения судопроизводства и делопроизводства на русском либо национальном языке, полное ознакомление с материалами дела через переводчика, тех лиц, которые не владеют языком, выступление лиц на родном языке или том, которым они владеют, обеспечение их переводчиком в процессе и вручение им документов суда на языке, которым они владеют.

В судебном заседании участвует переводчик.

Переводчик – самостоятельная процессуальная фигура, которая не может совмещать обязанности эксперта, свидетеля и т.д. с осуществлением перевода. Что касается письменного перевода, то это те документы, которые вручаются сторонам, участникам процесса, – это может быть решение, определение, повестка. Другие документы, которые не вручаются, например, протокол судебного заседания, больничный лист и т.п., переводятся устно.

Сразу после открытия судебного разбирательства и проверки явки, участвующих в деле лиц председательствующий по делу разъясняет переводчику его обязанности и предупреждает его об ответственности (ст. 307 УК РФ) за заведомо ложный перевод, при этом переводчик освобождается от уголовной ответственности, если добровольно в ходе судебного заседания до вынесения решения суда заявит о ложности данных им показаний в порядке перевода. У переводчика отбирается подписка о том, что он предупрежден, и делается запись в протоколе судебного заседания. Возможно, как мне кажется, еще до открытия судебного заседания отдельной процедурой в форме определения о привлечении переводчика к участию в деле и отдельным протоколом оформлять разъяснения переводчику его обязанностей, а в судебном заседании проверять лишь его явку, как и у всех участников процесса, но этот вариант менее экономичен.

Так как законодательно закреплено, что Верховный Суд РФ осуществляет деятельность на русском языке, то и решения всех судов, скорее всего, должны излагаться на русском языке (в законе это не закреплено).

Принцип гласности

Конституционный принцип гласности провозглашен в ст. 123 Конституции РФ и ст. 10 ГПК и говорит о том, что разбирательство дел во всех судах открытое. Это означает, что законом установлен такой порядок разбирательства дел в судах, при котором имеется свободный доступ в зал заседаний не только участникам процесса, но и лицам, не имеющим отношения к делу. Последняя категория также может быть разделена на три подгруппы:

- лица, не имеющие отношения к делу совсем, посторонние;
- лица, знающие участников процесса: родственники, знакомые и т.п.;
- лица, присутствующие в силу профессионального интереса: журналисты, студенты, юристы.

Присутствующие могут делать заметки, фиксировать происходящее в процессе. Ст. 10 п. 7 прямо говорит об этом: «Присутствующие в зале заседания имеют право делать письменные заметки, вести звукозапись. Кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания по радио и телевидению допускаются с разрешения суда, рассматриваемого дела».

Данный принцип действует во всех инстанциях. Что касается судов первого звена, то это достижимо. А в кассационных и надзорных инстанциях в здание суда невозможно войти без повестки. До 1993 года суды обязаны были проводить выездные заседания, то есть судебные заседания проводились за пределами суда, в организации, в институте, школе. Это считалось профилактической работой суда, так как на заседании присутствовал почти весь коллектив. С 90-х годов судьи отвыкли от присутствия в залах посторонних лиц, за исключением «громких» процессов.

На присутствующих лежит обязанность не мешать суду, не нарушать порядок судебного заседания, не ходить по залу. Кроме того, малая площадь судебных залов ограничивает доступ, слушать же в прямом смысле при открытых дверях неразумно.

Из принципа есть исключения, то есть заседания проводятся закрыто в *следующих случаях*:

1. Если это дела, связанные с государственной тайной, дела об усыновлении, содержащие сведения о переписке, телеграфных сообщениях, интимных сторонах жизни.
2. Исключения, связанные с возрастом лиц, желающих присутствовать в зале суда. Так, в зал суда не допускаются дети (лица моложе 16 лет), если они не участники процесса.

Но в любом случае слушание дела ведется с соблюдением всех правил судопроизводства. Решение оглашается публично, но сведения, которые явились основанием для закрытого заседания, не оглашаются, решения в отношении интересов несовершеннолетних также публично не оглашаются.

Суд выносит мотивированное определение о слушании дела в закрытом заседании, которое не обжалуется.

Принцип диспозитивности

Диспозитивность – это свобода распоряжаться своими материальными и процессуальными правами.

«Нет истца, нет и суда»: если лицо не обратилось в суд за защитой своих прав, в его интересах не обратился прокурор или другой орган, имеющий на это право, то суда не будет. Диспозитивность проявляется на любой стадии процесса:

- заявитель (истец) сам решает, обращаться ему в суд за защитой или нет, порой может сам выбрать суд (ст. 29 ГПК);
- истец сам определяет предмет, основания, цену иска, сам выбирает средства доказывания;
- истец может изменить предмет, основания, цену иска, доказательства, кроме того, может отказаться от иска, решить спор мирно, признать иск;
- стороны сами решают, обжаловать ли решение суда в кассационном, надзорном порядке, ставить ли вопрос об отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам;
- стороны свободны и при исполнении решения суда.

Ограничение принципа диспозитивности возможно только с целью соблюдения принципа законности, так, мировое соглашение не может быть утверждено судом, если оно противоречит закону (ст. 220 ГПК).

Согласно ст. 150 ГПК, суд контролирует и направляет деятельность участников процесса, так как диспозитивность – это принцип деятельности не только сторон, но и других участников процесса. Так, третье лицо может и не вступить в процесс, а право на предмет спора иметь.

Но это направление, со стороны суда, имеет только одну цель – соблюдение закона, охрана интересов других лиц, а при рассмотрении спора по существу и установление истины по делу. Итак, диспозитивность – отличительная черта гражданского процесса, предоставляющая участникам процесса возможность влиять на ход дела по своему усмотрению, но не нарушая закон. От латинского «диспо» – располагаю, устраиваю. В этом состоит отличие от уголовного, административного процесса. Диспозитивность выражается в том, что гражданское право предусматривает различные формы защиты права: признание права, восстановление положения, признание оспоримой сделки недействительной, признание недействительным акта госоргана или местного органа, самозащита, возмещение убытков и другие способы.

Принцип состязательности (ст. 123 Конституции РФ и ст. 12 ГПК РФ)

Состязательность как принцип и как форма гражданского судопроизводства существует с древних времен. Уже «Русская правда» обязывала стороны представлять свидетелей. Всегда состязательность рассматривалась как эффективная форма процесса, при этом справедливая и правильная.

Состязательность – это возможность сторон самим определять предмет, основания спора, доказательства, способы и средства доказывания. Однако состязательность распространяется и на других участников процесса, которые также

должны доказывать то, на что ссылаются, подтверждать свои требования и возражения.

«Пусть будет выслушана другая сторона» – это краеугольный камень состязательности. Чтобы принцип был реализован, суд должен создать условия для состязательности. Проявлением этого является разъяснение прав и обязанностей, направление копии искового заявления, вызов сторон, предоставление возможности исследовать доказательства, имеющиеся в деле, возможность задавать вопросы, давать объяснения и т.д. Условие состязательности – это равноправие сторон.

Особенно ярко состязательность проявляется в судебном разбирательстве (заседании). Но она имеет место и на других стадиях процесса: подача кассационной жалобы, подача заявления о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам. При этом на данной стадии у сторон существует разделение функций: одно лицо подает иск, другое защищается от поданного иска.

Состязательность – это выражение спора. А в споре рождается истина. Поэтому чем реальнее состязательность процесса, тем точнее истина, а следовательно, и законнее решение суда.

Даже при заочном рассмотрении дела, т.е. в отсутствие ответчика, состязательность не теряется, так как ответчик может подать заявление об отмене заочного решения, и одним из условий отмены заочного решения является представление им доказательств, которые могут повлиять на суть решения.

Кроме того, выражением состязательности является право предъявления встречного иска (ст. 137 ГПК).

Принцип процессуального равноправия сторон

Данный принцип является конституционным (ст. 123 Конституции РФ и ст. 12 ГПК РФ) и вытекает из принципа равенства граждан и организаций перед законом и судом.

Правосудие осуществляется на началах равенства сторон. Согласно данному принципу, закон предоставляет и ист-

цу, и ответчику равные процессуальные возможности по защите своих прав и охраняемых законом интересов. Стороны, независимо от того, являются они физическими лицами или организациями, в том числе и представляющими интересы государства, других лиц, пользуются равными процессуальными правами (ст. 38 ГПК).

Общее правило: что может одна процессуальная сторона, то может и другая. Так, истец может изменить предмет иска, а ответчик в связи с этим может изменить свои возражения на иск. Ни у кого нет преимуществ. Стороны пользуются равными правами по представлению доказательств и участию в их исследовании, у них одна цель – установление действительных обстоятельств дела (если они добросовестны).

У сторон равные права, равные обязанности, то есть равные возможности. Так, суд, сохраняя беспристрастность, обязан создавать сторонам условия для реализации своих прав, оказывать помощь в сборе доказательств (ст. 56 ГПК).

Истец ищет защиты для себя, ответчик вправе защищаться. Равноправие это процессуальное, так как, исходя из материального права, их правовое положение может быть не равным. «Равноправие входит в понятие состязание, которое невозможно, если у одной из сторон будет перевес в объеме тех прав, которыми она может воспользоваться»¹.

Данный принцип берет свое начало в римском праве. Суд – арбитр между спорящими сторонами. Суду легче разрешить спор, если у сторон равные условия; если есть равенство, то возможно и состязание.

Проявлениями принципа являются мировое соглашение (ведь его может предложить и ответчик, и истец), выражение мнений по ходатайствам, возможность иметь представителей, адвокатов, право отводов, дача объяснений, бремя доказывания и т.д.

¹ Арбитражный и гражданский процесс. – 1999. – № 1. – С. 23.

Принцип сочетания устности и письменности (ст. 157, 131–133, 228 ГПК)

В учебниках, монографиях 1970–80-х годов речь шла лишь о принципе устности, при этом добавлялось: «принцип устности судебного разбирательства». Традиционно приоритет отдавался устности, про письменные доказательства, акты суда говорилось, что это дополнение принципа устности, который является гарантией доступности правосудия.

В наши дни действует принцип сочетания устности и письменности. Такое сочетание следует из самого закона. Так, ГПК определяет, что судебное разбирательство проходит в устной форме (ст. 174 ГПК), однако и относительно судебного разбирательства есть ст. 228 ГПК, которая говорит об обязательном ведении протокола, т.е. письменного документа.

В устной форме осуществляются прием заявлений «по процедуре» (определение судом выносится письменно), досудебная подготовка дела, судебные заседания во всех судах, устно оглашается решение, любой другой акт суда.

В письменной форме подается само заявление в суд, излагается решение, другие акты суда, даже если они были постановлены в ходе судебного разбирательства, они записываются в протоколе судебного заседания, письменно подаются и оформляются жалобы, возражения, замечания на протокол, заключения экспертов.

Как письменно, так и устно могут быть поданы (заявлены) ходатайства, представлены объяснения участников процесса.

Устность – это словесная форма, которая присутствует везде: до судебного разбирательства, после, даже в совещательной комнате судей.

Сочетание данного принципа выражается в том, что письменные документы, имеющиеся в деле, в ходе разбирательства оглашаются, зачитываются, а объяснения лиц, решения суда облекаются в письменную форму.

Принцип устности неразрывно связан с принципом национального языка судопроизводства. Вершина принципа

устности – судебные прения сторон, прения адвокатов. Данный принцип проходит через все стадии процесса. То, что в кассационной и надзорной инстанциях не ведется протокол судебного заседания, расценивалось как яркое проявление принципа устности. Однако в последнее время это расценивают как недостаток, так как протокол удостоверял бы совершенные действия.

Необходимость бумажного протокола судебного заседания является предметом дискуссий и предложений по совершенствованию процесса фиксации происходящего в зале суда. Так, например, в Канаде ведение протокола судебного заседания было отменено 20 лет назад и заменено многоканальной звукозаписью. По желанию участника процесса можно получить стенограмму всего процесса. Есть предложение дополнить бумажный протокол ведением видеозаписи.

Принцип непрерывности (ст. 157 ГПК РФ)

Данный принцип неразрывно связан с принципом непосредственности. Он означает, что судебное заседание должно проходить непрерывно, за исключением времени, необходимого для отдыха состава суда и участников процесса.

Непрерывность в разбирательстве одного дела имеет значение, так как способствует более цельному впечатлению и восприятию сути спора, следовательно, состав суда сосредоточит внимание именно на рассматриваемом деле, что является гарантией надлежащей оценки юридическому разрешению спора.

Итак, пока суд не рассмотрит начатое дело, он не должен приступать к другому. Однако необязательно начатое дело оканчивается вынесением решения, дело может быть отложено, приостановлено, прекращено, но главное, что судебное разбирательство по нему завершено, закрыто. Общее правило состоит в том, что решение суда выносится немедленно после разбирательства дела. Но закон допускает вынесение краткого решения (ст. 199 ГПК).

Может возникнуть ситуация, когда необходимо возобновить судебное следствие (ст. 191 ГПК), тогда суд выносит определение и выходит в зал суда, таким образом, все происходит непрерывно.

Но «непрерывно» не означает, что пока не рассмотрят, не выйдут из зала суда. В ходе судебного заседания может быть объявлен перерыв на несколько минут, на день, на несколько дней. Главное, что после перерыва тот же состав суда будет рассматривать дело, и разбирательство будет продолжаться (Арбитражный кодекс допускает перерыв до пяти дней в предварительном заседании, а в ГПК нет ограничений).

Причины перерыва:

1. Отдых (это свободное от работы время, необходимое для восстановления физических, а также духовных сил, это ночные часы, выходные дни, праздничные дни, а также время обеда).
2. Может создаться ситуация, когда участник процесса задерживается. К примеру, не подъехал свидетель; суд решил вызвать эксперта, который давал заключение, а необходимости откладывать дело на несколько дней нет, поэтому суд может объявить перерыв на час, на день и т.п.

Принцип непосредственности (ст. 157 ГПК)

Непосредственность – это положение, закрепленное в законе, согласно которому судьи при разбирательстве дела обязаны лично воспринимать, исследовать, оценивать все собранные по делу доказательства и обосновывать свое решение только на основании исследованных ими доказательств и фактов.

Следовательно, судьи должны сами выслушать стороны, третьих лиц, других участников процесса, исследовать заключение эксперта, прения адвокатов, заключение прокурора, исследовать письменные и вещественные доказательства. Такое исследование происходит в ходе судебного разбирательства.

Принцип непосредственности способствует наиболее полному и верному установлению истины по делу, так как судьи сами принимают участие в установлении истины по делу. Они могут задавать вопросы, требовать пояснений, обращать внимание на противоречия, имеющиеся в деле, решать вопрос об истребовании дополнительных доказательств по делу. Кроме того, обеспечивается полнота и объективность впечатлений суда от процесса. А это способствует более обоснованному, логичному и законному постановлению, поскольку у суда имеется цельная картина дела.

Принцип непосредственности действует на всех стадиях процесса. Суд должен стремиться получать данные из первоисточника – непосредственно в ходе судебного разбирательства. Однако возможны исключения: так, суд вправе направить судебное поручение (ст. 62 ГПК), принять меры к обеспечению доказательств (ст. 66 ГПК), допросить свидетелей при отложении дела (ст. 170 ГПК), провести осмотр на месте (ст. 58 ГПК). Также возможно, что эти действия по сбору доказательств будут производить другие органы: нотариат, начальник исправительно-трудового учреждения, зимовки, следователь, или доказательства будут установлены в ходе другого судебного разбирательства.

Но во всех случаях суд исследует полученные доказательства в ходе заседания непосредственно, оглашает их, о чем делается запись в протоколе судебного заседания, иначе они не могут быть положены в основу решения.

Принципы непосредственности строятся на основе следующих принципов:

- процесс строится по конкретному делу;
- разрешается вопрос о нарушении закона при разрешении дела;
- формируются новые нормы права;
- проверяется соответствие новой нормы закона действующему закону;

- оценивается эффективность правовой системы, положение гражданина в обществе;
- формируется правовая культура.

Данные принципы представляют собой систему, и нарушение одного из них ведет к нарушению других, поэтому несоблюдение принципов влечет за собой отмену решения суда.

Контрольные вопросы

1. В чем различие способов защиты и форм защиты права?
2. Как стадии гражданского процесса связаны с принципом законности и с принципом равенства сторон?
3. Каким принципом можно объяснить положения ГПК о предъявлении встречного иска, об объяснениях на иск?
4. Почему некоторые заседания проходят закрыто? Является ли это нарушением принципа гласности процесса?
5. В какой еще отрасли права действует принцип диспозитивности?
6. Почему нельзя обойтись без принципов права?
7. На каких стадиях процесса реализуются принципы равноправия, устности, состязательности, национального языка?
8. Проанализируйте статью 364 ГПК РФ в свете принципов, изученных вами на этом занятии.

Практические задания

Задача 1

Судья запретил фиксировать ход судебного процесса с помощью видеосъемки участнику процесса – истцу. В качестве основания такого запрета он указал на то, что другие участвующие в деле лица не желают быть снятыми на видео по ходу процесса в зале суда.

В дальнейшем истец при обжаловании решения сослался на запрет видеосъемки, что, по его мнению, явилось наруше-

нием гласности процесса и повлекло неправильное разрешение дела. Кроме того, протокол судебного заседания не отразил подробно ход процесса, как это могло бы быть при съемке.

Какие были допущены нарушения принципа гласности?

Повлечет ли эта ситуация отмену решения суда по этому основанию?

Задача 2

Мировой судья рассматривал дело по взысканию заработной платы Иванова И.И. за период три месяца. Однако в судебном заседании истец увеличил исковые требования и попросил суд взыскать также и компенсацию за неиспользованный отпуск. Для исчисления размера компенсации необходимо было истребовать данные о заработной плате за год. У ответчика таких документов в суде не было. Но он позвонил в организацию и попросил бухгалтера подвезти данные документы, на что попросил у суда перерыв на два часа.

Суд объявил перерыв.

За это время суд вынес определение о принятии иска гр. Семенова к производству суда; рассмотрел материал о привлечении к административной ответственности за нарушение правил дорожного движения гр. Петрова; написал текст решения суда по делу Сидорова в порядке ст. 199 ГПК РФ; расторг брак Деточкиных.

После этого суд продолжил рассматривать дело Иванова, приобщил и исследовал справку, предложил выступить в прениях и удалился на совещание.

Какие действия суда нарушили принцип непрерывности процесса?

Задача 3

В ходе судебного заседания стороны заявили ходатайство об утверждении между ними заключенного соглашения и прекращении производства по делу. Однако суд не рассмотрел данное ходатайство, а вынес решение по существу и удовлетворил иск в полном объеме.

Какой принцип права был нарушен судом?

Тест

1. Принципы гражданского процессуального права созданы для:

- а) интереса к праву;
- б) науки;
- в) учебы;
- г) судебного решения;
- д) процедуры рассмотрения дела;
- е) построения права и защиты прав.

2. Принцип осуществления правосудия только судом нарушается в случаях:

- а) принятия отделом ЗАГСа решения о разводе супругов, не имеющих детей;
- б) принятия решения главой муниципалитета о разрешении на брак несовершеннолетних;
- в) вынесения судебного приказа по делу о взыскании алиментов на ребенка;
- г) нарушения порядка в зале суда;
- д) вынесения решения незаконным составом суда.

ТЕМА 3.

Гражданские процессуальные отношения и их субъекты

Цель данной темы – понять сущность гражданских процессуальных отношений, изучить правовые положения каждого участника.

Изучив тему 3, студент должен знать:

- что гражданские процессуальные отношения возникают согласно определенным предпосылкам – юридическим фактам;
- что субъекты делятся на три группы, у каждой группы своя роль в процессе;
- процессуальные права и обязанности каждого субъекта.

Следует акцентировать внимание на том, что субъект и участвующие в деле лица не равнозначные понятия. Круг лиц, участвующих в деле, разнообразен и зависит от категории дела.

Краткое содержание:

Понятие гражданских процессуальных правоотношений и их особенности. Основания возникновения гражданских процессуальных правоотношений.

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений и их классификация.

Суд как обязательный субъект гражданских процессуальных правоотношений. Правовое положение суда. Состав суда. Правственные основы судебной деятельности.

Лица, участвующие в деле, другие участники процесса как субъекты гражданских процессуальных правоотношений. Понятие и состав лиц, участвующих в деле. Права и обязанности лиц, участвующих в деле, добросовестное ведение дела.

Стороны в гражданском процессе

Понятие сторон в гражданском процессе.

Гражданская процессуальная правоспособность и гражданская процессуальная дееспособность. Процессуальные права и обязанности сторон. Процессуальное соучастие. Цель и основания соучастия. Виды соучастия. Процессуальные права и обязанности соучастников. Понятие надлежущей и ненадлежущей стороны. Возможность замены ответчика.

Процессуальное правопреемство (понятие и основания). Порядок вступления в процесс правопреемника и его правовое положение.

Третьи лица в гражданском процессе

Понятие третьих лиц в гражданском процессе. Их виды. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования. Основания и процессуальный порядок их вступления в дело. Процессуальные права и обязанности третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования.

Отличие третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования, от соистцов.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований. Основания и процессуальный порядок привлечения (вступления) их в дело. Процессуальные права и обязанности третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, от соучастников (соистцов, соответчиков).

Участие прокурора в гражданском процессе

Задачи прокуратуры в гражданском процессе на современном этапе развития общества.

Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе на всех стадиях. Процессуальное положение прокурора.

Участие прокурора в суде первой инстанции. Его права и обязанности. Нравственные начала процессуальной деятельности прокурора.

Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и отдельных граждан, защищающих права других лиц

Основания и цель участия в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления; организаций и отдельных граждан, защищающих права других лиц.

Условия возбуждения гражданского дела перечисленными органами и лицами. Их процессуальные права и обязанности.

Виды государственных органов, участвующих в гражданском процессе.

План (вопросы) семинара:

1. Понятие гражданских процессуальных отношений.
2. Предпосылки возникновения гражданских процессуальных отношений – гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность.
3. Объект гражданских процессуальных отношений.
4. Субъекты гражданских процессуальных отношений:
 - суд, отводы суду;
 - лица, участвующие в деле;
 - лица, содействующие осуществлению правосудия.
5. Стороны в гражданском процессе.
6. Третьи лица в гражданском процессе.
7. Прокурор в гражданском процессе.
8. Участие в гражданском процессе органов государственного управления, местного самоуправления, профсоюзов, организаций.

По 4-7 вопросам необходимо усвоить правовое положение, права и обязанности указанных лиц.

Обязательная литература:

1. ГПК (ст. 14-21, 34-47);
2. Учебник (стр. 84-93, 114-156).

Истец обратился в суд с исковым заявлением. Ответчик подал кассационную жалобу. Между истцом и судом возникли отношения. Между ответчиком и кассационной инстанцией (судом) возникли отношения. Между истцом и ответчиком возникли отношения. Все это процессуальные отношения, регулируемые гражданским процессуальным правом. Отношения типа суд-свидетель, суд-эксперт, суд-истец – это отдельные элементарные отношения. Даже в отношении истец-ответчик участвует суд, так как отношения типа истец-ответчик могут возникнуть, только если дело в суде.

Есть другая точка зрения, по которой между участниками процесса процессуальных отношений не возникает¹. Но «истец» и «ответчик» могут взаимодействовать не только в зале суда, поэтому отношения между ними есть, но они происходят под контролем суда, по его инициативе, в силу его требований, поэтому суд – основной или стоящий в стороне участник этих отношений. Пример того, что отношения между истцом и ответчиком есть урегулирование спора перед судебным заседанием – это встреча их представителей и т.п.

Указанные выше отношения входят в состав комплексного правоотношения – гражданского процессуального правоотношения.

Эти отношения возникают по конкретному делу между судом и другими участниками процесса. Гражданское право не содержит перечня участников процесса, а говорит о лицах, участвующих в деле (ст. 34 ГПК). Лица, участвующие в деле – это участники процесса (дела), имеющие в деле материально-правовой интерес – третьи лица – и имеющие процессуально-правовой интерес – прокурор, гос. муниципальные и общественные органы, представители сторон и третьих лиц, представители различных органов. Гражданские процессуальные отношения возникают и между судом и лицами, содействующими осуществлению правосудия.

¹ Гражданский процесс / Под ред. Треушниковой. – М.: Спарк, 1999. – С. 44.

Процессуальные отношения различны, зависят от процессуального положения участника процесса. При этом обязательным участником этих отношений, возникающих в строго определенных рамках – в рамках процессуальной формы, урегулированных в ГПК и других законах, – является суд.

Отношения суд–истец, суд–ответчик могут быть равными (у истца и ответчика равное положение в суде), но при этом суд – властный орган, поэтому отношения с ним отличаются от других. Властные полномочия суда строго определены законом. Между судами также возникают отношения при разбирательстве дела (суд первой инстанции и вышестоящий суд).

Цель гражданско-процессуальных отношений – рассмотрение дела. Поскольку дело проходит определенные стадии, все эти отношения взаимообусловлены, вытекают друг из друга.

Итак, *гражданские процессуальные отношения* – это урегулированные нормами гражданского процессуального права общественные отношения, возникающие при рассмотрении гражданских дел между судом и другими участниками процесса.

Субъектами гражданских процессуальных отношений являются суд, который наделен властными распорядительными полномочиями, граждане, организации, иностранные организации, иностранные граждане и лица без гражданства, международные организации.

Субъекты гражданских процессуальных отношений:

1. Суды.
2. Лица, участвующие в деле, еще конкретнее: лица-участники спорного правоотношения (стороны, заявители, третьи лица), лица, участвующие в деле, но не являющиеся участниками спорного правоотношения (прокурор, органы и лица, обращающиеся в суд за защитой интересов других лиц, дающие заключения, представители сторон и третьих лиц).

3. Лица, содействующие осуществлению правосудия: эксперт, специалист, переводчик, свидетель, адвокат и представитель.

Правоотношения протекают в строго определенной процессуальной форме, в определенной последовательности, в зависимости от воли сторон и других участников процесса.

Правоотношение по делу не одно, их возникает множество. Но все они направлены на рассмотрение и разрешение дела. То есть все процессуальные отношения направлены на один объект.

Конкретное правоотношение может иметь специальный объект (например, отношение суд-свидетель направлено на подтверждение факта, на который ссылается сторона по делу).

Отношения строятся по правилу соблюдения и равенства прав и обязанностей сторон и других участников процесса, определяются процессуальным положением участников.

Гражданские процессуальные отношения возникают только тогда, когда существуют основания возникновения гражданских процессуальных отношений:

1. Гражданские процессуальные нормы, закрепленные в законе.
2. Участники отношения имеют процессуальную правоспособность и дееспособность (ст. 36 и ст. 37 ГПК).
3. Имеет место юридический факт (чаще целый состав фактов).

Факт может быть событием (смерть истца, а правоотношение не допускает правопреемства), но чаще факт сложный: событие + действие. Так, если правопреемство возможно, тогда правопреемник вступает в процесс, суд выносит определение о привлечении правопреемника к участию в деле.

Признаки гражданских процессуальных отношений:

- возникают на основе правовых предписаний;
- носят властный характер, так как обязательный участник отношений – это суд;
- носят правоприменительный характер, так как применяются нормы материального права и процессуального права;

- волевые отношения (для их возникновения необходимо волеизъявление со стороны участников процесса, условное волеизъявление – для некоторых, например, для ответчика);
- последовательность (переход от одного действия к другому по стадиям движения дела), когда действие одного субъекта влечет ответное действие другого (например, подача иска влечет подачу возражений по иску).

Объекты гражданских процессуальных отношений определяются процессуальной функцией участников отношений (то есть на что направлено правоотношение), действиями, которые они совершают. Так, объектом правоотношения суд-эксперт будет специальное знание, которым располагает эксперт и которое необходимо суду для разрешения дела. Однако по каждому делу объект общий, для всех правоотношений это – дело, которое должно быть разрешено. Поэтому можно говорить, что общий по делу объект состоит из подобъектов (специальные объекты). Например, общий объект – трудовой спор, подобъекты: информация свидетеля о споре, заключение эксперта, специалиста о правильности начисления заработной платы, интересы представляемого истца.

Можно вести речь об объекте гражданских процессуальных отношений как о делах, отнесенных к компетенции судов общей юрисдикции.

Содержание правоотношения включает в себя три элемента:

- права;
- обязанности;
- действия.

Суд – основной и обязательный участник процесса. Его роль и назначение – осуществление правосудия, через рассмотрение конкретных дел. Происходит это путем конкретных гражданских процессуальных отношений.

Следует понимать, что суд можно рассматривать как государственный орган, осуществляющий юридическую деятельность; суды составляют целую систему.

Суд – это орган, к которому обращаются для разрешения спора, дела. Суды каждого звена имеют свою внутреннюю структуру и полномочия.

Состав суда – установленное законом количество судей, должных рассматривать заявление, ходатайство, дело, кассационную и надзорную жалобу единолично. То есть один судья принимает, отказывает в приеме заявления, назначает дело к слушанию и т.д., и коллегиально, то есть дело рассматривается в кассационной инстанции (ст. 133, 134, 126, 141, 194, 327, 352, 343, 384 и др. ГПК).

Состав суда – конкретные судьи, рассматривающие конкретное дело.

Закон строго регламентирует правила участия и основания неучастия судей в деле (ст. 8, 15-21 ГПК).

Отводы – институт гражданского процессуального права, нормы которого регулируют основания и порядок отстранения от участия в деле определенного круга участников процесса. Основания для отвода можно классифицировать по двум группам:

- заинтересованность (п. 2, 3 ст. 16 ГПК);
- участие в деле ранее (п. 1 ст. 16, 17 ГПК).

Заинтересованность судьи или обстоятельства, ставящие под сомнение его беспристрастность, должны быть подтверждены, предположения не должны являться основанием для удовлетворения отвода.

Стороны – это основные участники разрешаемого гражданского правового спора, участники процесса. Ими являются истец и ответчик (ст. 34, 35, 38 ГПК). От других лиц, участвующих в деле, они отличаются тем, что у них есть материально-правовой и процессуально-правовой интерес в деле и они, хотя бы предположительно, являются участниками рассматриваемого в суде дела, спора.

Истец – это лицо, которое является обладателем спорного права или охраняемого законом интереса, возбуждает дело, определяет предмет иска, объект спора, размер исковых тре-

бований, основания иска. В рамках закона он вправе выбрать и суд, от его инициативы зависит ход дела.

Ответчик – это лицо, к которому предъявлено требование истца, и на нем лежит обязанность выполнить требования истца, ответчик может защищаться, предлагать мир, доказывать необоснованность требований истца.

Когда истец или ответчик ненадлежащие, наступают процессуальные и материальные последствия¹.

Сторонами могут быть любые физические лица, граждане, организации, как являющиеся юридическими лицами, так и нет. Определяющим является отношение сторон к материально-правовому отношению. Если они – участники этого отношения, то тогда они и стороны. У сторон равные права и обязанности, и этим они отличаются от других лиц (статья 38 ГПК).

Закон допускает процессуальное **соучастие** (ст. 40 ГПК). Это участие в процессе нескольких истцов или ответчиков, или одновременно и тех, и других. Главное условие такого участия множества лиц – это однородность требования, взаимосвязь требований, при этом требования истцов и интересы истцов и ответчиков не исключают друг друга. Процессуальное соучастие – это соединение исков по субъектам процесса.

Соучастие делится на обязательное и необходимое, вытекает из особенностей материально-правового отношения, например, совместная собственность на дом – при такой собственности иск предъявляется ко всем ответчикам-собственникам дома.

Соучастие может быть также факультативным, необязательным – вопрос о праве и обязанности сторон может быть разрешен отдельно для каждого лица, но целесообразнее их рассмотрение вместе, одновременно. Например, иски авторов одной книги к издательству – активное соучастие (соучастия на стороне истца), наоборот, иск одного автора – к разным издательствам – соучастие пассивное (на стороне ответчиков).

¹ Подробнее см. тему 9.

Соучастники пользуются всеми теми правами, что и стороны, выступают каждый за себя независимо от других, но у них есть право поручить вести дело одному из них, поручение должно быть оформлено по правилам ст. 53 ГПК. Соучастие возможно по инициативе лиц и суда, но суд не может вводить соучастие истцов, так как это будет нарушением диспозитивности.

Под процессуальным **правопреемством** (ст. 44 ГПК) понимается замена одной из сторон другим лицом-правопреемником. Возможно правопреемство и среди третьих лиц. Правопреемство – это переход прав от одного лица к другому непосредственно в силу закона или соглашения (правопреемство общее, универсальное и частное (сингулярное)). При общем – к правопреемнику переходят не только права, но и обязанности (например, наследование). При частном – право переходит от одного лица к другому (такова, например, уступка требования).

Процессуальное правопреемство зависит от материального отношения, так, если возможно правопреемство в материальном отношении, то возможно и в гражданском процессе, на любой его стадии. Но вступление в процесс правопреемника истца возможно только с согласия правопреемника, а ответчик заменяется правопреемником на основании определения суда, независимо от его (правопреемника) воли.

Суд должен создавать условия для вступления в процесс правопреемника (ст. 215 ГПК).

Правоотношения сторон могут прямо или косвенно затрагивать отношения, в которых состоят другие лица со сторонами или с одной из них. Поэтому закон выделяет **третьих лиц с самостоятельными требованиями** (ст. 42 ГПК). Они несут все права и обязанности истца, так как они имеют интерес в споре, самостоятельное требование на предмет спора.

Третье лицо, заявляющее самостоятельные требования, должно предъявить иск на предмет к сторонам спора или к одному ответчику. Отличие его от соистца состоит в том, что требования соистцов связаны, а третьего лица и истца –

исключают друг друга, хотя бы в части. Классический пример третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования – это дело о разделе имущества супругов, требования родителей супругов – третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора (ст. 43 ГПК), заинтересовано не в предмете спора, а в исходе дела, так как решение может повлиять на его права и обязанности с одной из сторон, на стороне которой оно выступает. Решение, вынесенное по спору между сторонами, для третьего лица будет преюдициальным. Оно уже не сможет оспаривать те факты, которые будут установлены решением суда по делу сторон. Третье лицо без самостоятельных требований отличается от соотчетчика или соистца тем, что решение суда для него конкретно прав не порождает и не возлагает на него обязанностей, так как оно состоит в правоотношениях с одной из сторон (но следует отметить, что иногда правоотношения могут быть и с обеими сторонами, например, регистрирующий сделку с недвижимостью госорган принимал документы и у истца, и у ответчика общий договор), и то правоотношение, которое есть между стороной и третьим лицом связано с правоотношением сторон по спору, но не оспаривается в процессе разбирательства дела между сторонами. Поэтому для третьего лица решение суда не влечет изменения их прав со стороны, а может лишь в дальнейшем привести к изменению правоотношения между самим третьим лицом и стороной (к примеру, алиментные обязательства). Третье лицо может принимать участие в процессе по своей инициативе, по инициативе сторон, суда, прокурора. Целью его участия в деле является защита своего интереса, предотвращение неблагоприятных для себя последствий.

Законодателем не определено в ГПК обязательное участие третьих лиц. Исходя из гражданского права, привлекают работника организации как лицо, причинившее вред, когда ответчиком является данная организация.

Третьи лица без самостоятельных требований пользуются правами и несут обязанности сторон, за исключением тех полномочий, которые касаются предмета спора.

Прокурор является должностным лицом правоохранительного органа – прокуратуры. Основной функцией прокуратуры (ст. 1, 21, 22 Закона РФ «О прокуратуре РФ», ст. 45 ГПК) является надзор за соблюдением прав и свобод гражданина (именно граждане чаще всего обращаются в суд общей юрисдикции) и за соблюдением закона (обращаются в суд, когда закон нарушается или не исполняется).

Прокурор участвует в гражданском процессе в двух формах:

- непосредственное участие (это может быть участие в уже начатом процессе) в силу закона;
- предъявление иска в защиту интересов (в этом случае у прокурора есть права истца, за исключением права решить спор мирно, но это процессуальное положение истца, к нему не могут предъявить встречный иск и т.п.).

Прокурор участвует в самом деле, в самом процессе, осуществляет надзор за решениями суда; так, прокурор может знакомиться с делом, истребовать дело из суда, принести представление, но по делу, в котором он участвовал или может участвовать в силу закона.

Прокурор является лицом, участвующим в деле. И когда возникают какие-либо вопросы, сомнения, распространяется ли на прокурора данная норма закона, то следует исходить из того, что прокурор – лицо, участвующее в деле.

Однако прокурор в силу своей должности обязан содействовать правосудию, его заключение должно быть объективно и законно. Поэтому все-таки прокурор – это особый участник процесса.

Участие в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления, организаций и отдельных граждан, защищающих права и интересы дру-

гих лиц. Ст. 4, 46, 47 ГПК дают примерный, ориентировочный перечень органов, защищающих права других лиц.

Эти же органы могут быть одной из сторон по делу, тогда их процессуальное положение – это положение стороны, при наличии материально-правового отношения, или они могут быть только процессуальным истцом (как прокурор), тогда у них только процессуальная заинтересованность. Участие их в процессе обусловлено функциями, возложенными на них законом. Например, ст. 23 Закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» предусматривает: «В случаях нарушения законодательства о труде профсоюзы вправе по просьбе членов профсоюза, других работников, а также по собственной инициативе обращаться с заявлениями в защиту их трудовых прав в органы, рассматривающие трудовые споры». Кроме того, закон предусматривает защиту профсоюзных работников (см. трудовой кодекс).

Эти органы могут участвовать в процессе в **двух формах**:

1. Предъявление иска в защиту другого лица, круга лиц, например, иск союза потребителей к производителю товара будет подан с целью защиты неопределенного круга лиц от некачественного товара (ст. 46 Закона РФ «О защите прав потребителей»).
2. Участие в процессе по своей инициативе, по инициативе лиц, участвующих в деле, по ходатайствам лиц, участвующих в деле, либо в силу указаний закона и по инициативе суда, **для дачи заключения по делу**, в целях защиты интересов участников процесса и согласно выполняемой ими функции.

Органы дают заключение в письменном виде (прокурор может и устно) по своему вопросу, а не по всему делу (прокурор – по всему делу). Полномочия представителя оформляются надлежащим образом. Если у органа имеется материально-правовой интерес, то это уже третье лицо, например, раздел пая в ЖСК, освобождение имущества от ареста.

Орган может быть в силу своих функций по одному делу истцом, по другому – истцом в интересах другого лица, лицом, дающим заключение. Так, орган опеки и попечительства может предъявить иск о лишении родительских прав родителей (ст. 70 СК РФ), а может быть привлечен к участию в деле по иску родителя, прокурора и т.д., к другому родителю о лишении родительских прав (ст. 78 СК РФ). Отдел опеки может быть и процессуальным ответчиком – деле о восстановлении в родительских правах. Указанные органы фактически могут совершать все действия, обладают всеми правами и обязанностями, которые предоставлены истцу. Кроме этого, у них есть льготы: освобождение от уплаты госпошлины, к ним не может быть предъявлен встречный иск, они не несут судебных расходов.

Казалось бы, случай, когда они дают заключение по делу, – это участие как эксперта, но эксперт дает ответы на вопросы, поставленные судом, и не участвует в исследовании обстоятельств дела, которые не относятся к его компетенции; предупреждается об уголовной ответственности. Орган же участвует в исследовании обстоятельств и доказательств дела, дает заключение по своему усмотрению в пределах, которые установлены рамками его функций, а не судом. Участие эксперта обусловлено доказательственным материалом, а участие органа – правами и интересами лиц, участвующих в деле, законом.

Указанные органы могут участвовать и в делах, вытекающих из административно-правовых отношений и по делам особого производства.

Лица, содействующие осуществлению правосудия, – эксперты, специалисты, свидетели, переводчики и представители. У каждого из них свои права и обязанности, но у них нет материально-правовой заинтересованности в исходе дела (есть юридическая заинтересованность, моральная, родственная, служебная).

Свидетель – источник, носитель сведений о фактах, лежащих в основании иска, или возражениях против иска,

носителем информации, имеющей значение для дела. Ст. 70 ГПК говорит именно об обязанности свидетеля явиться в суд и дать показания. К правам свидетеля можно отнести разумные и фактически возможные просьбы к суду: объявить перерыв, так как показания длятся очень долго, разрешить давать показания сидя, дать возможность пользоваться записями (ст. 178–180 ГПК).

Эксперт (специалист) – лицо, обладающее специальными познаниями в какой-либо области науки, техники, искусства, ремесла. Даже если сам судья разбирается в каком-то вопросе, то все равно экспертиза должна быть назначена, следовательно, невозможно совмещение функций судьи и эксперта. У эксперта есть права, которые обусловлены необходимостью иметь материал, по которому возможно проводить экспертизу: это право задавать вопросы, исследовать материалы дела, просить суд предоставить дополнительный материал. Обязанности эксперта обусловлены его процессуальным назначением – дать заключение, явиться в суд, ответить на вопросы (ст. 85 ГПК).

Суд также несет обязанности перед экспертом и должен соблюдать права участников процесса (ст. 80 ГПК).

Переводчик – лицо, владеющее языком, знание и применение которого необходимо для дела. Совмещение функции переводчика и другого участника процесса, пусть даже соистца, недопустимо. Обязанность переводчика обусловлена его назначением, целью участия в деле, так, он должен верно переводить и своевременно являться в суд (ст. 162 ГПК).

Эксперт и переводчик могут быть отведены (ст. 18 и 20 ГПК).

Одним из факторов реальной реализации права на судебную защиту является доступность правосудия, а гарантией – неприкосновенность личности и государственная защита. Таким образом, все участники процесса, состоящие из двух групп лиц, участвующих в деле, и лиц, содействующих правосудию, не могут существовать в изоляции друг от друга, а связующим звеном между ними является суд – неотъемлемый участник гражданского процесса.

Чем прочнее положение суда в обществе, в системе власти, тем реальнее он может осуществлять функцию судебной защиты, тем чаще к нему будут обращаться для решения своих проблем. А обращение в суд способствует становлению и укреплению правовых отношений, гарантирует законность, этим путем гарантируется соблюдение прав и свобод человека, что является самым главным для общества.

Контрольные вопросы

1. Кто из субъектов является обязательным участником гражданских процессуальных отношений?
2. Какое право у прокурора отсутствует?
3. Зачем в деле участвуют третьи лица?
4. Когда может быть заявлен отвод: только в начале судебного заседания, либо в любой момент или перед прениями?
5. Стороны по делу о расторжении брака, имеющие детей, заявили отвод судье, так как судья рассматривает дело один. Что будет делать судья?
6. Можно ли заявить отвод адвокату и как рассматривается такой отвод?

Практические задания

Задача 1

Истец в исковом заявлении указал, что просит рассматривать дело в свое отсутствие. Суд, вызвав истца в судебное заседание, стал рассматривать дело без истца. Ответчик предъявил встречный иск. Суд принял встречный иск и вынес решение в этом же судебном заседании по существу основного и встречного исков.

Правильно ли поступил суд? Какие процессуальные действия должен был произвести суд, стороны по делу?

Задача 2

Истец ставит вопрос о признании распоряжения администрации о выделении земельного участка гражданину незаконным, обязанности передать земельный участок ему. Администрацию сельского округа указывают ответчиком, а гражданина – третьим лицом.

В случае удовлетворения иска какие правовые последствия наступят? Кто должен быть ответчиком? Что делать суду?

Задача 3

Свиридова предъявила к бывшему мужу иск о возврате пианино. Иск она мотивировала тем, что пианино было приобретено для ребенка, а ребенок проживает с ней. Ответчик иск не признал, сославшись на то, что пианино было взято в аренду по месту работы его отца и прав у них на пианино нет.

Кто должен принять участие в деле? Какие действия должен совершить суд?

Задача 4

В суд обратились жители главного здания МГУ им. М.В. Ломоносова с требованием о разрешении приватизировать квартиры, в которых они проживают. Истцов – 54 человека. Они дали доверенность истцу Х и заключили соглашение с адвокатом. В судебное заседание пришли истец Х, адвокат, представители ответчика и еще несколько истцов, на разные заседания – разные.

Вправе ли суд рассматривать дело при неявке остальных истцов? Может ли суд предложить истцам объединиться в группы по 10 человек, выбрать в каждой по представителю и заключить соглашение с адвокатом? Как суду рассматривать дело: каждый иск отдельно или все вместе?

Задача 5

Суд рассматривал дело о разделе наследства между двумя братьями Петровыми и сестрой Лазаревой. До окончания

рассмотрения дела сестра умерла. При жизни она составила завещание, по которому все имущество завещала Селезневой. Селезнева была ее представителем в суде с первого дня и знала обо всем деле. Срок доверенности был три года и не истек на момент смерти стороны – Лазаревой. Суд, несмотря на представление свидетельства о смерти, рассмотрел дело по существу и разделил наследство, так как по завещанию все переходило Селезневой, то суд разделил имущество между братьями Петровыми и Селезневой.

Дайте оценку действиям суда. Какие действия должны были совершить названные лица по делу? Правомерно ли решение суда?

Задача 6

Суд при рассмотрении дела о восстановлении на работе, не дождавшись прокурора после перерыва судебного заседания на обед, вынес по делу решение.

Правомерно ли такое действие суда? Вправе ли прокурор обжаловать решение суда?

Задача 7

Глава управы района предъявил иск о лишении родительских прав нерадивых родителей Сергеевых. При рассмотрении дела отдел опеки дал заключение об удовлетворении иска. Прокурор заявил ходатайство о вызове дополнительных свидетелей и опросе ребенка, которому исполнилось 10 лет. Суд дело перенес, удовлетворив ходатайство. При следующем заседании отдел опеки изменил заключение и решил, что лишению родительских прав подлежит лишь отец. Прокурор дал заключение о лишении родительских прав обоих родителей. Суд вынес решение о лишении родительских прав отца.

Может ли Глава управы обжаловать данное решение? Мог ли суд вынести решение об отказе в иске полностью?

После вынесения решения ребенок проживал с матерью. Мать ребенка в состоянии алкогольного опьянения попала под машину и скончалась от полученных травм.

Отец взял ребенка к себе. При этом проживал он со своими родителями. В отдел опеки никто не сообщил о случившемся. Через год отдел опеки узнал, что ребенок проживает с отцом, лишенным родительских прав. Они сообщили об этом прокурору. Прокурор предъявил иск об отобрании ребенка. Кто будет ответчиками по делу? Кто – третьими лицами?

При рассмотрении дела выяснилось, что отец исправился. Прокурор отказался от иска. А отдел опеки (выступавший третьим лицом) был с этим не согласен. Суд прекратил производство по делу в связи с отказом истца от иска.

Прав ли суд? Что делать отделу опеки? Что делать отцу?

Тест

1. Кому принадлежит право на изменение оснований иска?

- а) суду;
- б) вышестоящему суду;
- в) председателю суда;
- г) истцу;
- д) ответчику;
- е) свидетелю.

2. Кто является соучастником ответчика, являющегося собственником дома?

- а) родственник истца;
- б) прокурор;
- в) свидетель;
- г) очевидец происшествия;
- д) адвокат;
- е) третье лицо;
- ж) два истца;
- з) наследник дома.

3. В деле о лишении родительских прав, возбужденном по иску одного из родителей к другому, орган опеки и попечительства должен занять процессуальное положение:

- а) специалиста;
- б) судьи;
- в) адвоката истца;
- г) законного представителя ребенка;
- д) органа местного самоуправления, дающего заключение по делу;
- е) законного представителя школы.

ТЕМА 4.

Представительство в суде

Цель данной темы – изучение института-представительства.

Изучив тему 4, студент должен знать:

- правовое положение представителя;
- порядок его привлечения к делу и оформления его полномочий;

уметь:

- различать представителя – лица, действующего по доверенности, – и адвоката, действующего на основании ордера юридической консультации.

Краткое содержание:

Понятие представительства в суде. Основания и виды представительства (законное, уставное, договорное, общественное).

Полномочия представителя в суде (объем и оформление). Лица, которые не могут быть представителями в суде. Правовое положение адвоката. Проблемы оказания юридических услуг. Обязательное участие адвоката.

План (вопросы) семинара:

1. Понятие института представительства. Его назначение и роль.
2. Каковы полномочия представителя? Как оформляется его участие в деле?
3. Представительство по договору.
4. Обязательное представительство (в силу закона).
5. Роль адвокатов в защите гражданских процессуальных прав.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 48–54).
2. Закон РФ «Об адвокатуре и адвокатской деятельности».
3. Учебник (стр. 157–168).

В гражданском процессе имеется такая возможность, как ведение своих дел через представителя. По словарю Даля представитель – заступающий на чье-либо место, явившийся за кого-то, представляющий законно другого... Представитель истца, ответчика, уполномоченный ими заступник перед судом.

В гражданском процессе институту представительства посвящена глава 5 (ст. 48–54 ГПК).

Представительство – это процессуальная деятельность, осуществляемая от имени и в интересах участвующих в деле лиц: сторон, третьих лиц, государственных и общественных органов.

Представитель – лицо, совершающее процессуальные действия от имени другого лица – участника гражданского процесса.

Представитель – это физическое лицо, дееспособное (ст. 49 ГПК), имеющее право в силу закона быть представителем, наделенное в соответствии с законом или договором правом представлять интересы представляемого, осуществляющего свою деятельность в рамках предоставленных ему полномочий (данных ему представляемым) и в порядке процессуальной формы.

Представитель, выступая в процессе, совершая какие-либо действия, создает, изменяет, прекращает права и обязанности не для себя, а для представляемого им лица.

Вопрос о том, является ли представитель субъектом гражданских процессуальных отношений, не имеет однозначного ответа. Положительный ответ является более предпочтительным, поскольку основан на законе.

Представитель не имеет материально-правового интереса, не является участником спорного материально-правового отношения, лично для него решение суда ничего не меняет. Но он находится в других обусловленных договором или законом отношениях с представляемым лицом, следовательно, у него есть процессуальный интерес, чтобы для его доверенного лица дело прошло успешно. Кроме того, **представитель оказывает помощь и доверителю, и правосудию – является лицом, содействующим осуществлению правосудия, разрешению дела.**

Рассмотрим ситуацию: истец не может добиться от ответчика исполнения обязательства, но сам подать иск, участвовать в процессе не может, поэтому поручает ведение дела представителю (знакомому, юристу, адвокату), который обращается в суд, и процесс идет по правилам ГПК. Все принципы диспозитивности, равенства, законности соблюдены. В итоге, решением урегулировано материально-правовое отношение истца и ответчика. Представитель оказал помощь и лицу, и суду (в отношении последнего всегда легче рассматривать дело при личной явке стороны или его представителя, чем в отсутствии лица по документам).

Представительство широко распространено и в гражданском праве (ст. 182–189 ч. 1 ГК РФ). Отличие состоит в том, что в гражданском процессе нет ограничения на возможность представительства, то есть нет зависимости от категории дела, когда в гражданском праве – завещание можно составлять лишь лично, а сделку купли-продажи можно заключить через представителя.

Институт представительства действует не только в исковом производстве, но и в особом производстве, производстве по делам, вытекающим из публичных отношений, в исполнительном производстве, при рассмотрении дел во всех инстанциях.

Представителем может быть любое лицо, за исключением лиц, указанных в ст. 51 ГПК: следователей, судьей, прокуроров и, кроме того, адвокатов, принявших поручение с нарушением правил. Т.е. закон дает ограничение по роду должности. Представителями могут быть:

- уполномоченные организаций, союзов, которым предоставлено право законом либо уставом, положением защищать интересы других лиц;
- дееспособные граждане в силу закона и в силу договора.

Демократична и процедура наделения представителя полномочиями: так, документом, удостоверяющим полномочия, является доверенность. Следует обратить внимание на те полномочия, для осуществления которых требуется специальная оговорка в доверенности (ст. 54 ГПК). Такое различие в полномочиях вызвано тем, что представитель выступает в защиту интересов представляемого лица, поэтому целесообразно оговорить, может ли он фактически изменять материально-правовое отношение. Как видно из закона, в процессуальных правах он полностью свободен: может заявлять отводы, делать ходатайства, давать пояснения, задавать вопросы, представлять доказательства, высказывать доводы и соображения, выступать в прениях и т.д., то есть обладает всеми правами, которыми обладает его представляемое лицо. Представитель несет и обязанности (ст. 35 ГПК).

Доверенность, выдаваемая судебному представителю, может быть удостоверена нотариусом, администрацией жилищной организации по месту жительства, администрацией по месту прохождения лечения и пребывания, учреждением социальной защиты, командиром войсковой части по месту прохождения службы, начальником места лишения свободы, администрацией по месту работы или учебы. Доверенность может быть изложена в письменном заявлении в суд и в устном заявлении суду при разбирательстве дела.

Наличие представителя не лишает лицо, будь то гражданин или организация, права лично участвовать в процессе. Понятно, что организация будет участвовать в процессе через законного представителя либо представителем будет другое лицо в силу договора.

Возможно, что в деле участвует более одного представителя, кроме того, в процессе это лицо может замениться другим. Например, одному лицу было поручено подать иск в суд, а другому – участвовать в процессе; истец сам может возбудить дело, а далее в нем будет участвовать его представитель. Представитель состоит в процессуальных отношениях с судом и со своим представляемым. Чтобы эти отношения существовали, должны быть процессуальные предпосылки: гражданское дело и допуск представителя к участию в деле по доверенности, оформленной заранее, или судом, или законом.

В зависимости от этих предпосылок выделяют **виды представительства:**

1. **Добровольное** (договорное) представительство – это представительство, возникающее по воле представляемого на основании договора поручения (ст. 971 ч. 2 ГК РФ) или в силу трудового договора, служебного положения.
2. **Общественное, то есть на основании устава** – представительство, возникающее на основе членства представляемых лиц в общественных организациях; отношения регулируются уставом, положением. Данный вид представительства возможен, если общественная организация выступает в за-

щиту интересов представляемого, по его воле (ст. 46 ГПК) либо в силу закона, например, торговое представительство, генеральный директор ООО.

3. **Законное** (обязательное) представительство не зависит от воли представляемого лица, представитель действует в силу закона для соблюдения интересов представляемого, при этом он может совершать все действия, независимо от их характера. Например, представители могут отказаться от иска, им не требуется доверенности на осуществление своих прав, они действуют в соответствии со своими полномочиями, регулируемым материальным законом. Семейным кодексом РФ (статьи 64, 145, 146, 150 и ст. 43, 46 части 1 ГК РФ) установлено:

- законный представитель должен быть дееспособным и совершеннолетним;
- законные представители: родители, усыновители, попечители, опекуны;
- законный представитель может поручить ведение дела другому лицу, тогда законное представительство сочетается с добровольным, по договору.

Полномочия представителя делятся на **общие** и **специальные**. Так, для осуществления специальных полномочий необходимы указания на право их совершения в доверенности (ст. 54 ГПК РФ), а для осуществления общих полномочий они не требуются.

Руководитель организации – это не представитель, при участии в суде ему не нужна никакая доверенность. Руководитель организации – это сама организация.

В гражданском процессе адвокат является представителем (но не каждый представитель является адвокатом).

Согласно российскому законодательству, адвокатом может быть лицо, имеющее высшее юридическое образование и стаж работы юристом, состоящим в коллегии. Адвокат не может заниматься другой государственной деятельностью, его адвокатская деятельность является общественной, оплачиваемой.

мой; отношения строятся на договоре с клиентом, т.е. лицом, обратившимся к нему за юридической помощью.

Коллегия адвокатов обладает статусом юридического лица.¹

Расходы по оплате помощи представителя, адвоката – это отдельный вид судебных расходов. По заявлению стороны, в пользу которой состоялось решение, суд может присудить, чтобы другая сторона несла расходы на адвоката. Определяющими являются участие адвоката в заседании, ставка гонорара – это относится ко всем адвокатам и представителям, действующим по договору (ст. 100 ГПК) независимо от того, в какой ассоциации они состоят.

Адвокат свои полномочия на участие в деле в интересах клиента (представляемого) оформляет ордером, выдаваемым юридической консультацией, бюро и т.п., при этом на каждую инстанцию суда выписывается отдельный ордер. Ордер удостоверяет полномочия адвоката. По ордеру нельзя совершать действия, изложенные в ст. 54 ГПК.

Институт представительства способствует разрешению дел. Поэтому законодатель предусмотрел назначение представителя судом (ст. 50 ГПК РФ). Представителем, назначенным судом, может быть адвокат, который обладает лишь общими полномочиями. Он выполняет активную роль по защите прав представляемого, но не обладает правами, которые можно трактовать как диспозитивные (отказ от иска, признание иска, мировое соглашение).

¹ Закон РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» (принят 26 апреля 2002 года, последние изменения – 26 ноября 2004 года).

Контрольные вопросы

1. Кто не может быть представителем в суде?
2. Если у одной из сторон есть представитель или адвокат, должен ли быть представитель у другой?
3. По каким спорам (категориям дел) несовершеннолетние могут выступать в суде самостоятельно?
4. Что вам известно об адвокатуре других правовых систем?

Практические задания

Задание 1

Составьте доверенность от имени истца на ведение дела в суде со всеми полномочиями и правами стороны.

Задача 2

Общество защиты прав потребителя предъявило иск в защиту интересов неопределенной группы покупателей к Молочному заводу о запрете производства сметаны.

Истцов представлял сотрудник общества. Ответчика представляли адвокат без доверенности, а также юрист организации по доверенности. В судебное заседание юрист не пришел. Стороны заключили мировое соглашение, по которому завод, изменяя технологию упаковки, производит в дальнейшем сметану, а та, уже упакованная, изымается из магазина и передается в кошачий питомник бесплатно.

Правомерно ли данное соглашение? Утвердит ли его суд?

Задача 3

К Елизарову, 15 лет, школа предъявила иск о возмещении ущерба за разбитое стекло в актовом зале. Суд предложил истцу уточнить ответчиков. Школа указала родителей в качестве ответчиков. Родители заключили соглашение с адвокатом

на представление в суде интересов Елизарова. А сами дали доверенность другу семьи – юристу Сергееву.

Кто и кого будет защищать в данном процессе?

Задача 4

В судебное заседание пришел истец, а его адвокат не пришел. Ответчик не заключал соглашение с адвокатом. Истец заявил ходатайство об отложении дела, так как его адвокат занят в другом процессе. Ответчик просил отклонить ходатайство на том основании, что у него нет адвоката и они в равном положении, поэтому дело можно рассмотреть и без адвоката истца, полагаясь на законность решения суда. Кроме того, он собирается уехать на три месяца в командировку и не может являться в суд. Суд рассмотрел дело по существу. При этом иск удовлетворил полностью. Ответчик, не согласный с решением суда, обжаловал решение и указал, что права истца были нарушены, так как дело было рассмотрено без его адвоката.

Правомерна ли жалоба? Будет ли такая жалоба правомерна от имени истца? Что если суд вынесет решение об отказе в иске?

Тест

1. Представитель – это обязательное лицо, имеющее статус:

- а) адвоката;
- б) лица, работающего в суде;
- в) руководителя организации;
- г) юриста;
- д) лица, которому выдана доверенность на ведение дела.

2. Представитель может без особых полномочий в доверенности:

- а) получить деньги по исполнительному листу;
- б) высказать мнение по делу в ходе судебного заседания;

- в) подать кассационную жалобу;
- г) явиться на прием к судье;
- д) подписать исковое заявление об уменьшении размера исковых требований;
- е) расширить основания иска;
- ж) заключить мировое соглашение.

ТЕМА 5.

Подведомственность и подсудность гражданских дел

Цель данной темы – понятие формы защиты права, понятие того, чем «ведает суд».

Изучив тему 5, студент должен знать:

- разницу между подведомственностью и подсудностью и их сущность;
- виды подсудности;

уметь:

- разграничивать судебную и арбитражную подведомственность.

Краткое содержание:

Понятие подведомственности. Подведомственность суду исковых дел. Ограничение дел, подведомственных судам общей юрисдикции, и дел, подведомственных арбитражным судам. Подведомственность дел особого производства. Подведомственность дел, вытекающих из публично-правовых отношений. Тенденция развития законодательства о подведомственности. Подведомственность дел третейским судам. Подведомственность нескольких, связанных между собой требований.

Понятие подсудности. Ее отличие от подведомственности. Виды подсудности. Родовая подсудность. Территориальная подсудность, ее виды. Соглашения о подсудности. Порядок передачи дела в другой суд. Последствия несоблюдения правил о подсудности дела.

План (вопросы) семинара:

1. Охарактеризуйте подведомственность как компетенцию суда.
2. Расскажите о тенденциях подведомственности для судов общей юрисдикции.
3. Дайте понятие подсудности.
4. Виды подсудности:
 - родовая;
 - территориальная;
 - договорная;
 - исключительная.
5. Порядок передачи дел из одного суда в другой.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 22–33). АПК РФ (ст. 33).
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам» от 18.08.92, № 12/12.
3. Учебник (стр. 94–113).
4. Жилищный кодекс РФ. Семейный кодекс РФ. Трудовой кодекс РФ.

Подведомственность – разграничение компетенции между различными органами.

Таким образом, мы можем ответить на вопрос, в какой орган государства, осуществляющий юрисдикционные функции, следует обращаться («подведомственность» – от слова «ведомство»). Так, юридической деятельностью занимаются и суды, и нотариат, и органы ЗАГСа, и органы юстиции. Но у каждого органа своя компетенция, от которой зависит подведомственность. В процессуальном праве подведомственность судебная. Она определяет, к какому виду судопроизводства следует обратиться для разрешения того или иного спора. То есть где должно рассматриваться дело: в Конституционном суде, в арбитражном суде, в суде общей юрисдикции, в третейском суде либо вообще в административном порядке или в ином порядке.

Не следует путать подведомственность с компетенцией. Компетенция означает, какими полномочиями обладает орган при рассмотрении дела (изменить принятое решение, оставить решение, вынести новое решение). Подведомственность применительно к судам означает, какие дела рассматривает суд, то есть, какие вопросы он разбирает.

Институт подведомственности является межотраслевым процессуальным институтом, который оказывает влияние на функционирование судебной власти. Именно подведомственность определяет круг дел, который в соответствии с законодательством может быть предметом рассмотрения и разрешения в той или иной системе судов.

Судебная подведомственность – совокупность норм права, определяющих, в каком суде дело подлежит рассмотрению (при этом отрасли права разные).

Пример пересечения правил подведомственности двух отраслей права: гражданско-процессуального и арбитражно-процессуального, – это вопрос выдачи исполнительного листа по решению третейского суда международного коммерческого арбитража.

В основном, вопросы возникают при разграничении подведомственности судов общей юрисдикции и арбитраж-

ных судов, в частности из-за того, что в материальных законах нет четкого указания, в какой суд следует обращаться.

Когда говорят о загрузженности судов, забывают о возможностях третейских судов, и, кроме того, ряд дел можно было бы передать нотариату. Такие дела за исключением алиментов, которые сейчас возложены на суд и по которым выдается судебный приказ.

Следует помнить, что некоторые категории дел уже отнесены и к суду, и к нотариату либо другим органам: алименты – либо решение суда, либо мировое соглашение; развод – либо суд, либо ЗАГС.

Поэтому институт подведомственности может быть усовершенствован лишь при комплексном подходе к внесению изменений в законодательные акты.

Итак, *подведомственность* – это отнесение спора о праве или другого дела к компетенции определенного органа.

Подведомственность дел судам общей юрисдикции определяется категорией дел и кругом субъектов спора (ст. 22 ГПК).

Указанная статья содержит краткий перечень, она является отсылочной и конкретно законы не определяет. Перечислить в наши дни все дела, подсудные суду общей юрисдикции, невозможно, да и не нужно. Поэтому следует исходить из общего правила: если дело не подсудно арбитражному суду либо другому органу государственного управления, общественному местному, осуществляющему юридическую деятельность, значит оно подсудно суду общей юрисдикции. Это согласуется и с правом на судебную защиту, предоставленным Конституцией РФ.

Виды подведомственности:

- **Исключительная.** Дело подведомственно именно суду общей юрисдикции, например, спор о праве собственности на земельный участок между гражданами, иск может быть подан лишь в суд общей юрисдикции. Лишение родительских прав возможно лишь в судебном порядке.
- **Условная.** Обращение в суд допускается лишь после того, как сторонами будет урегулирован, разрешен, рассмотрен спор предварительно, во внесудебном порядке. То есть сна-

чала дело должно быть рассмотрено в другом органе, а потом уже – в суде. Должен быть соблюден досудебный порядок разрешения спора, например, трудовые споры по зарплате с учетом коэффициента трудового участия сперва должны быть предметом рассмотрения в комиссии по трудовым спорам, а потом можно обратиться в суд. Если досудебный порядок не соблюден, то дело подлежит прекращению, а заявление оставляется без рассмотрения, либо будет отказано в принятии заявления в зависимости от того, в какой стадии будет это выяснено. Такую подсудность можно еще назвать претензионной: так, по делам, связанным с перевозками, необходимо до обращения в суд подать претензию.

- **Альтернативная.** Это такая подведомственность, при которой урегулирование спора возможно разными путями: как путем обращения в суд (заявление об оспаривании действий должностного лица), так и путем подачи жалобы в порядке подчиненности. Отличие от условной состоит в том, что досудебный порядок урегулирования конфликта необязателен, выбор подведомственности зависит от истца, заявителя; обращение идет в порядке подчиненности, не является в дальнейшем условием обращения в суд.

Можно выделить подвид – **смешанная подведомственность**, при которой после обращения в другой орган спор передается на разрешение суда. Например, соглашение об уплате алиментов, удостоверенное нотариально, может быть оспорено в суде и, следовательно, может быть изменено; как и брачный договор.

Наблюдается следующая тенденция – расширение подведомственности: становится все больше дел, рассмотрение которых относится к компетенции судов общей юрисдикции. Примеры: дела о реабилитации, о защите прав на чистую окружающую среду, о регистрации организаций.

Приоритет остается за судом общей юрисдикции. Так, если по делу несколько требований, участников правоотношений и один из спорных вопросов подведомствен суду,

а другой – арбитражному суду, то все дело будет рассматриваться в суде общей юрисдикции (ст. 22 п. 4 ГПК).

Нарушение правил подведомственности влечет отмену судебных актов.

Суд общей юрисдикции не один: система состоит из трех уровней:

5. Районные суды.
6. Суды субъектов РФ – краевые, областные, городские, Верховные суды автономных республик.
7. Верховный Суд РФ.
8. Мировая юстиция.

Вопросами разграничения дел между судами одной системы ведает **институт подсудности**.

Поэтому суд, принимая заявление, должен ответить на вопросы:

1. Подведомственно ли ему данное дело?
2. И если да, то подсудно ли данное дело этому суду?

Можно вести речь о подсудности суда – это значит определить круг дел, которые компетентен рассматривать именно этот суд (ст. 23-27 ГПК). Можно говорить и о подсудности конкретного дела – это значит определить, какой суд вправе и должен рассматривать именно это дело, по существу, по первой инстанции.

Итак, **подсудность** – это распределение всех подведомственных судам дел между ними (речь идет об одной судебной системе).

Подсудность – совокупность правовых норм, определяющих, какой суд наделен полномочиями по рассмотрению дела конкретной категории.

Виды подсудности:

1. **Родовая** подсудность (по категории делили предметная) определяет, какие категории дел какому звену судебной системы подсудны.

Имеется разграничение подсудности между звеньями судебной системы, такая подсудность называется **родовой** и

определяется категорией дела. Так, вопросы законности забастовок принимаются/рассматриваются судами второго звена (для города Москвы это Московский городской суд). Также суды второго звена рассматривают дела, связанные с государственной тайной. Дела об оспаривании ненормативных актов президента подсудны Верховному Суду РФ. Подсудность дел военным и специализированным судам оговорены в ст. 25 ГПК.

Однако общее правило родовой подсудности – это рассмотрение дел районными судами и мировыми судьями в пределах их компетенции. Ст. 3 Закона «О мировых судьях РФ» определяет компетенцию мировых судей, в ней указаны категории дел, которые подсудны районным судам (аналогично ст. 23 ГПК).

2. Территориальная подсудность.

Территориальный признак дает возможность определить, в какой суд следует обращаться для разрешения спора. Таким образом, территориальная подсудность разграничивает компетенцию однородных судов.

Территориальная подсудность называется местной, так как связана с местом жительства сторон, местом исполнения обязательства, причинения вреда, и главное ее назначение – распределение дел между районными судами, мировыми судьями (они работают по участкам).

Виды территориальной подсудности:

- **Общая подсудность** – дело должно рассматриваться в том суде, где находится ответчик, где находится его имущество (ст. 28 ГПК).
- **Альтернативная подсудность** заключается в том, что истец, лицо, подающее заявление, сам может выбрать, в какой суд (чаще всего выбор между двумя судами) ему следует обратиться. Случаи альтернативной подсудности оговорены в законе, перечень является исчерпывающим. Законодатель предоставил такую льготу истцу (ст. 29 ГПК), при которой учитываются обстоятельства дела, положение истца, это позволяет обеспечить более свободный доступ к правосудию.

3. **Исключительная** подсудность – это исключение из общего правила, выбор подсудности в данном случае зависит от воли заявителя, но он будет обязан обратиться именно в тот суд, который указан в ст. 30 ГПК. Такое указание дается для того, чтобы легче было собрать доказательства по делу, при этом спорное имущество находится там, где суд. Изменение по договору по желанию сторон исключительной подсудности не допускается.

4. **Договорная** подсудность: стороны сами могут договориться, в каком суде они будут рассматривать дело (ст. 32 ГПК). Пример договорной подсудности – трудовой контракт.

5. Подсудность **по связи дел** зависит от дела, которое уже рассматривается в суде (самый простой пример – встречный иск).

Схожие категории дел могут иметь разную подсудность. Так, дело об установлении отцовства будет подсудно суду по правилам ст. 28 ГПК, а вот дело об установлении факта отцовства и факта признания отцовства – исключительно суду по месту жительства заявителя (ст. 266 ГПК).

Никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судом, к подсудности которых оно отнесено законом (ст. 47 Конституции РФ).

При некоторых обстоятельствах возможна передача дела из одного в другой суд (ст. 33 ГПК), но передача дела должна быть процессуально оформлена – путем вынесения определения, которое может быть обжаловано.

На практике чаще всего передавались дела, касающиеся граждан, ранее работавших в суде, родственников сотрудников – это происходило по письму. Однако Конституционный Суд РФ признал такую возможность, установленную ст. 123 ГПК РСФСР, противоречащей Конституции РФ.

Это не значит, что дело, если иск предъявлен к судье подсудного суда не может быть передано в другой суд, это необходимо и возможно.

Институты подведомственности и подсудности, правильное их применение имеют значение для соблюдения прав

на судебную защиту, являются предпосылкой и первым условием правильного применения закона. Нарушение этих институтов влечет ограничение права, отмену судебного акта¹.

Если же суд допустил ошибку и принял неподведомственное дело, то производство по делу прекращается. Если суд принял дело, неподсудное ему, то дело передается компетентному суду (то есть тому суду, которому это дело подсудно). В настоящее время часто встречается передача дела от мирового судьи в районный суд (связано это с изменением иска и размера исковых требований).

Контрольные вопросы

1. Где будет рассматриваться дело по иску лица, которому отказано в регистрации его как предпринимателя?
2. В каком суде будет рассматриваться дело о выселении из нежилого помещения гражданина? Организации?
3. Если у супругов нет детей, то где им оформлять развод?
4. Авария произошла в г. Туле, ответчик живет в Костроме, истец – в Москве. Где будет слушаться дело?
5. Возможны ли споры о подсудности?
6. Обжалуется ли определение о передаче дела в другой суд по причине подсудности?

Практические задания

Задача 1

Акционер не согласен с распределением прибыли и сделкой, заключенной обществом с организацией, занимающейся торговлей между Польшей и Россией и являющейся

¹ Так, было отменено определение судьи об отказе в принятии жалобы гражданина на неправомерные действия должностного лица ввиду неподсудности дела этому суду, так как это противоречило закону. П. обжаловал действия начальника отдела труда и занятости, суд отказал, т.к. тот не является юридическим лицом (Бюллетень ВС РФ № 11. 1998 г. стр. 8 п. 3).

товариществом. Он подал заявление в суд по месту своего жительства, сославшись на то, что не может далеко ездить по состоянию здоровья.

Суд отказал в принятии заявления. Как вы думаете, на каком основании?

Задача 2

Истец требует защиты своего авторского права и предъявил иск к издателю, продавцу и рекламодателю книги. Все три ответчика находятся в разных районах города Москвы, поэтому истец решил подать иск в Московский городской суд.

Примет ли Московский Городской Суд заявление? В каком суде должно рассматриваться дело?

Задача 3

В трудовом контракте работодатель и работник договорились, что в случае спора дело будет рассматриваться в суде по месту нахождения работодателя.

Правомерно ли такое соглашение? Как сторона может подтвердить данное решение о подсудности?

Задача 4

В производстве суда находится дело о возмещении ущерба. В судебном заседании адвокат истца сообщил, что стороны договорились о передаче дела в третейский суд.

Каковы дальнейшие действия суда?

Задача 5

Исковые требования истца на сумму 3 т. рублей. При рассмотрении дела у мирового судьи истец попросил еще взыскать 100 т. морального вреда. Мировой судья передал дело в районный суд, так как по размеру требований дело стало неподсудно мировому судье.

Ответчик обжаловал данное определение.

Как поступит федеральный судья при рассмотрении данной частной жалобы?

Тест

1. Подсудность – это выбор между:

- а) органами нотариата и суда;
- б) юридическими конторами и адвокатами;
- в) судьями;
- г) судами одного уровня.

2. Подведомственность зависит от:

- а) судьи;
- б) категории дела;
- в) времени подачи иска;
- г) изменения закона;
- д) места жительства ответчика.

ТЕМА 6.

Процессуальные сроки. Судебные расходы. Судебные штрафы

Цель данной темы – уяснение того, что для защиты прав установлены определенные сроки и необходимо нести судебные расходы, а за нарушение гражданских процессуальных правил возможен штраф.

Изучив тему 6, студент должен знать:

- что судебные расходы – это не только госпошлина при подаче иска в суд;

уметь:

- различать сроки, установленные законом, и сроки, устанавливаемые судом.

Необходимо акцентировать внимание на том, что законом предусмотрены льготы по оплате госпошлины, а по некоторым категориям дел – полное освобождение от уплаты госпошлины; расходы по оплате помощи адвоката, каким бы ни был его гонорар, могут и не возмещаться полностью. Штраф может быть установлен самим судом.

Краткое содержание:

Понятие процессуальных сроков и их значение. Виды процессуальных сроков.

Сроки рассмотрения гражданских дел.

Исчисление процессуальных сроков. Порядок продления и восстановления.

Понятие и виды судебных расходов в гражданском процессе. Государственная пошлина. Издержки, связанные с производством по делу. Освобождение от судебных расходов. Распределение судебных расходов.

Судебные штрафы. Основание и порядок наложения судебных штрафов. Сложение или уменьшение штрафа.

План (вопросы) семинара:

1. Понятия срока, исчисления, продления, восстановления.
2. Юридическое значение срока.
3. Государственная пошлина, ее назначение, размер, порядок уплаты.
4. Судебные расходы (издержки).
5. Распределение судебных расходов между сторонами.
6. Штраф-санкция за нарушения.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 88–106, 107–112).
2. Налоговый кодекс РФ (глава 25.3).
3. Учебник (169–216).

В гражданском процессе *срок* – это установленное законом время для совершения тех или иных процессуальных действий.

Срок необходим, так как этого требуют интересы обнаружения и установления истины по делу, охрана прав участвующих в деле лиц, а также разумность и целесообразность. Например, зачем истице решение суда о взыскании алиментов на содержание ребенка, если оно будет постановлено через три года после обращения в суд?

Виды процессуальных сроков:

- **установленные законом**, например, срок рассмотрения гражданского дела о взыскании алиментов – месяц со дня поступления дела (ст. 154 ГПК);
- **устанавливаемые судом**: когда закон прямо не называет предел срока, тогда его устанавливает суд (ст. 136 ГПК), так, суд сам может установить срок для исправления недостатков поданного заявления или отложить дело на определенную дату (ст. 169 ГПК).

Сроки, установленные законом, можно разделить на две группы:

- **общие**: срок рассмотрения дел – два месяца (например, о взыскании долга);
- **сокращенные**: месяц (о взыскании алиментов, о восстановлении на работе).

Срок может быть продлен судом. При этом предел продления не указан, но это продление происходит в исключительных случаях по делам особой сложности (ст. 111, 152 ГПК), например, требующим назначения экспертизы, направления судебного поручения, истребования материалов от граждан и организаций, находящихся вне района деятельности суда, рассматривающего дело, и т.д.

Продлевая срок, судья обязан вынести мотивированное определение.

Сроки также можно разделить на группы в зависимости от того, для кого они установлены законом или судом:

1. *Установленные для суда* – это сроки рассмотрения дел в первой инстанции, в кассационной и надзорной инстанциях, например, суд второго звена обязан рассмотреть дело в течение месяца со дня поступления дела (ст. 348 ГПК), в течение пяти дней суд должен составить мотивированное решение (ст. 199 ГПК), разрешить вопрос о дополнительном решении в течение 10 дней (ст. 201 ГПК).
2. *Сроки, установленные для лиц, участвующих в деле*. Кассационная жалоба может быть подана в течение 10 дней со дня вынесения решения (ст. 338 ГПК). В течение пяти дней могут быть поданы замечания на протокол судебного заседания (ст. 231 ГПК).

Сроки делятся на установленные законом, которые исчисляются днями (10 дней на обжалование определения суда об обеспечении иска (ст. 145 ГПК), а также не исчисляемые днями, а зависящие от обстоятельств дела: срок приостановления производства по делу в связи с проведением экспертизы (ст. 216 ГПК), срок на разъяснение решения (ст. 202)? разъяснение решения возможно, если оно еще не приведено в исполнение, это может быть через день после вынесения решения, через год, через квартал и т.д.

Сроки рассмотрения гражданских дел

Сроки установлены статьями 154, 327, 348, 381 ГПК.

Исчисление процессуальных сроков

Срок определяется конкретной календарной датой (день судебного заседания) и временем – периодом времени, который устанавливается законом, судом.

Так, пять дней отводится для исправления недостатков поданной кассационной жалобы определением суда, следовательно, в таких случаях можно совершить процессуальное действие в любой момент этого срока.

Срок может определяться и зависеть от события, например, дело может быть приостановлено, так как сторона находится на стационарном лечении в больнице (ст. 216 ГПК).

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами, днями, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Например, суд вынес решение 2 числа месяца, значит десятидневный срок на кассационное обжалование начинается со следующего дня – 3 числа, и этот срок истечет 12 числа.

По вопросу о приостановлении дел следует сказать, что дело приостанавливается со дня, когда суд вынесет определение о его приостановлении, а не со дня, когда сторона не может явиться в суд, например, по болезни. Так, истец может

заболеть 4 числа, а судебное заседание было назначено на 11-ое, и именно 11 числа суд производство по делу приостановит, возобновит же после окончания болезни истца, когда ему (суду) об этом станет известно.

Рабочий день суда и других организаций заканчивается в 18.00. Однако срок заканчивается в 24 последнего дня. Поэтому, если сторона направит в суд жалобу по почте в 23.59, то срок будет соблюден, хотя в суд жалоба поступит позже.

Если срочный день – последний день срока – не рабочий, как общий нерабочий (праздник, так и нерабочий) (суббота, воскресенье), то днем окончания срока является первый рабочий день (ст. 108 ГПК).

Процессуальные сроки призваны дисциплинировать как суд, так и участников процесса.

Если суд пропускает сроки, то это повод для вынесения частного определения в адрес суда, судьи, постановки вопроса о прекращении полномочий.

Даже если срок рассмотрения дела прошел, то суд все равно вправе и должен совершать действия по рассмотрению дела.

Если срок пропущен участником процесса, то возможны два варианта:

1. Погашается право на совершение процессуального действия либо полностью, например, пропущен срок подачи кассационной жалобы на решение суда, либо частично (условно), например, пропущен срок на исправление недостатков в исковом заявлении, при этом заявление можно подать вновь (ст. 136 ГПК).
2. Срок может быть восстановлен, установлен законом или продлен, если был установлен судом. Так, суд может восстановить срок на подачу кассационной жалобы и продлить срок для исправления недостатков в заявлении (ст. 110, 111, 112 ГПК).

Порядок продления и восстановления пропущенного срока

Вопросы о продлении срока решаются судьей путем вынесения определения, которое обжалуется. Основанием для

рассмотрения вопроса служит поданное в суд заявление о восстановлении пропущенного срока, в котором надлежало совершить процессуальное действие, одновременно совершается и это действие, например, подается жалоба на решение суда. Вопрос рассматривается в судебном заседании.

Процессуальным срокам в настоящее время уделяется большое внимание, так как они затрагивают права граждан, влияют на нагрузку судей, их несоблюдение порождает волокиту.

«Судам при осуществлении правосудия необходимо исходить из того, что несоблюдение установленных законом сроков производства по уголовным и гражданским делам существенно нарушает конституционные права граждан на судебную защиту, а также противоречит общепризнанным принципам и нормам международного права»¹. Ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах гласит, что судопроизводство должно осуществляться без неоправданной задержки, в сроки, позволяющие оптимально обеспечить право граждан на судебную защиту.

Хочется отметить, что сроки, установленные законом относительно времени подачи жалоб рассмотрения дел в кассационных и надзорных инстанциях, разумны и исполнимы, а вот сроки соблюдать по всем делам о рассмотрении дел по первой инстанции в современных условиях укомплектованности штатов судов, времени почтовых пересылок, возможности истребования документов не представляется возможным. Объективно разумный срок, который не противоречил бы международному праву, – полгода (досудебной подготовки – два месяца, срок рассмотрения дела – 2-4 месяца). Это не значит, что любое дело, даже пустяковое с точки зрения фактуры, процесса доказывания, сбора доказательств, находилось бы в суде такое время, ведь его можно было бы рассмотреть и за меньший срок, а дела, требующие более длительного периода времени на подготовку и рассмотрение, укладывались бы в рамки сроков, установленных законом.

¹ Постановление Пленума ВС РФ от 18.11.99 г.

Понятие и виды судебных расходов (ст. 88–104 ГПК)

Судебные расходы – это затраты, связанные с рассмотрением дела в суде, возлагаемые на стороны, третьих лиц с самостоятельными требованиями, иногда и на государство.

Цель судебных расходов – возмещение затрат на судопроизводство, включая суд, органы и лица, содействующие правосудию. Они служат побуждению заинтересованных лиц к урегулированию споров в соответствии с законом, добровольно, без вмешательства суда, в том числе и альтернативным способом – в третейском суде, преграждают недобросовестное использование процессуальных прав, предотвращают необдуманное предъявление исков.

Судебные расходы состоят из госпошлины, издержек, связанных с рассмотрением дела, которые подразделяются на:

- суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам;
- расходы, связанные с производством осмотра на месте;
- расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные в связи с явкой в суд;
- расходы по розыску ответчика;
- расходы, связанные с исполнением решения суда;
- расходы на представителя;
- компенсация за потерю времени;
- почтовые расходы;
- прочие расходы, которые будут признаны судом.

Если лица, содействующие правосудию (эксперты, переводчики, свидетели) участвовали в деле, то они могут рассчитывать на возмещение им расходов по проезду, найму жилья, им выплачиваются суточные (как командировочным), страховые платежи по страхованию пассажиров, стоимость предварительной продажи билетов, стоимость затрат на пользование постельными принадлежностями, все это – при предъявлении документов, а если документы не представлены, то оплачивается минимальная стоимость проезда.

Свидетелям возмещаются расходы, связанные с потерей времени в связи с явкой в суд (или средняя зарплата, или воз-

награждение, если они не работают). Однако на практике в пределах одного города это не оплачивается. На основании судебной повестки с отметкой суда зарплата сохраняется.

Экспертам и переводчикам, если они выполняют работу не по служебной обязанности, выплачивается вознаграждение. Размер его устанавливается правительством.

Суммы, подлежащие выплате указанным лицам, выплачиваются согласно определению суда либо решению суда, независимо от взысканий их со сторон либо третьих лиц с самостоятельными требованиями. То есть суммы возмещаются государством, в лице Судебного департамента Минюста, а затем уже взыскиваются со сторон в пользу государства.

Судебные расходы распределяются судом согласно ст. 98, 99, 100 ГПК. Общее правило состоит в следующем: расходы распределяются пропорционально удовлетворенным суммам иска, возмещаются той стороне, которая необоснованно была привлечена к суду и понесла из-за этого издержки, а расходы несет проигравшая сторона. По ходу доказывания расходы оплачивает та сторона, которая просит провести оплачиваемое действие, потом, возможно, ей будет выплачена компенсация.

Отправление правосудия путем рассмотрения и разрешения гражданских дел, как и другая государственная деятельность (нотариат, ЗАГС, лицензирование и т.д.) требует значительных бюджетных затрат.

За совершение юридически значимых действий взимается госпошлина. Порядок уплаты и размеры определяются в главе 25.3 Налогового кодекса РФ.

Госпошлина – это платеж, установленный законом, обязательный на всей территории государства и для всех субъектов, на которых законом возложена уплата государственной пошлины.

Госпошлиной оплачиваются:

1. Исковые заявления (в зависимости от цены иска).
2. Заявления особого производства и заявления по делам из публичных правоотношений для граждан и для организаций (100 рублей).

3. Заявления об оспаривании нормативного акта и по делам имущественного характера, но не подлежащего оценке (например, моральный вред); для граждан госпошлина составляет – 100 рублей, для организаций – 2000 рублей.
4. Кассационные, апелляционные и надзорные жалобы, которые оплачиваются в следующем размере по всем делам в судах общей юрисдикции: 50 рублей – для граждан и 1000 рублей – для организаций.
5. Повторная выдача копий решений, определений, дубликатов исполнительных листов, других документов из дела (2 рубля за страницу документа, но не менее 20 рублей).
6. Выдача судебного приказа – 50% от суммы, взимаемой при подаче иска.

Госпошлина оплачивается заявителем до подачи заявления и является необходимым приложением к перечню подаваемых в суд заявлений. Если госпошлина не уплачена, то заявление остается без движения.

Размер госпошлины установлен Налоговым кодексом, нормы ГПК носят отсылочный характер по размеру госпошлины и порядку освобождения и льготам. ГПК РФ напрямую регулирует лишь вопрос распределения госпошлины между сторонами при рассмотрении дела.

По искам имущественного характера госпошлина зависит от **цены иска**, т.е. – денежное выражение имущественных требований, заявленных истцом, определяется по денежным требованиям их суммой, по имуществу – его стоимостью, по строениям – стоимостью строения, по периодическим платежам – их стоимостью за три года. Если истец меняет цену иска, то госпошлина может быть доплачена (ст. 92 ГПК, п. 1 ст. 333.20 НК РФ), возвращена (ст. 93 ГПК, 333.40 НК РФ).

Возврат госпошлины идет в течение трех лет со дня принятия ее в бюджет, т.е. тогда решается положительно вопрос о возврате пошлины, а после принятия решения в течение одного месяца она возвращается плательщику.

Размер госпошлины можно классифицировать следующим образом:

- 1) твердая ставка + проценты в зависимости от цены иска;

- 2) размер, установленный законом, к примеру, 200 рублей при подаче иска о расторжении брака.

Как исчислить госпошлину по иску о признании недействительным договора дарения дома? Цена иска определяется строением дома, не ниже инвентарной оценки, а если она отсутствует, то по оценке по обязательному окладному страхованию. Потому что требование в случае его удовлетворения предполагает возврат сторон в первоначальное положение, хотя при заключении договора стороны и не оплачивали стоимость дома (дарение – безвозмездная сделка), но госпошлину и налоги они платили, исходя не из природы сделки, а из стоимости дома.

Имеются льготы по госпошлине, так как законодатель идет по пути защиты отдельных лиц: освобождаются от уплаты госпошлины участники ликвидации Чернобыльской катастрофы, малоимущие (решение принимает суд конкретно по каждой просьбе – ст. 89 ГПК и 333.36, п. 2 ст. 333.20, 333.41 НК РФ), защиты определенных прав (категория дела): право на защиту трудовых интересов, защита детей (иски о взыскании зарплаты, о взыскании алиментов не облагаются госпошлиной, независимо от суммы взыскания).

Также возможно отсрочить уплату госпошлины, рассрочить, уменьшить ее размер (ст. 90 ГПК), это зависит не от категории дела, а от лица, его материального положения, законом не оговорены такие условия, и суд сам принимает решение. При тяжелом материальном положении возможно лишь уменьшение размера госпошлины или отсрочка ее на срок до 6 месяцев.

Таким образом, освобождение от уплаты госпошлины возможно лишь по закону, (требование о взыскании заработной платы, например).

Любое решение о взыскании судебных расходов, госпошлины может быть обжаловано (ст. 104 ГПК).

Расходы на представителя отличаются тем, что участие представителя, в том числе и адвоката, зависит от желания

стороны. Вопросы о возмещении этих расходов решает суд по заявлению стороны. Суд должен исходить из разумных размеров гонораров адвокатов, имущественного положения сторон, категории дела и обстоятельств дела. Так, например, истица-пенсионерка предъявила иск о взыскании с больницы морального вреда в размере 250 тыс. рублей по причине смерти мужа, в иске было отказано, при этом больница затратила на оплату услуг адвоката 3 тыс. рублей. Разумно ли взыскивать их с истца, если во взыскании было отказано? Адвокаты обязаны оказывать помощь бесплатно по трудовым делам, авторским и о взыскании алиментов, кроме того, при конкретных просьбах малоимущих руководитель адвокатской ассоциации также может освободить их от уплаты гонорара.

Судебные штрафы (ст. 105-106 ГПК)

Штраф – денежное взыскание», мера материального воздействия, применяемая судом к лицам, участвующим в деле, за неисполнение своих процессуальных обязанностей, нарушение порядка судебного заседания и к лицам, на которых была возложена обязанность по содействию правосудию.

Штраф налагается только тогда, когда это предусмотрено законом (ст. 57, 105, 159 ГПК).

Вопрос о наложении штрафа разрешается судом путем вынесения определения, копия которого вручается лицу. Это лицо может в течение 10 дней просить о сложении штрафа либо уменьшении его размера.

Вопрос рассматривается в судебном заседании, неявка не препятствует рассмотрению заявления. Определение об отказе в просьбе сложить штраф или уменьшить его может быть обжаловано, при этом по частной жалобе госпошлина не платится.

Определение о штрафе обращается ко взысканию через 10 дней со дня его вынесения. Штраф уплачивается в доход местного бюджета.

Контрольные вопросы

1. На каких основаниях возможно освобождение от уплаты госпошлины для лиц, не относящихся к категории льготников, и по каким делам госпошлина должна оплачиваться? Каким образом суд разрешает вопрос о госпошлине?
2. Обжалуются ли определения судьи, суда по вопросам сроков и судебных расходов?
3. Приведите примеры сроков, установленных судом.
4. Освобождает ли штраф от обязанности исполнять требование суда?

Практические задания

Задание 1.

- Составьте заявление о продлении процессуального срока.
- Составьте определения судьи об освобождении от уплаты госпошлины.
- Изложите часть решения о распределении судебных расходов.
- Составьте таблицу классификации освобождения от уплаты госпошлины.

Задача 2

Решение суда было постановлено 1 числа месяца. Ответчик подал кассационную жалобу 15 числа.

Пропустил ли он срок обжалования решения суда? О чем он может просить суд при такой ситуации?

Какие причины пропуска срока могут быть расценены судом как уважительные?

Задача 3

Ответчик получил копию решения суда по почте на седьмой день после вынесения решения суда. При этом на судебном заседании он присутствовал 20 декабря и слышал решение суда, постановленное согласно ст. 199 ГПК РФ.

Ответчик написал жалобу и подал на почту 31 декабря, в суд она попала на одиннадцатый день со дня вынесения решения.

Пропусти ли он срок обжалования решения суда?

Суд рассматривал дело один год и один месяц. При этом дело было принято к производству суда 10 января; 15 февраля оно было приостановлено до проведения экспертизы, 10 октября – возобновлено и назначалось к судебному разбирательству на 29 октября, 15 ноября, 30 декабря и 25 января. Сторона по делу написала об этом в кассационной жалобе.

Имеют ли место быть нарушения срока рассмотрения дела? Будет ли отменено решение по этому основанию?

Задача 4

Ответчик подал заявление о пересмотре решения суда на девятый день. Ему отказали в принятии заявления, так как он пропустил срок подачи заявления. Тогда он исправил свою жалобу и подал ее в этот же день как кассационную.

Для кого установлен срок обжалования заочного решения в порядке кассации?

Пропущен ли срок обжалования?

Задача 5

Истец обратился в суд с иском о возмещении ущерба в сумме 10 тыс. рублей. Госпошлину не оплатил. Подал заявление с просьбой освободить от уплаты госпошлины, так как не имеет средств к ее оплате, поскольку получает лишь пенсию.

Как должен поступить суд?

Что изменится, если учесть, что истец – ликвидатор аварии на Чернобыльской АЭС?

Задача 6

При рассмотрении решения суд взыскал госпошлину по алиментам с ответчика. В каком размере суд должен взыскать госпошлину, если зарплата ответчика – 3 тысячи рублей в месяц, а размер присужденных алиментов – 25%?

Ответчик обжаловал данное взыскание алиментов, сославшись на то, что по алиментам госпошлина не выплачивается.

Как поступит суд, рассматривающий жалобу?

Задача 7

За непредоставление документов по запросу суда руководитель организации был подвергнут штрафу в размере 500 рублей. Им была подана частная жалоба на определение суда. Однако кассационная инстанция сняла дело с рассмотрения, указав на то, что данная жалоба не может быть предметом их рассмотрения.

Права ли кассационная инстанция? Что был вправе сделать руководитель?

Тест

1. Истец по делу вправе просить суд:

- а) изменить срок рассмотрения дела;
- б) рассмотреть дело сразу при подаче иска;
- в) взыскать с ответчика за нарушение срока предоставления отзыва по иску;
- г) просить суд восстановить срок подачи кассационной жалобы.

2. К издержкам, связанным с рассмотрением дела, не относятся:

- а) расходы на оплату услуг представителя;
- б) расходы на производство экспертизы;
- в) расходы на проезд в суд;
- г) государственная пошлина;
- д) почтовые расходы;
- е) расходы на покупку юридической литературы для дела;
- ж) расходы, подлежащие выплате свидетелям;
- з) расходы на осмотр доказательств на месте.

ТЕМА 7.

Иск в гражданском процессе

Цель данной темы – раскрыть понятие института иска как средства защиты прав.

**Изучив тему 7, студент должен
знать:**

- виды исков;
- элементы исков;
- порядок предъявления исков;

уметь:

- правильно излагать исковое требование;

приобрести навыки:

- оформления иска, т.е. составления исковых заявлений.

Краткое содержание:

Понятие и сущность искового производства. Понятие иска. Элементы иска. Виды исков. Право на иск и право на предъявление иска. Исковое заявление. Соединение и разъединение исков. Защита интересов ответчика. Возражения против иска (материально-правовые и процессуальные). Встречный иск. Порядок предъявления встречного иска.

Изменение иска. Отказ от иска.

Признание иска. Мирное соглашение.

Порядок обеспечения иска и отмены обеспечения иска.

План (вопросы) семинара:

1. Иск – институт права. Отличие иска от жалоб и заявлений особого производства.
2. Виды исков.
3. Соединение и разъединение исков.
4. Процессуальное соучастие: обязательное и факультативное.
5. Встречный иск.
6. Обеспечение иска.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 131–138, 151).
2. Учебник (стр. 217–245).

Исковое производство является основным средством защиты нарушенных прав. Количество исковых дел, поступающих в суды, возрастает из года в год.

Иск – это средство защиты в судебном порядке нарушенного или оспариваемого права. Само требование о защите права называется иском.

Иск – это правовое средство, которым возбуждается деятельность суда по защите оспариваемого права.

Различают понятие иска в **материальном смысле** – это спорное материально-правовое требование, «притязание», которое выдвигает истец к ответчику путем обращения в суд. Когда дело передано в суд, материально-правовое требование

становится исковым. Такое обращение в суд, которое оформляется исковым заявлением – требованием истца к суду о разрешении возникшего спора между истцом и ответчиком, основано на юридических фактах, и предъявленных в суд для рассмотрения и разрешения по определенной процессуальной исковой форме, является **процессуально-правовой** стороной иска. В первом случае речь идет о возможности удовлетворения заявленного требования по существу, на основе юридических фактов и норм права, во втором – о правомерности обращения в суд с целью получения судебного решения¹.

Право на иск включает в себя два понятия:

1. Право на защиту нарушенного правоотношения, вытекающего из материально-правового отношения, то есть право на удовлетворение иска, на удовлетворение предъявленного «притязания».
2. Право на предъявление иска, то есть право на возбуждение искового производства и его поддержание до разрешения спора.

Эти два понятия неразрывно связаны между собой, и только когда имеются оба права, возможно удовлетворение иска. Так, у истца может быть право требовать от ответчика исполнения обязательства, но оно не сможет быть удовлетворено, если истек срок исковой давности и ответчик сделает заявление о пропуске данного срока.

Право на иск – это не само нарушенное субъективное право истца, а возможность получения защиты этого права путем искового производства.

Для осуществления права на предъявление иска должны быть соблюдены условия, **предпосылки** – это обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение субъективного права на иск в процессуальном значении. Их наличие проверяется при приеме исковых заявлений. Могут быть следующие предпосылки:

¹ Юридический энциклопедический словарь. – М.: Советская энциклопедия, 1967. – С. 161.

- **Положительные**, т.е. если они есть, то можно предъявить иск.
 - истец должен обладать процессуальной правоспособностью, т.е. способностью иметь гражданские процессуальные права и нести обязанности (ст. 36, 37 ГПК);
 - требование истца подлежит рассмотрению в суде (ст. 22, п. 1 ст. 134 ГПК);
- **Отрицательные** – т.е. при их наличии иск не будет принят судом.
 - отсутствие акта суда по этому спору (п. 2 ч. 1 ст. 134 ГПК) и отсутствие аналогичного дела в производстве суда (п. 5 ч. 1 ст. 135 ГПК), а также отсутствие решения третейского суда или договоренности о рассмотрении спора в третейском суде (п. 3 ч. 1 ст. 134, п. 5 ч. 1 ст. 135 ГПК).

Указанные выше предпосылки являются общими для всех исков.

Есть еще и **специальные предпосылки**, связанные с категориями дел. Так, по делам, связанным с перевозками, в силу закона должен быть соблюден досудебный порядок разрешения спора, то есть подана претензия, которая может быть или не быть рассмотрена (п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК).

Отсутствие права на предъявление иска означает отказ или прекращение производства по делу, а отсутствие права на иск – отказ в иске, т.к. отсутствует само право требования. Это проверяется в судебном разбирательстве при рассмотрении дела по существу. Даже если право на иск отсутствует, при наличии предпосылок и соблюдении правил подачи искового заявления должен его принять и рассмотреть.

Перечень оснований, указанных в ст. 134, 135 ГПК, исчерпывающий. Следовательно, суд (судья) не может отказать в приеме искового заявления по каким-либо другим основаниям. Поэтому даже если судья сразу видит, что иск впоследствии не будет удовлетворен, он не должен отказывать в принятии заявления, так как только в судебном заседании при соблюдении всех правил искового производства может быть окончательно и законным путем выяснен этот вопрос. Так как

Кодекс не перечисляет таких дел (п. 1 ч 1 ст. 134 ГПК), действуют правила подведомственности, но судья обязан указать, куда следует обращаться заявителю, или почему заявление не подлежит разбирательству в суде. Так, ст. 17 Семейного кодекса предусматривает ограничение права развода, ст. 185 ГК РФ определяет порядок удостоверение доверенности.

Перечень дел, для которых установлен порядок внесудебного предварительного разрешения спора, также отсутствует в ГПК. Такой порядок устанавливается нормативно-правовыми актами материального права, например, ст. 135 Транспортного устава железных дорог предусматривает обязательное предъявление к железной дороге претензии до обращения в суд с иском о возмещении ущерба, возникшего в связи с перевозкой груза.

Что касается третейского суда, то следует знать: если судом будет отказано в выдаче исполнительного листа по решению третейского суда, то спор может быть рассмотрен в суде общей юрисдикции, то есть можно предъявлять иск.

Гражданская дееспособность – это условие предъявления иска в суд, ее отсутствие является основанием для возвращения искового заявления (п. 3 ч. 1 ст. 135 ГПК).

Полномочия представителя (ст. 54 ГПК) должны быть надлежащим образом оформлены, иначе могут отказать в принятии искового заявления (п. 4 ч. 1 ст. 135 ГПК).

Если судья возвратил исковое заявление, то после устранения недостатков, обстоятельств возможно вторичное обращение в суд. Если же судья отказал в принятии заявления, то обращаться вторично нельзя.

Судья обязан оформить отказ и возврат искового заявления с вынесением определения с указанием мотивов отказа и ссылкой на закон, определение может быть обжаловано, так как преграждается движение дела.

Итак, предъявить иск – это значит обратиться в суд с исковым заявлением. Его форма регламентирована ст. 131–132 ГПК, кроме того, исковое заявление должно быть оплачено госпошлиной, размер которой зависит от категории дела,

цены иска. Закон говорит об иске не как об обращении в суд, а об исковом заявлении, которое является формой иска. Исковое заявление состоит из различных реквизитов: наименование суда, адреса сторон и т.д.

Иск также состоит из элементов: предмета и оснований.

Элементы иска – это его предмет и основания.

Предмет иска – это то требование истца к ответчику, которое вытекает из существующих между ними материально-правовых отношений, по поводу которых возник спор. Предмет выражает спор сторон. Некоторые авторы добавляют, что суд должен вынести решение по этому спорному отношению. Но суд должен вынести решение только тогда, когда будет возбуждено исковое производство, а если истец его не возбуждал, предмет иска все равно существует.

Составной частью предмета иска является материальный **объект** – конкретная вещь, имущество, т.е. то, о чем идет спор. Когда речь идет об уменьшении иска и т.п., имеется в виду изменение не предмета иска, а его размера, изменение объекта иска.

Так, если предмет иска – присуждение в пользу истца суммы денег в качестве уплаты алиментов, то предмет иска – право на алименты, а денежный размер алиментов – материальный объект.

Основание иска – это те данные, на которые ссылается истец, предъявляя свои требования к ответчику. Исковые требования вытекают из субъективных гражданских прав. Так, собственник дома, который подлежит сносу, ссылается на свое право собственности, требуя компенсации.

Данные, на которые ссылается истец, являются юридически значимыми, т.е. юридическими фактами – обстоятельствами, которые создают, изменяют, прекращают правоотношение. Чаще всего это целый состав юридических фактов. Например, признание сделки недействительной основывается на самом договоре сделки, обстоятельствах, по которым она должна быть признана недействительной; это может касаться и ответчика (недееспособность полномочий представителя ответчика).

Гражданский процессуальный кодекс не обязывает истца указывать норму права, по которой определяется правовое основание иска. Но, как правило, она указывается, так как возможны различные основания и различные виды требований по одной и той же ситуации. Например, по закону «О защите прав потребителей» можно требовать замены товара, взыскания неустойки, пени, морального вреда.

Иногда в качестве элемента иска выделяют его содержание – вид судебной защиты, которой добивается истец, это выражается в просительной части искового заявления. Но зависит это «прошение» (признание, присуждение, прекращение правоотношения) от предмета иска.

Виды исков зависят от материально-правового отношения (трудовые, семейные, жилищные и т.д.). Такое деление положено в основу статистики, судебной практики.

Процессуально-правовая классификация исков имеет основанием **предмет иска** (его содержание):

- а) Иски о **присуждении** (исполнительные) включают в себя два момента: во-первых, надо признать за истцом право, а затем присудить что-либо в его пользу с ответчика либо присудить к обязанности ответчика не совершать действий. Примеры: алименты, истребование имущества, отобрание ребенка, о выселении.
- б) Иски о **признании**. Если право уже нарушено или может быть нарушено неопределенностью отношений, ситуацией, но от ответчика не требуется каких-либо принудительных действий, такие иски называются установительными. Данные иски могут быть направлены на защиту от угрозы в будущем (их можно назвать исками о воспреещении), например, разрешение на выезд за границу несовершеннолетнего ребенка. Суд может признать за истцом право, например, на авторство, а может признать отсутствие права, например, признание брака недействительным.
- в) **Преобразовательные** иски преобразуют имеющееся правоотношение, инициатором этого является истец, напри-

мер, раздел имущества, расторжение брака (данное выделение преобразовательного иска является спорным, некоторые юристы отрицают его существование).

Возможно, что требование истца будет состоять из двух видов исков, так, истец может требовать признать сделку недействительной (иск о признании) и требовать возврата полученного от сделки (иск о присуждении).

Истец может распоряжаться по своему усмотрению иски следующими средствами защиты в пределах, допускаемых законом:

1. **Изменение иска** – это изменение оснований или предмета иска. Если меняется и то, и другое, то это уже другой иск. Так, требование о расторжении договора найма может основываться на пользовании квартирой не по назначению, на не внесении оплаты, на не проведении капитального ремонта.

Изменение размера исковых требований – это изменение его материального объекта (изменение суммы, изменение вещи (ст. 39 ГПК).

Возможно уменьшить или увеличить размер исковых требований, но это не означает изменение предмета иска.

2. **Отказ от иска** – отказ истца от судебной защиты, если истец не желает защищать себя судебным порядком. Это может произойти по различным мотивам, которые не имеют для суда значения, главное, чтобы отказ от иска не противоречил закону. Обычно отказ от иска, когда требование истца выполнено ответчиком, до рассмотрения дела в суде, истец предотвращает предъявление требования к нему со стороны ответчика, просто не желает судиться (ст. 220, 221, 39, 173 ГПК).

3. **Мировое соглашение** – это соглашение истца и ответчика по спорному отношению, главное, чтобы оно не противоречило закону, не нарушало право третьих лиц. Так, мать не может отказаться от алиментов на ребенка, потому что ответчик не будет претендовать на жилую площадь. Из примера, можно сделать вывод: разные отношения не могут быть предметом мирового соглашения. Мировым

соглашением стороны сами определяют свои права, путем взаимных уступок. Признание иска ответчиком – это не мировое соглашение.

4. Когда спорное материально-правовое отношение взаимосвязано с другим материально-правовым отношением, например, возмещение материального ущерба является одновременно и основанием морального возмещения, истец может подать в суд сразу два иска – два требования о присуждении. Такое объединение называется **соединением исков** (ст. 151 ГПК). Оно может проходить по инициативе суда, когда истец подает одновременно два исковых заявления или истцы подают разные исковые заявления, но к одному ответчику, а требования однородны – взыскание заработной платы. По указанию закона, суд иногда обязан одновременно рассматривать дела о расторжении брака, разделе имущества, передаче детей на воспитание (ст. 24 СК РФ). Соединение исков может происходить и по инициативе самого истца и по просьбе ответчика, если к нему предъявлены однородные иски, например, когда ответчик предъявляет встречный иск (ст. 137 ГПК).
5. **Разделение исков** (ст. 151 ГПК) – выделение одного искового требования или нескольких из группы заявленных. Так, в случае раздела имущества супругов, на которое претендуют другие, например, их родители – третьи лица, суд должен выделить раздел имущества (это может быть в отношении одного объекта спора) в отдельное производство.

Институт соединения, разделения, выделения встречного иска имеет целью обеспечить быстроту, эффективность процесса. Вопросы эти решаются судом, судьей и не обжалуются.

Объективное объединение исков, дел – объединение по предмету (объектам спора), но стороны – одни и те же.

При *субъективном объединении* исков, дел необходимо несколько истцов или ответчиков по одному объекту спора.

В последнее время частыми становятся **групповые иски**. Законодатель такого термина не указывает, т.к. это вид соуча-

ствия. Пример такого соучастия: дела вкладчиков, дела жителей района к местным или городским органам власти. При этом группа истцов может быть определена (вкладчики, имеются договора) или нет (дела об охране природы, о правах потребителей).

Выбор способа защиты права принадлежит истцу. Он определяет, что он хочет от ответчика. Ответчик же вправе признать иск полностью или частично, признание должно быть письменным или устным в ходе судебного разбирательства, но с занесением подписей в протокол судебного заседания, при этом оно не должно противоречить закону, должно быть добровольным (ст. 173 ГПК). Кроме того, ответчик может защищаться от предъявленного к нему иска.

Способы защиты ответчика:

1. Он может подать возражения, объяснения по иску.
2. Он может предъявить встречный иск.

Встречный иск должен отвечать условиям (ст. 131 и 132 ГПК), быть надлежащим образом оформленным, предъявляться только к истцу, только в первой инстанции до вынесения судом решения.

При подаче иска в суд возможно четыре варианта:

1. Исковое заявление будет принято судом к производству, и соответственно возникнут правовые последствия: возбуждено гражданское дело искового производства, тогда между истцом и судом, другими лицами, участвующими в деле, возникают процессуальные правоотношения. Так, у суда возникает право и обязанность разрешить спор, у сторон – доказывать истину (это процессуальные последствия); прерывается срок исковой давности, возможно присуждение сумм с момента подачи иска (это материально-правовые последствия) (ст. 133 ГПК).
2. Исковое заявление будет оставлено без движения (ст. 136 ГПК).
3. В принятии искового заявления будет отказано (ст. 134 ГПК).
4. Исковое заявление будет возвращено (ст. 135 ГПК).

Если заявление принято, то истец вправе требовать мер обеспечения иска – действий, направленных на применение предусмотренных законом мер, гарантирующих надлежащее исполнение решения суда в будущем (это касается, в основном, исков о присуждении).

Процедура применения мер по обеспечению иска описана ст. 139–146 ГПК, где (перечень мер не исчерпывающий).

Иск может быть обеспечен на любой стадии процесса. Он может быть обеспечен и частично. Так, распространены требования о возмещении морального вреда – суммы, порой, громадной, поэтому обеспечение иска может быть произведено судом в разумных пределах (Адвокат Г.Резник считает, что неимущественный иск не может быть обеспечен имущественным арестом¹. Профессор М. Треушников считает, что иск о возмещении морального вреда – это иск о присуждении, поэтому может быть обеспечен. Обеспечение иска допустимо по делам как имущественного, так и неимущественного характера (по этому вопросу ведется дискуссия).

Итак, *иск* – это основание возбуждения гражданского дела в суде, которое рассматривается по правилам искового производства.

Черты искового производства: наличие спора об объективном праве, наличие материально-правового требования, т.е. иска и двух сторон с противоположными интересами – истца и ответчика, – которые связаны материально-правовым отношением.

¹ Обеспечение исков о возмещении морального вреда // Российский судья. – 1998. – № 1. – С. 53-54.

Контрольные вопросы

1. Чем отличается иск о признании от иска о присуждении?
2. Если предмет иска не изменяется, а меняются только основания иска, возможно ли предъявление иска по тому же предмету вторично? Приведите примеры.
3. Каким образом защищаются права ответчика при предъявлении иска?
4. Возможно ли обеспечение иска о передаче ребенка на воспитание?
5. Как обеспечивается иск о компенсации морального вреда?
6. В доме произошло заливание горячей водой по причине того, что на крыше лопнул сгон. Как будут рассматриваться дела жильцов данного дома о возмещении ущерба?
7. Что такое соучастие?

Практические задания

Задание 1.

- Составьте исковое заявление о возмещении ущерба, причиненного в результате дорожно-транспортного происшествия.
- Напишите объяснение на иск по данному делу.
- Составьте ходатайство о принятии мер по обеспечению иска о признании договора купли-продажи квартиры недействительным.

Задача 2

Истец обратился в суд с иском. В заявлении он указал, что просит разделить наследственное имущество, возместить ущерб от залива квартиры и обязать дирекцию отремонтировать лестницу.

Будет ли принято такое заявление? Что необходимо предпринять истцу, суду?

Задача 3

Супруги в 2001 году поссорились, и жена подала иск о разводе. Потом супруги помирились, и производство по делу было прекращено.

В 2003 году стороны опять поссорились. Жена подала заявление о расторжении брака.

Суд отказал в принятии заявления, сославшись на то, что ранее супруги уже подавали заявление в суд, и производство было прекращено в связи с примирением.

Что делать супругам: идти в ЗАГС, в другой суд?

Задача 4

Покупатель предъявил иск о замене товара. При рассмотрении дела в судебном заседании он устно заявил, что просит взыскать стоимость товара и компенсировать моральный вред.

Правомерно ли такое изменение требований? Какие должны последовать действия суда?

Тест

1. Иск - это:

- а) требование к ответчику;
- б) претензия;
- в) телеграмма с просьбой вернуть долг;
- г) объяснения истца в суде;
- д) требование истца к ответчику, поданное в суд.

2. Исковое заявление должно отвечать требованиям:

- а) скромности;
- б) учтивости;
- в) логичного изложения;
- г) формы согласно закону.

ТЕМА 8.

Доказательства по гражданскому делу. Процесс доказывания

Цель темы – овладение основами теории доказательств.

**Изучив тему 8, студент должен
знать:**

- что судебные доказательства неразрывно связаны с фактическими данными дела;
- что бремя доказывания лежит на стороне;

уметь:

- классифицировать доказательство по разным категориям, например, копия документа – это письменное доказательство и производное.

Акцентировать внимание на понятиях: «предмет доказывания», «доказывания» и «доказательства», «относимость-допустимость доказательств».

Краткое содержание:

Понятие и цель судебного доказывания. Понятие судебных доказательств. Фактические данные и средства доказывания. Доказательственные факты.

Понятие предмета доказывания. Определение предмета доказывания по конкретным гражданским делам. Сочетание активности сторон, прокурора и суда при определении судом круга фактов, подлежащих доказыванию. Факты, не подлежащие доказыванию.

Распределение между сторонами обязанности доказывания. Активная роль суда по истребованию доказательств в подтверждение существенных для дела фактов. Доказательственные презумпции (понятие и значение).

Классификация доказательств: первоначальные и производные, прямые и косвенные, устные и письменные, личные и вещественные.

Относимость доказательств и допустимость средств доказывания.

Оценка доказательств.

Виды средств доказывания. Объяснения сторон и третьих лиц.

Признание сторон (третьего лица) как средство доказывания.

Свидетельские показания. Процессуальный порядок допроса свидетелей. Права и обязанности свидетеля.

Письменные доказательства. Виды письменных доказательств (по содержанию и форме). Порядок истребования письменных доказательств от другой стороны и лиц, не участвующих в деле. Спор о подлоге документов.

Вещественные доказательства, их отличие от письменных доказательств. Порядок представления и хранения. Осмотр на месте. Протокол осмотра.

Экспертиза, основания к ее производству в судебном заседании или вне суда. Порядок производства судебной экспертизы. Заключение эксперта, его содержание. Процессуальные права и обязанности экспертов. Дополнительная и повторная экспертизы.

Обеспечение доказательств. Основания к обеспечению доказательств до предъявления иска.

Судебные поручения. Процессуальный порядок дачи и выполнения судебного поручения.

План (вопросы) семинара:

1. Понятие судебных доказательств.
2. Процесс доказывания.

3. Предмет доказывания, обстоятельства дела, факты.
4. Основания освобождения от доказывания. Преюдициальность.
5. Относимость и допустимость доказательств.
6. Оценка доказательств. Оценка экспертизы.
7. Процессуальное положение эксперта. Специалист в гражданском процессе.
8. Виды доказательств по кругу лиц, по процедуре получения, по материальному выражению.
9. Обеспечение доказательств и закрепление в суде.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 55-87, 186).
2. Учебник (стр. 246-302).

Данная тема неразрывно связана с понятием объективной истины. Вопросы истины и доказательств являются дискуссионными. Процесс начинается благодаря воле сторон, а ход его определяется их волей и рамками закона. Основное в этом процессе – это процесс доказывания. У доказывания должна быть своя цель.

Целью доказывания является установление действительных обстоятельств дела, следовательно, действительных обстоятельств материально-правового спора и юридических фактов, ему содействующих. У сторон имеется противоположный интерес, суд же как арбитр должен познать действительность на основе строго регламентированных законом правил и оценить познанное, а оценив, юридически классифицировать и разрешить существующие между сторонами отношения.

Само понятие доказательств, доказывания существует не только в рамках ГПК. Известна поговорка: «Легко сказать, да не легко доказать».

Согласно словарю Даля, доказывать, доказать что-то – это убеждать в истине, приводить доводами, свидетельствовать; подтверждать что-то неоспоримо. На кого-то доносить, доводить, обвинять и уличать; выводить, обнаруживать дело. . .

Доказной – могущий быть доказанным, к доказанию относящийся. . . Доказательство – прямой довод, обстоятельства, подтверждающие или доказывающие что-то.

Никто не может свидетельствовать во вред себе, против близких.

Конституция РФ: «Никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга, близких родственников, круг которых определяется федеральным законом» (ст. 51). Конституция предусматривает, что возможны и иные случаи освобождения от дачи свидетельских показаний.

Поэтому ГПК предусмотрел еще (кроме с. 56) и основания освобождения не только по принципу родства (супруг, родители, дети, сестры, братья, внуки, бабушки и дедушки), но и по роду занятий (именно в отношении тех сведений, которые стали известны при их исполнении (исповедь)).

Доказывание в суде определяется принципами состязательности и равноправия и направлено на разрешение спора, дела в соответствии с установленными обстоятельствами и действующими нормами права.

При этом доказывание – сложный процесс, охватывающий и мыслительную деятельность (рассуждения, доводы, понятия, версии, сопутствующие обстоятельства, динамика развития событий, анализ происходящего), и процессуальную (в рамках ГПК РФ).

Итак, чтобы что-то утверждать, требовать, просить, надо это доказать.

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 (ст. 55 ч. 1 ГПК РФ).

Эти сведения могут быть получены строго определенным законом порядком, из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. Они должны быть допустимыми и относимыми.

Доказательства – это данные. Судебные доказательства – это средства, используемые для установления действительных обстоятельств дела. Судебные доказательства включают в себя два понятия:

1. Содержание – это сам факт, суждение о нем.
2. Процессуальная форма – средства, с помощью которых происходит установление фактов: объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключение эксперта, письменные и вещественные доказательства.

Факты – это явления объективной действительности. Сведения о факте – это информация, при помощи которой можно познать факт.

Следует различать понятия:

Судебные доказательства – полученные по правилам ГПК сведения, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для дела.

Предмет доказывания – обстоятельства, которые стороны и другие участники процесса должны доказать, а суд – установить.

Доказывание – деятельность, направленная на установление обстоятельств дела с помощью судебных доказательств, цель которой – обоснование своих требований и возражений участниками процесса. Она состоит из представления, собирания, исследования и оценки.

Фактические данные – это информация, сведения об обстоятельствах дела. Доказательствами могут быть любые фактические данные; главное, чтобы они были получены надлежащим образом.

Доказательственные факты – это те факты, которые не имеют прямого отношения к делу, но дают основу для выводов об искомом факте, т.е. факте, который суд должен установить, например, иск предъявлен к лицу, которое утверждает, что не могло в этот день причинить ущерб истцу, так как находилось в другом городе. Суд должен в данном случае установить факт причинения ущерба ответчиком, а если ответчик

докажет, что он был в другом городе, то значит он – ненадлежащий ответчик. Необходимо устанавливать сторону правоотношения и обстоятельства дела.

Чтобы как-то ориентироваться в этом теоретическом вопросе, принято классифицировать доказательства, то есть выстраивать по «классам», логически связывая их между собой и разделяя по какому-либо признаку.

Существует несколько классификаций доказательств:

1. По средствам доказывания – на полученные от сторон, от третьих лиц, от других участников процесса, от свидетелей, от лиц, не участвующих в процессе, от экспертов.
2. По источнику – по фактическому выражению:
 - *личные* – исходящие от людей (любые объяснения участников процесса, свидетелей – ст. 68, 69 ГПК);
 - *вещественные* (объекты неживой природы, несущие следы, отпечатки событий, явлений, наличие или отсутствие которых устанавливается в процессе доказывания – ст. 73, 74, 75, 76 ГПК);
 - *аудио- и видеозаписи* (ст. 77 ГПК);
3. По характеру связи доказательства с доказываемым фактом:
 - *прямые* – это доказательства, содержание которых имеет однозначную связь с искомым фактом, сразу позволяет сделать один единственно верный вывод;
 - *косвенные* – это доказательства, имеющие многозначительную связь с искомым фактом, то есть из содержания доказательства можно сделать несколько вероятных выводов о величине или отсутствии фактов, имеющих значение для дела, то есть косвенные доказательства должны сочетаться между собой, а еще лучше – и с прямыми доказательствами.
4. По способу образования:
 - *первоначальные* (непосредственные) – это доказательства, сформировавшиеся непосредственно в процессе самого явления, события, действия;
 - *производные* – доказательства, которые воспроизводят сведения из первоначальных доказательств.

5. Положительные – подтверждающие версию обстоятельства дела.
6. Отрицательные – опровергающие версию, обстоятельства дела. Состязательность и предполагает наличие положительных и отрицательных фактов: что утверждает одна сторона, то должна отрицать другая. По некоторым категориям дел суд должен установить, а заявитель – доказать именно отрицательные факты (неуплата должником неустойки, невыполнение родителем обязанностей, отсутствие лица на месте жительства). Однако, анализ практики показал, что только в 20% дел, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства, стороны ссылаются на отрицательные факты¹.

Одно и то же доказательство может быть одновременно относящимся и соответственно классифицированным по нескольким признакам классификации.

Так, одним из видов доказательств являются письменные доказательства (ст. 71 ГПК). Они наиболее часто используются, присутствуют в каждом деле. Еще на стадии возбуждения дела в суде заявитель уже может представить хотя бы одно письменное доказательство, пусть и косвенное, но доказывающее факт того, что он имеет право обратиться в суд с подаваемым им заявлением, например, документ, удостоверяющий факт родства по делу о наследстве.

Письменное доказательство всегда вещественно, так как является материально выраженным, чаще на бумаге, но иногда и на других носителях. Главный отличительный признак письменного доказательства от других вещественных – это читаемость и содержание текстовой или графической информации. Но письменное доказательство является и личным, так как содержит мысли составителя, выражение воли, поэтому значение для суда имеет само выражение мысли, а не бумага. Письменное доказательство может быть прямым (подлинник договора), и косвенным (предложение заключить договор),

¹ Российская юстиция. – М., 2000. – № 3. – С. 19–20.

а также непосредственным (актовая запись о рождении) и производным (копия свидетельства о браке).

Сами письменные доказательства можно разделить на следующие группы:

1. письма личного характера (письма, открытки, записки т.д.), т.е. исходящие от участников процесса, не облаченные в определяемую законом форму;
2. документы (которые выдают ЗАГС, нотариат, суд, прокуратура, хозяйствующие субъекты). По отношению к участникам процесса документы могут быть относящимися к ним (акт о несчастном случае) и относящимися к органу, их издавшему (устав, положение).

По информации, по форме документы могут быть:

- простыми (письма, заметки);
- составленными по обязательной форме (акты, свидетельства и т.д.), подлежащие обязательной регистрации лицом, их издавшим (журнал учета жалоб и подлежащие регистрации в другом органе договоры о недвижимости).

Письменные доказательства могут быть представлены суду в подлиннике или в копии, при этом возможна лишь выписка из документа, которая должна быть заверена.

Письменные доказательства могут быть различными по объему и форме: от свидетельства о рождении до авторского труда.

Исследование письменных доказательств проходит или на месте (ст. 71, 175 ГПК), или в суде путем оглашения. Оглашение возможно и тогда, когда стороны знакомились с материалами дела до суда, так как неоглашение материалов является нарушением принципа устности. Конечно, не обязательно зачитывать все слово в слово: главное, чтобы письменное доказательство было названо и была оглашена его информативная часть.

Письменными доказательствами являются именно те документы, которые были созданы до гражданского процесса, если же они были созданы уже в момент нахождения дела в суде, но только при том условии, что они вносят изменения в

уже рассматриваемое правоотношение. Объяснения сторон, третьих лиц, отзыв на иск и т.п. могут быть также даны в письменном виде, но это не письменные доказательства – это личные доказательства в письменном виде, которые содержат анализ правоотношения с точки зрения какой-то из сторон.

Доказательства могут быть разными. В каждом конкретном деле они свои. Но в каждом деле доказательства имеют два свойства: **относимость (ст. 59 ГПК) и допустимость (ст. 60 ГПК).** **Относимость доказательств (ст. 59 ГПК)** – это широкая правовая категория, свидетельствующая о взаимосвязи доказательств с обстоятельствами, подлежащими установлению, как для разрешения всего дела, так и для совершения отдельных процессуальных действий. Это означает, что суд должен принимать к делу и во внимание при рассмотрении дела и вынесении решения только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому делу. Относящимися доказательствами будут те, которые связаны с предметом доказывания, поэтому суд принимает доказательства, которые содержат информацию о материально-правовом отношении сторон или процессуально-правовом отношении сторон. Чтобы стороны и участники процесса не злоупотребляли правами, а также для соблюдения относимости, закон возлагает на лиц, просящих суд истребовать доказательства, обязанность объяснить их значение для дела (ст. 57 ГПК). Первоначальная оценка относимости доказательств проходит еще на стадии принятия заявления и стадии подготовки дела, судья может на этих стадиях возвратить какие-либо доказательства по принципу их неотносимости, процессуально это не оформляется, но в дальнейшем и в ходе судебного заседания лицо может вновь заявить подобное ходатайство или представить его суду, что уже будет отражено в протоколе судебного заседания и в данном случае оформлено процессуально. Конечная оценка относимости осуществляется в совещательной комнате, и возможно, что она будет отличаться от той, которая была на предварительных стадиях и в ходе судебного разбирательства.

Допустимость доказательств – это правило, в силу которого суд может приобщить к делу, исследовать и положить в основу решения только предусмотренные законом виды доказательств: объяснения сторон, участников процесса, показания свидетелей, письменные доказательства, вещественные доказательства и заключения экспертов. Вторая часть правила о допустимости состоит в том, что некоторые факты могут быть доказаны лишь определенными средствами доказывания, т.е. если в отношении каких-то дел законом предусмотрены определенные доказательства, то на другие доказательства ни стороны, ни суд ссылаться не могут, хотя бы их и было достаточно и они относились бы к делу. Гражданское процессуальное право не определяет круг этих доказательств, его устанавливают материальные законы. Классический пример – договор займа. По договору займа одна сторона (заимодавец) передает другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи... Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или вещей... Договор займа должен быть заключен в письменной форме... (ст. 807 и 808 часть 2 ГК). Если договор займа должен быть совершен в письменной форме, его оспаривание по безденежности путем свидетельских показаний не допускается (ст. 812 ч. 1 ГК РФ).

Тождественным допустимости является понятие «юридическая сила доказательств» – способность доказательств служить средством доказывания обстоятельств, имеющих значение для дела.

Ч. 2 ст. 50 Конституция РФ гласит: «При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона».

Правила относимости и допустимости действуют одновременно и сообща. Суд определяет относимость при каждом конкретном деле, а закон определяет допустимость по категориям дел. Относимость спасает от загромождения дела, допустимость – это гарантия нахождения в деле законных, надежных доказательств.

Следуя принципу состязательности, закон возложил бремя доказывания на стороны, так, стороны должны доказать

либо опровергнуть те обстоятельства, на которые ссылаются, на основании которых основывают свои требования, свои возражения.

Суд должен разъяснять права и оказывать содействие в сборе доказательств (ст. 56, 150 ГПК).

«Реальная состязательность существует лишь там, где от активности участников процесса зависит конечный результат для каждого из них. Суд пассивен: его задача – это обеспечить обоюдное соблюдение процедуры, правил игры... Доказывание – барометр состязательности процесса. По степени участия суда в доказательственной деятельности можно судить о количестве (объеме) состязательности во всей процессуальной модели»¹. Это мнение об арбитражном процессе. В отношении же гражданского процесса мнение такое, что количество гражданских исков растет, лица не могут защитить себя сами, услуги адвоката дороги, в других же странах наоборот – суд может собирать доказательства на любой стадии, он не может лишь сам вызывать свидетелей, например, ГПК Эквадора². Чтобы не было проблем с доказыванием, необходимо установить категории дел, по которым в обязательном порядке лицам бы оказывалась бесплатная юридическая помощь. Кроме того, проблемы доказывания коренятся и в юридической грамотности и психологии граждан: какие документы мы храним? Суд вынужден делать запросы на обычные выписки из домовых книг, так как их не дадут по заявлению соседа, который хочет подать иск на своего соседа³.

Итак, общее правило доказывания: **каждое лицо доказывает те факты, которые обосновывают его юридическую позицию.**

¹ Медведев И.Г. Проект Арбитражного процессуального кодекса: вопросы письменных доказательств. Юрист. – 2000. – № 4. – С. 18–20.

² Ермакова Е.Л. Концепция роли суда в доказывании по гражданским делам в современном российском праве и праве зарубежных государств // Российский судья. – 1998. – № 1. – С. 57.

³ Диордиева О.Н. Проблемы доказывания // Российский судья. – 1999. – № 2. – С. 11–12.

Истец может предъявить иск, основывая его на одних обстоятельствах, например, мать подает иск о взыскании алиментов, указывая на то, что семья распалась, она одна воспитывает сына, на практике от нее не требуют доказывать, что отец ребенка не участвует в воспитании и содержании его. Но ответчик может в свою очередь возражать по иску, ссылаясь именно на свое участие, поэтому истица может уточнить свои основания иска, исправить свою пошатнувшуюся в связи с возражениями ответчика позицию и предоставить свои доказательства. Если ответчик не возражает, не участвует в процессе доказывания, то такая ситуация является примером практической (применяемой судом) презумпции.

Для процессуальной экономии закон использует понятие презумпции. **Презумпция** установленное законом предположение, что данный факт существует, если есть другие. Так, общее правило о возмещении вреда: вред возмещает собственник источника повышенной опасности. При презумпции истец освобождается от доказывания вины ответчика, ответчик, наоборот, должен доказывать отсутствие своей вины, если хочет чтобы в иске было отказано. Второй вид презумпции – это презумпция вины лица, не исполнившего обязательство или исполнившего его ненадлежащим образом.

Законом закреплены два вида оснований освобождения лица от доказывания (ст. 61 ГПК):

1. Общеизвестные факты (общеизвестность освобождает их от доказывания, это служит экономии времени и избавляет от необходимости доказывать очевидное).
2. Преюдициальность – относящийся к предыдущему судебному решению, в данном случае судебное решение – решение или приговор. Эти два основания не зависят от воли сторон.

Есть еще одно основание, которое зависит от воли другой стороны, так, если *сторона признает факт*, на который ссылается другая сторона, этот факт доказывать не надо.

Итак, **доказывание** – это деятельность участников процесса, в основном, сторон, третьих лиц, но это может быть деятельность прокурора, направленная на установление фактических обстоятельств дела, имеющая целью установление истины по делу и осуществляемая при содействии и определяющей деятельности суда.

Так, прокурор знает дело, если он его возбудил, еще и до суда, он может проверить доказательства, законно их закрепить и истребовать, он может сам провести проверку или поручить ее другому должностному лицу. Это особенно характерно для таких дел, в которых участие прокурора обязательно.

Суд не должен ничего доказывать, он должен лишь направлять юридически значимую доказательственную функцию сторон, правильно определить предмет доказывания (это совокупность фактов, имеющих материально-правовое значение, установление которых необходимо для вынесения судом законного и обоснованного решения).

Истинная информация дает возможность познать действительный факт, ложная – препятствует этому. Для суда имеют значение не просто факты, а именно юридические факты: это события, действия, поступки. Все юридически значимые факты, входящие в предмет доказывания, образуют фактический состав по делу, формируемый исходя из предмета спора, из оснований иска, доводов ответчика, норм права.

Задача суда – познать факты и оценить их. Суд осуществляет познавательную деятельность поэтапно, каждый из этапов обозначен в законе. Так, судебный орган должен (ст. 362 ГПК):

- а) правильно определить юридически значимые обстоятельства;
- б) создать условия для доказывания;
- в) сделать так, чтобы выводы, изложенные в решении, соответствовали действительным обстоятельствам дела.

Суд должен основывать решение на доказанных фактах, устранять противоречия в фактах и доказательствах.

Оценка доказательств – это определение судом достоверности и достаточности исследованных в ходе судебного разбирательства доказательств.

Иногда при оценке доказательств приходится соотносить не только сами факты, но и их причинные связи, мотивы (например, признание брака недействительным). Установление всех обстоятельств – цель оценки.

Конечная оценка – это деятельность судей при вынесении решения в совещательной комнате, это «невидимый», скрытый от глаз участников процесс, а если судья единолично рассматривает дело, то скрытый и от других судей, мыслительный процесс, находящий выражение на бумаге – решении суда. Начинается он с момента принятия заявления и до подписания решения. Включение в понятие оценки относимости доказательств возможно только тогда, когда суд отвергает какие-либо не относящиеся к делу доказательства.

Указано, что суд оценивает доказательства по внутреннему убеждению (ст. 67 ГПК), следовательно, это субъективная оценка, но судья наделен правом вершить правосудие, поэтому его убеждение должно быть в рамках закона и мотивировано в решении. (Проблема сегодня – это вынесение решений не только строго по закону, на основе доказанного, но и с точки зрения справедливости, от этого судьи уйти еще не могут, так как живут в обществе). Оценку производят и другие участники процесса: прокурор, эксперт дают заключение по делу – это их функциональная обязанность; стороны, адвокаты, третьи лица дают оценку, выступая в судебных прениях, – это их право, но не обязанность, кроме того, они участвуют и в предварительной оценке, когда решают вопрос, какое доказательство им представить на суд.

Контрольную оценку дают вышестоящие инстанции при рассмотрении дел по жалобам и протестам, а также суды при пересмотре дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заключение эксперта – особый вид доказательства – это и личное, и вещественное, и письменное доказательство.

Оценивать его суд должен так же, как и другие доказательства: учитывать категоричное или вероятное заключение, были ли процессуальные нарушения при назначении экспертизы, достаточно ли материала было у эксперта. Несогласие с заключением должно быть мотивировано.

Различают экспертизы судебно-медицинские, строительные, почерковедческие, технические, бухгалтерские, товароведческие, автотехнические и иные. Экспертиза может быть повторной или дополнительной (ст. 87 ГПК), комплексной (ст. 82 ГПК), комиссионной (ст. 83 ГПК).

Эксперт вправе участвовать в судебном разбирательстве, знакомиться с материалами дела, заявлять ходатайства, задавать вопросы, получать вознаграждение.

Эксперт обязан явиться в суд, дать заключение по делу, если он не имеет права отказаться от дачи заключения или заявить самоотвод. Он несет уголовную ответственность за ложное заключение.

Специалист – лицо, обладающее специальными знаниями и навыками и привлекаемое для дачи консультаций, пояснений или совершения отдельных процессуальных действий (ст. 81 ГПК).

Обязанность специалиста – явиться в суд, дать правдивую консультацию (это предполагается, но в законе не закрепляется), оказать суду требуемую от него техническую и консультативную услугу.

Права специалиста следующие: отказаться от дачи консультации если он не компетентен в этом вопросе, задать вопросы, которые перед ним ставит суд. Он также обладает правом ознакомиться с записью в протоколе, где изложено его пояснение, и дать консультацию устно или письменно.

Консультация специалиста не является доказательством по делу, только заключение эксперта может быть доказательством.

Стороны без доказательств не могут доказать позицию, утверждаемую ими в суде. Отсутствие доказательств, их плохое качество и малое количество – причина неполного и необоснованного решения суда. Поэтому закон предусмотрел следующую процедуру – **обеспечение доказательств**, т.е. закрепление и сохранение для судебного разбирательства сведений, содержащих фактические данные, имеющие значение для дела. Причины таких мер бывают двух видов: объектив-

ные – исчезновение самого доказательства (следы аварии); субъективные – другая сторона может их спрятать, уничтожить (уничтожение документов-подлинников) (ст. 66 ГПК). Инициатива в обеспечении доказательств принадлежит лицам, а не суду. Обеспечение доказательств производится не только судом, но и нотариусами, консулами. Меры обеспечения доказательств – осмотр на месте, допрос, назначение экспертизы, истребование документов (ст. 58, 79, 170 ГПК). При обеспечении доказательств их не оценивают удовлетворяя ходатайство об обеспечении доказательств, судья должен лишь рассмотреть вопрос о допустимости и относимости доказательства. В определении четко должно быть указано, какое действие и кому произвести для совершения действия по обеспечению доказательства.

Одним из способов обеспечения доказательств является судебное поручение (ст. 62, 63 ГПК), но судебное поручение – это и способ собирания доказательств, и личное письменное доказательство (если судебное поручение было дано о допросе лица). Информация, полученная по судебному поручению, не оценивается, а направляется суду, который рассматривает дело.

Контрольные вопросы

1. Каким образом ставятся вопросы перед экспертом?
2. Как вы будете доказывать факт заключения договора займа?
3. Нужно ли доказывать по делу о расторжении брака и разделе имущества супругов свою специальность?
4. Приведите примеры общеизвестных фактов.
5. Каким образом признаются факты. Как признание факта процессуально оформляется?
6. Кто оценивает доказательства по делу?

Практические задания

Задание 1

Составьте ходатайство об истребовании доказательства по делу (в помощь: договор, реестр нотариуса, выписка из истории болезни, акт о несчастном случае и т.п.).

Задача 2

Истец обратился в суд с иском о взыскании по договору займа. Он представил в подтверждение копии заявлений свидетелей, заверенных нотариусом. Суд отказал в принятии данных заявлений. Тогда истец просил суд допросить данных лиц в судебном заседании как свидетелей. Суд отказал в этом. Ответчик не признал иск, сославшись на то, что договор был безденежным, и пригласил свидетелей, которых суд допросил.

Правильно ли поступал суд?

Задача 3

Истец оспаривает увольнение на работе. Но не может представить доказательств того, что работал в этой организации. Запись в трудовую книжку ему не сделали.

Как следует поступить истцу? Что должен сделать суд? Есть ли какая-то обязанность у ответчика?

Задача 4

Истец просил суд обеспечить доказательства по делу, сделать запросы в торговую организацию о покупке товара в кредит. Суд наложил арест на имущество ответчика.

Правомерны ли действия суда в данной ситуации?

Задача 5

Истец заявил ходатайство о допросе свидетелей по факту непроживания ответчика на площади. Ответчик в судебном заседании факт непроживания на площади признал. Суд приступил к допросу свидетелей, которых было 12 человек. Все свидетели говорили одно и то же.

Была ли необходимость допроса свидетелей вообще?

Задача 6

Истец оспаривает подпись наследователя на завещании. Он представил заключение специалиста. Ответчик не согласился и просил признать данное заключение недостоверным доказательством, так как суд экспертизы не назначал.

Как следует поступить суду?

Тест

1. Доказывать должен:

- а) суд;
- б) переводчик;
- в) понятой;
- г) свидетель;
- д) представитель органа, дающего заключение по делу;
- е) эксперт;
- ж) истец.

2. Суд оценивает доказательства по принципу:

- а) гласности;
- б) оперативности;
- в) красивого оформления;
- г) достаточности;
- д) справедливости;
- е) разумности;
- ж) первоначальности;
- з) последнего представленного;
- и) своего внутреннего убеждения.

ТЕМА 9.

Возбуждение гражданского дела в суде. Досудебная подготовка. Приказное производство

Данная тема включает в себя фактически три темы, так как все рассматриваемые действия происходят как со стороны участников процесса, так и со стороны суда, при этом судья совершает их единолично.

Цель данной темы – сформировать представление о том, как подать заявление в суд и как готовиться к судебному разбирательству.

Изучив тему 9, студент должен Знать:

- что подача заявления – это предпосылка, но не обязательное предверие судебного разбирательства, так как дело может быть окончено на стадии досудебной подготовки;
- что подготовка дела к судебному разбирательству обязательна по каждому гражданскому делу;
- что приказное производство – это упрощенная форма судопроизводства, проходящая без вызова сторон (взыскателя и должника) и без подготовки и судебного разбирательства.

Краткое содержание:

Возбуждение гражданского дела – первая стадия гражданского процесса. Порядок предъявления иска. Последствия его несоблюдения. Исковое заявление и его реквизиты. Порядок исправления недостатков искового заявления.

Принятие искового заявления. Основания к отказу в принятии заявления. Правовые последствия возбуждения гражданского дела.

Подготовка дела к судебному разбирательству

Предварительное слушание. Окончание производства по делу на данной стадии процесса. Назначение дела к судебному разбирательству.

Процессуальные действия, совершаемые судьей в порядке подготовки гражданского дела к судебному разбирательству.

Назначение дела к разбирательству. Вызов в суд и другие извещения суда. Содержание повестки о вызове в суд. Порядок вручения повестки о вызове в суд.

Приказное производство

Историческая характеристика приказного производства. Порядок обращения в суд. Требования, по которым возможно обращение за выдачей приказа. Процессуальный порядок рассмотрения требований о выдаче приказа. Правовая природа судебного приказа и его форма. Обжалование судебного приказа и его исполнение.

План (вопросы) семинара:

1. Возбуждение дела в суде как стадия гражданского процесса.
2. Отказ в принятии искового заявления и последствия этого действия.
3. Оставление заявления без движения.
4. Процессуальные действия по подготовке дел к судебному разбирательству:
 - действия сторон;
 - действия суда.
5. Извещения и вызовы в суд. Надлежащее извещение и отказ в получении повестки.
6. Предварительное слушание дела, окончание дела на данной стадии.
7. Судебный приказ: категория дел, по которым возможно вынесение судебного приказа, процедура вынесения.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 113–154).
2. Учебник (стр. 301–333, 384–393).
3. Постановление Пленума ВС РФ № 2 от 20 января 2003 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие гражданского процессуального кодекса РФ».

Возбуждение гражданского дела в суде возможно при соблюдении условий.

Основное условие – это само обращение лица в суд с иском, заявлением. Это лицо может быть и гражданином, и лицом без гражданства, и организацией, и прокурором (ст. 4 ГПК), но этого условия недостаточно.

За судебной защитой может обратиться каждый, но само это право на защиту имеет материально-правовой и процессуально-правовой аспекты. Процессуальный аспект права суд проверяет на стадии возбуждения дела, так как происходит реализация норм процессуального права.

Право на обращение за судебной защитой – составная часть конкретной процессуальной правоспособности лиц, которые возбуждают дело. Относительно граждан право на судебную защиту может быть ограничено только федеральным законом. Так, ст. 28 Семейного кодекса определяет, кто может предъявить иск в суд о признании брака недействительным, цель ограничения – защита прав самого супруга, не желающего оспаривать брак. Для организаций право на судебную защиту зависит не только от статуса юридического лица, но и от их положения в материально-правовом отношении, от их компетенции. Так, отдел опеки не юридическое лицо, но он может и обязан подать иск в защиту ребенка.

Кроме права на обращение в суд, судья должен проверить, соблюден ли порядок обращения в суд.

Этот порядок заключается в соблюдении условий (их еще называют предпосылками):

- а) соблюдение правил подведомственности;
- б) соблюдение правил подсудности;

- в) дееспособность заявителя, истца;
- г) надлежаще оформленные полномочия представителя для ведения дела, у представителя может быть полномочие только на подачу иска в суд;
- д) надлежащее оформление заявления (только письменно);
- е) оплата госпошлины.

Возбуждение гражданского дела в суде – самостоятельная стадия гражданского процесса (ст. 133 ГПК), дело возбуждается принятием судьей заявления к своему производству. Цель данной стадии – возбуждение судебной защиты, осуществляемой в процессуальной форме. Судья выносит по каждому принятому заявлению и, соответственно, возбужденному определению, с этого момента дело находится в производстве суда.

Подготовка дела к судебному разбирательству – это вторая, следующая за возбуждением дела стадия процесса (ст. 147–153 ГПК). Цель данной стадии – подготовка условий для успешного и правильного разрешения спора, заявления, желательно в первом же судебном заседании, либо урегулирование конфликта сторон до судебного разбирательства.

Данная стадия необходима, обязательна, она выполняет возложенные на нее законом (ст. 148 ГПК) задачи. А успешное выполнение этих задач – залог качественного судебного разбирательства. Данная стадия проходит, в основном, *устно*. Она начинается с момента вынесения определения о принятии заявления и продолжается непосредственно до судебного разбирательства, хотя закон (ст. 153 ГПК) выделяет, что судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании.

Возможно осуществление задач данной стадии, совершение действий, которые проводит судья при подготовке дела к судебному разбирательству и при отмене решения в кассационном или надзорном порядке и возвращении дела на новое рассмотрение, после отмены решения первой инстанции.

На данной стадии судья и участники процесса взаимодействуют. При этом участники процесса состоят из двух

групп: лица, участвующие в деле, и лица, содействующие осуществлению правосудия. Круг участников зависит от категории дела, от доказательств, от сторон.

Сама стадия обязывает судью содействовать сторонам в реальном осуществлении ими своих прав (п. 4 Постановления Пленума ВС РФ «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 14.04.1988 г.). Конкретные действия, которые проходят на данной стадии, зависят от указанных ранее обстоятельств, от существования взаимных претензий, от необходимости направления судебных поручений, истребования доказательств от других лиц и т.д. Статьи 149 и 150 ГПК определяют действия, которые проходят на данной стадии. Закон не может перечислить все действия, которые будет производить судья на данной стадии, так как это невозможно. Но те действия, которые судья собирается сделать, он указывает в определении о подготовке дела к судебному разбирательству, при этом по мере необходимости он может произвести и действия, которые в нем не указаны (п. 3 указанного Постановления).

Все подготовительные действия можно разделить на группы:

1. Действия по урегулированию спора и прекращению дела в суде, примирение сторон (ст. 148 и п. 5 ст. 150 ГПК).
2. Определение лиц, участвующих в деле (п. 4 ст. 150 ГПК), также решает вопрос об участии в деле прокурора.
3. Действия по сохранению и сбору доказательств (п. 7, 8, 9, 10 ст. 150 ГПК).
4. Меры по обеспечению иска (ст. 139–146 ГПК); фактически это действие производит судья на стадии возбуждения гражданского дела в суде.

Особо следует отметить действие судьи по замене ненадлежащей стороны. Если ответчик – сторона ненадлежащая, судья не может отказывать в принятии заявления. Замена может происходить по инициативе истца, по его ходатайству, с предложениями суда, но при согласии самого истца (ст. 41 ГПК).

Ненадлежащая сторона – лицо, в отношении которого по материалам дела и согласно материально-правовому отношению исключается предположение, что эта сторона является субъектом спорного правоотношения. Порой сразу выяснить, кто надлежащая сторона, не представляется возможным, тогда суд в дальнейшем может произвести замену ненадлежащей стороны ответчика. **Надлежащая сторона** – это та, которая предположительно и является субъектом спорного отношения.

На стадии подготовки дела могут быть выяснены обстоятельства, которые являются основанием прекращения дела или оставления заявления без рассмотрения (ст. 220, 222 ГПК). Эти обстоятельства могли существовать и на момент подачи иска, и на момент возбуждения гражданского производства, тогда суд ошибочно принял такое дело, а могли возникнуть после подачи и возбуждения дела, при этом ошибки судьи в принятии заявления не было, но и дальнейший процесс не разумен и не целесообразен. В таком случае возможно предварительное судебное заседание (ст. 152 ГПК).

Когда дело готово к слушанию, судья назначает дату и время судебного заседания, место его проведения (ст. 153 ГПК).

Приступая к судебному разбирательству, надлежит установить, извещены ли не явившиеся лица о времени и месте судебного заседания с соблюдением требований закона. Почему это так важно? *Извещение участников процесса – это обязанность суда.* Она осуществляется путем направления повесток. Содержание судебной повестки регулирует закон (ст. 113 ГПК). Действует особый порядок их вручения (ст. 115–116 ГПК).

Кроме судебной повестки, суд может направлять извещения – обычно на прием к судье: телеграммы, телефонограммы – в основном, для переводчиков, экспертов, работников организаций. Но в связи с финансовыми трудностями иногда сторона берет на себя бремя извещения и направляет телеграмму от имени суда за свой счет.

Повестка может и не быть вручена. Но отказ в получении повестки (ст. 117 ГПК), перемена адреса без сообщения об этом суду (ст. 118 ГПК) предоставляют суду право считать, что извещение было надлежащим, и рассматривать дело.

Извещение участников процесса подробно регламентировано законом, так как это условие рассмотрения дела в судебном заседании. Назначение дела, отправление повесток должны производиться с таким расчетом, чтобы участники процесса могли ознакомиться и с представленными документами, ведь им может быть отправлена не одна повестка, а еще и копия искового заявления, копия жалобы, заявления, если ответчик не участвовал на стадии досудебной подготовки дела, и чтобы участники процесса успели подготовиться к делу, может, даже нанять адвоката, своевременно явиться в суд.

Стадия подготовки дела к судебному разбирательству направлена на то, чтобы в дальнейшем дело было разрешено как можно быстрее, желательно за одно судебное заседание. От полноты, обоснованности, законности действий на стадии подготовки дела зависит дальнейшее его движение.

Данная стадия процесса требует много времени, а, учитывая нагрузку судей, эта работа осуществляется в часы приема, то есть во время приема новых заявлений, на эти же часы вызываются и стороны для проведения собеседования¹.

Исправить недостатки данной стадии, пробелы которые были допущены судом и сторонами на стадии подготовки дела возможно при разбирательстве дела по существу, однако это не означает, что имеются основания для проведения второй стадии процесса формально.

Итак, вам уже известно, что гражданские дела различны по категориям, по кругу участников, по фабуле дела, по сложности доказывания.

¹ Подробнее см.: Диордиева О.Н. Прием граждан и досудебная подготовка дел или предварительное рассмотрение дел // Российский судья. – 2001. – № 4.

Те дела, которые не представляют собой особой сложности по доказательствам, которые однозначны и может быть вынесено особое судебное постановление, не требуют дальнейшей проверки, могут быть рассмотрены на особой процедуре, называемое **судебный приказ**. Судебный приказ выделен в отдельный институт – **приказное производство** (ст. 121–130 ГПК). Оно действует с ноября 1995 года, но еще в дореволюционной России была известна такая судебная процедура, также она была она предусмотрена и в ГПК 1923 г.

Цель данной формы защиты, осуществляемой судом (приказ выдается судьей, и это форма правосудия), – разрешение спора о праве в упрощенном порядке. В отличие от выдачи исполнительной надписи, при приказном производстве защищаются не только интересы заявителя, который является кредитором, но и интересы должника (ответчика), так как ему становится известно о том, что взыскатель (кредитор) возбуждает приказное производство, следовательно, он может представить свои возражения. И тогда спор будет рассматриваться по обычной процедуре – в исковом порядке.

Черты приказного производства:

1. Документальное.
2. В рамках, определенных законом.
3. Упрощенная форма судопроизводства.
4. Зависимость от воли сторон.

Заявитель – лицо, которое просит выдать судебный приказ, при подаче заявления и вынесении приказа оно именуется **взыскатель**.

Должник – лицо, которое обязано перед взыскателем.

Заявление о выдаче судебного приказа подается в суд по общим правилам подсудности (заявление о выдаче судебного приказа), заявление должно отвечать требованиям (ст. 124), быть оплачено госпошлиной (50% от суммы иска), а по льготным делам оно не оплачивается. Если заявление не отвечает требованиям (ст. 122 и 125 ГПК), то судья выносит определение об отказе в принятии заявления.

Одним из оснований к отказу в принятии заявления о выдаче приказа является категория требований – этот перечень исчерпывающий. Необходимо учитывать, что по взысканиям как последствиям признания сделки недействительной денежные суммы тоже могут быть взысканы, но только в исковом порядке. Так, не может быть судебным приказом расторгнут договор и взыскана неустойка. То, что рассмотрено в порядке приказного не может быть производства, может быть рассмотрено в исковом, а то, что может быть рассмотрено в приказном порядке, может, а иногда и должно рассматриваться в исковом. Так, алименты в приказном порядке можно взыскать, только если нет заинтересованных лиц, не требуется устанавливать твердый размер суммы.

Судья может отказать в выдаче приказа, если:

- усматривается наличие спора о праве, который невозможно разрешить на основании представленных документов;
- должник проживает за пределами РФ;
- не представлены документы, подтверждающие требование;
- имеется спор о праве;
- не оплачена госпошлина.

Приказ выдается по форме (ст. 127 ГПК). Он имеет силу исполнительного документа и непосредственно предъявляется для исполнения.

Судебный приказ как исполнительный документ предъявляется к исполнению по истечении 10 дней, которые даются для возражений должнику. То есть уже на 11-й день он может быть исполнен. У должника же есть право возразить на предъявление судебного приказа. При этом мотивы и основания значения не имеют.

Судья должен, получив возражения по исполнению приказа, отменить судебный приказ (ст. 129). После отмены у взыскателя есть право на предъявление иска в общем порядке (взыскатель становится истцом).

Итак, **приказное** производство – это упрощенная форма гражданского судопроизводства, вытекающая из искового су-

допроизводства, возможная по строго определенным законом категориям материально-правовых отношений, осуществляемая судьей единолично, без вызова сторон и ведения протокола судебного заседания, завершающаяся вынесением судебного приказа, имеющего силу судебного решения и исполнительного документа. Сторонами являются взыскатель и должник. Бремя доказывания состоит в предоставлении письменных доказательств, которые бесспорны, и лежит на взыскателе.

Контрольные вопросы

1. Какие действия судьи можно обжаловать на данной стадии процесса?
2. Какую силу имеет судебный приказ?
3. Если заявление о выдаче судебного приказа подано в отношении нескольких лиц, а возражения представил лишь один из них, что делать судье?
4. Что делать, если истец переехал, а дело находится в суде?
5. Как быть суду, если ответчик не представил возражения по иску?

Практические задания

Задание 1

Составьте:

- заявление о выдаче судебного приказа;
- определение об оставлении искового заявления без движения по причине неуплаты госпошлины, отсутствия требования истца;
- заявление об обеспечении иска и определении судьи по обеспечению иска по делу о разделе имущества.

Задача 2

Истец подал исковое заявление в суд, указав, что просит суд помочь ему добиться постановки на учет на улучшение жилищных условий.

В срок, предоставленный ему для исправления недостатков (ст. 136 ГПК РФ), он устранил недостатки и уточнил требование, что просит обязать управу района поставить его на очередь по категории «тяжелобольной».

Суд, не дожидаясь, пока истец исправит недостатки, возбудил гражданское дело и назначил судебное разбирательство.

Правильно ли поступил суд?

Задача 3

При подаче иска истец заявил ходатайство об обеспечении иска путем наложения ареста на квартиру. Так как цена иска составляет 200 тысяч рублей, ответчик живет один в однокомнатной квартире и может распродать имущество, то решение суда будет невозможно исполнить.

Как поступит суд с данным ходатайством об обеспечении иска? Как это будет процессуально оформлено?

Задача 4

В суд поступил иск о признании завещания недействительным на том основании, что наследодатель не мог понимать значение своих действий и не мог ими руководить при составлении завещания. В порядке подготовки дела к судебному разбирательству, ответчик просил суд обязать истца уточнить исковые требования.

Каким образом суд должен обязать истца уточнить исковые требования?

После того, как истец уточнил требования, ответчик заявил ходатайство о назначении по делу судебно-психиатрической экспертизы на предмет того, понимал ли наследодатель значение своих действий. Истец счел ходатайство преждевременным и просил суд назначить судебное разбирательство и вызвать свидетелей.

Суд назначил предварительное судебное разбирательство и вызвал свидетелей. Верно ли поступил суд?

Задача 5

На стадии подготовки дела о разделе имущества супругов к судебному разбирательству стороны договорились, что часть имущества они делят мирно, земельный участок должен поделить суд. Суд (в г. Москве) вынес определение о прекращении производства по делу в связи с утверждением мирового соглашения, а требование по земельному участку выделил в отдельное производство и отправил мировому судье по месту нахождения участка.

Правильно ли поступил суд? На какой стадии суд вынес определение о прекращении производства по делу и о передаче дела по подсудности, разъединении исковых требований? Какие из этих определений можно обжаловать? Что означает мировое соглашение?

Задача 6

Работники обратились в суд с заявлением о выдаче судебного приказа о взыскании зарплаты. Всего поступило 70 заявлений. Однако в своих заявлениях они не указали свой адрес и не представили копию заявления для должника.

Как должен поступить суд?

Задача 7

Мать ребенка подала заявление о выдаче судебного приказа на взыскание алиментов на сына в твердой денежной сумме. В заявлении она указала, что ответчик не имеет постоянного дохода, поэтому просит суд взыскать алименты эквивалентно 100 долларам США.

Суд отказал в выдаче судебного приказа. Как вы думаете, почему?

Задача 8

Суд вынес судебный приказ о взыскании недоимок по налогам за имущество. Однако должник приказ до конца не исполнил и выехал за пределы РФ.

Действует ли приказ? Что предпринять взыскателю для получения остатка долга? Вправе ли был суд выносить судебный приказ?

Задача 9

Организация, занимающаяся обслуживанием дома, подала заявление о взыскании с жильца задолженности по квартирной плате и просила выдать судебный приказ, указав в заявлении размер задолженности и проценты.

Будет ли выдан судебный приказ по данному заявлению?

Тест

1. Досудебная подготовка проводится для того, чтобы:

- а) судья знал, что делать с делом;
- б) стороны посмотрели друг другу в глаза и решили дело мирно;
- в) стороны высказали друг другу все, что они думают;
- г) были собраны доказательства;
- д) поупражняться в ораторском искусстве.

2. Приказ выносится, если:

- а) это необходимо суду;
- б) просит истец;
- в) подано заявление о вынесении приказа;
- г) нет времени писать решение суда;
- д) дело не относится к суду;
- е) ранее уже было вынесено решение суда.

ТЕМА 10.

Судебное разбирательство

Цель данной темы – выделить различия стадий судебного разбирательства от других стадий, определить понятие стадии, выявить проявления принципов отрасли на данной стадии процесса.

**Изучив тему 10, студент должен
знать:**

- ход судебного заседания;
- различия возможных вариантов хода заседания;
- роль суда;

уметь:

- различать рассмотрение дела по существу, отложение и приостановление производства.

Следует акцентировать внимание на процедуре отводов, ходатайствах, особенностях допроса свидетелей.

Краткое содержание:

Значение судебного разбирательства. Роль председательствующего в руководстве судебным разбирательством дела.

Части судебного разбирательства. Подготовительная часть судебного заседания. Последствия неявки в суд лиц, вызванных в судебное заседание. Отводы судей и других участников процесса (основания, порядок разрешения).

Разбирательство дела по существу.

Заключение прокурора по существу дела.

Судебные прения.

Вынесение решения и объявление судебного решения.

Отложение разбирательства дела.

Приостановление производства по делу. Отличие отложения разбирательства дела от приостановления производства по делу.

Окончание дела без вынесения судебного решения: прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения. Отличие прекращения производства по делу от оставления заявления без рассмотрения по основаниям и правовым последствиям.

Протокол судебного заседания, его содержание и значение. Право лиц, участвующих в деле, на ознакомление с протоколом судебного заседания и право подачи замечаний на протокол. Порядок рассмотрения замечаний на протокол судебного заседания.

План (вопросы) семинара:

1. Судебное разбирательство как стадия процесса.
2. Части судебного разбирательства.
3. Роль председательствующего в руководстве разбирательством. Задачи суда.
4. Каким образом выражаются принципы процесса в ходе судебного разбирательства?
5. Рассмотрение дела по существу.
6. Приостановление производства по делу.
7. Отложение дела.
8. Прекращение производства по делу.
9. Оставление заявления без рассмотрения.
10. Протокол судебного заседания, процессуальное положение секретаря судебного заседания.

11. Ход процесса (судебного разбирательства) при заочном рассмотрении дела. Права истца и ответчика.
12. Процедура пересмотра заочного решения.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 155–193, 196, 228–244).
2. Учебник (стр. 334–363).

Судебное разбирательство, или судебное заседание, – кульминационный момент для участников дела как сторон, так и третьих лиц, и других участников процесса, это процесс установления обстоятельств дела, выяснения сути спора. Именно при судебном разбирательстве участники процесса могут доказать свою правоту, позицию по делу, при судебном разбирательстве устанавливается истина, которая воплощается в решении суда. Подавляющее большинство дел проходит эту стадию процесса.

Судебное разбирательство – стадия гражданского процесса.

В идеале по одному делу должно быть одно судебное заседание. Однако может быть, что спор не будет разрешен за одно судебное заседание. Судебное заседание может быть в отношении одного процессуального действия.

Порядок судебного разбирательства регламентируется ГПК (ст. 154–193). Нормы, регулирующие порядок проведения судебного заседания, можно разделить на две группы:

- первая группа: нормы, относящиеся к реализации прав и обязанностей участников процесса, в том числе и к правам и обязанностям состава суда, например, ст. 158 ГПК регламентирует порядок судебного заседания, порядок дачи объяснений лицами, участвующими в деле (ст. 174 ГПК);
- вторая группа: нормы, регламентирующие процедуру заседания, например, ст. 156, 174 ГПК гласят: «Председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению», ст. 158 ч. 1 ГПК говорит об этике, уважении к суду: «Все присутствующие в зале встают при входе в зал судей».

Суд обязан разъяснить участникам дела их права и обязанности (ст. 165 ГПК).

Именно в ходе судебного разбирательства наиболее полно реализуются и заметно осуществляются принципы гражданского судопроизводства: принцип русского и национального языка, принцип гласности, так как судебные заседания (за некоторыми исключениями, которые установлены законом, или когда суд признает это необходимым), проходят не закрыто, а открыто, следовательно, в зале могут присутствовать как лица, имеющие отношение к делу, их родственники, знакомые, сослуживцы, так и совершенно посторонние (студентам ничто не мешает посещать судебные заседания).

И, конечно, такой принцип, как состязательность гражданского процесса, нигде не проступает так ярко, как в ходе судебного разбирательства, истец дает свои объяснения по делу, ответчик – свои, стороны задают вопросы, ставят вопросы перед экспертами, заявляют ходатайства и т.п.

Кроме того, для судебного заседания действуют в полную силу следующие принципы:

1. Сочетание устности и письменности судебного разбирательства заключается в том, что выступающие перед судом дают объяснения и показания в словесной устной форме. Доказательства в судебном заседании подвергаются устному обсуждению и исследованию. Документы, которые представляются суду, оглашаются. Те, которые уже находятся в деле, также оглашаются как по инициативе суда, так и по просьбе сторон, участников процесса. Заключение специалистов, прокурора даются в устной форме. Протоколирование процесса, заседания закрепляет факты и процессуальные действия, имевшие место, тем самым облегчают проверку вышестоящими судами вынесенного по делу решения. То, что в надзорной и кассационной инстанциях протокол не ведется, является экономией судопроизводства и одновременно повышает значение принципа устности.

2. Принцип непосредственности заключается в обязанности судей, рассматривающих дело, лично исследовать в су-

дебном заседании все доказательства и заслушать объяснения всех лиц, свидетелей. Факты, которыми располагает кто-либо из состава суда, полученные им вне судебного заседания (телепередача, книга, разговор и т.п.), не могут быть положены в основу решения, если они не исследовались в судебном разбирательстве, кроме того, эта информированность может служить основанием к отводу члена суда. Так как все должно быть исследовано непосредственно судьей, то при длительных процессах, возможно выбытие одного из судей, тогда процесс начинается заново. Институт судебных поручений (ст. 62, 63 ГПК) является незначительным отходом от принципа непосредственности, но это исключение имеет место лишь тогда, когда соби́рание самим судом доказательств невозможно или затруднительно, всегда по данному поводу судьей выносится мотивированное определение. Существует определенный ГПК, где есть порядок выполнения таких поручений, при этом имеет важное значение, что судебное поручение (чаще всего, о допросе свидетеля, стороны) ведется судьей, протоколируется, и этот протокол в обязательном порядке оглашается в ходе судебного разбирательства, иначе он не может быть положен в основу решения.

3. Непрерывность процесса выражается в том, что дело должно быть рассмотрено от начала до конца в одном судебном заседании, включая и вынесение решения или определения. Непрерывность процесса играет большую роль для формирования мнения по делу, сосредоточенности суда на материалах дела (судьи знают, что уже установлено достоверно, что еще требуется выяснить, кого допросить), так же это важно и для самих участников процесса, все должно быть компактно, последовательно. Так, если в ходе судебных прений суд вдруг установит, что необходимо выяснить еще какие-то обстоятельства по делу, то суд выносит об этом определение – «о возобновлении рассмотрения дела по существу», дело в этом же процессе «рассматривается», а затем заключение и прения сторон происходят в общем порядке (ст. 191 ГПК). По общему правилу решение суда выносится непосредственно

после разбирательства. Но возможно, в порядке ст. 199 ГПК, вынесение лишь вводной и резолютивной частей, а составление полного решения происходит в течение трех дней. Это связано с тем, что по сложным и объемным делам для составления решения требуется много времени. При этом суд объявляет, когда можно будет ознакомиться с полным решением суда. И, безусловно, не может быть, чтобы в резолютивной части решения суда, оглашенного по окончании судебного разбирательства, и после составления мотивировочного решения были расхождения. Нельзя понимать непрерывность процесса абсурдно («вошли в зал и, пока не рассмотрят, не выйдут»), конечно, суд вправе, а иногда это просто необходимо, объявить перерыв на несколько минут (обед, небольшой отдых), на день (окончание работы суда, ночное время: 22.00-6.00, выходные и праздничные дни). Главное то, что в такие перерывы суд не может рассматривать никакие другие дела.

Главное отличие перерыва от отложения дела заключается в том, что при перерыве судебное заседание *не закрывается*, а объявляется время перерыва, после перерыва судебное заседание должно быть продолжено в том же составе суда, а если происходит замена, то только секретаря, и об этом делается отметка в протоколе и разъясняется право отвода секретарю, ход дела продолжается, а не начинается заново.

Соблюдение всех вышеназванных принципов и результативность судебного разбирательства напрямую зависят от **председательствующего** по делу (судьи). В суде первой инстанции роль председательствующего выполняет судья. В судах других инстанций роль председательствующего по делу выполняет один из судей, в зависимости от состава суда.

Полномочия председательствующего относятся как к порядку судебного заседания: он открывает заседание, руководит его ходом, является гарантом соблюдения порядка, может сделать предупреждение лицу, нарушившему порядок заседания, возбудить уголовное дело, закрывает заседание, назначает дату нового разбирательства, – так и к установлению

истины по делу: суд должен объяснить, какие доказательства сторонам необходимо еще представить, в отношении каких фактов свидетели должны дать показания (а это делает именно председательствующий в процессе). Председательствующий обладает также и полномочиями, которые неразрывно связаны с предшествующими по соблюдению прав участников процесса: председательствующий разъясняет права и обязанности, последствия совершения или несовершения процессуальных действий. Председательствующий по делу как лицо, знакомое с материалами дела, решает вопрос об устранении из хода судебного разбирательства того, что не имеет значение для дела; на нем лежит и воспитательная функция судебного процесса.

От роли председательствующего по делу, в большей мере, зависит впечатление от всего процесса. Так, наибольшее внимание (60%) газеты уделяют изучению судебных процессов с лихо закрученными сюжетами, дуэлями сторон в судебных заседаниях, а если у дела политическая окраска и участвуют известные люди, то интерес двойной. «Как правило, все яркие краски, сочные эпитеты, эмоциональные образы достаются преступникам и их жертвам, истцам и ответчикам, сыщикам и адвокатам. На судей красок уже не хватает. В результате в публикациях прессы судья, огражденный от «прочих смертных» своим высоким статусом и особым положением, изображается в деперсонализированной и стереотипизированной форме – как исполнитель социальной роли, часть безликой государственной машины, «штампующей» приговоры. Так, примерно, в 40% изученной прессы не упоминалась даже фамилия судьи, председательствующего на процессе, не говоря уже о каких-либо его индивидуальных характеристиках. «Суд решил», «суд сказал» – вот зачастую все, что говорят о сложной ответственной работе судей журналисты, присутствующие на процессах»¹.

¹ Судебная власть в зеркале прессы // Российская юстиция. – 1998. – №10. – С. 52.

Позволю себе заметить, что фамилия судьи и не обязательна, правосудие меньше всего должно зависеть от конкретного судьи и судебному департаменту что один судья, что сотня других вынесли бы аналогичное решение, это как раз то, что нам и нужно: стабильность решения, единая практика, единое понимание и трактовка закона. Даже мантия – одна (для судей мужчин и женщин), фемида судит с закрытыми глазами, эмоции не влияют на суть решения, оно подвластно только закону. Для публики важна фабула дела, для специалистов – правовой аспект, трудности же работы видны самим судьям и судебному департаменту, от которых зависит их работа (снабжение, кадры и т.п., правоохранительные органы). Однако председательствующий не должен быть деспотом в зале суда.

Так, Модельный кодекс Американской Ассоциации Юристов требует от судьи «быть терпимым, сдержанным, вежливым по отношению к сторонам, присяжным, свидетелям, адвокатам, представителям сторон и другим лицам, с которыми судья сталкивается в ходе ведения дела». Имеет значение и внешность судьи. Неподобающее поведение судьи может проявиться в унижительном высказывании или действии в отношении участников процесса, в демонстрации недоверия свидетелям, в необоснованных угрозах использовать свои полномочия. Не допускаются высказывания типа: «вы лжете», «не говорите чепухи», «ваш адвокат ничего не знает», «я вас изгоняю из зала», «я вас оштрафую» и т.д. Председательствующий действительно может удалить кого-либо из зала суда, вынести определение о наложении штрафа, остановить лицо, когда оно говорит не по существу, главное, чтоб все эти действия не были предвзяты и следовали объективно: сперва нарушение порядка заседания, а затем – санкция председательствующего при соблюдении правила соразмерности. Так, в присяге судьи значится: «Горжественно клянусь честно и добросовестно исполнять свои обязанности, осуществлять правосудие, подчиняясь только закону, быть беспристраст-

ным и справедливым, как велят мне долг судьи и моя совесть» (ст. 8 Закона РФ «О статусе судей в РФ»). Хотя прямой статьи нет, из смысла закона следует, что судья не должен позволять своему персоналу, работникам суда демонстрировать предубеждения расового, национального, возрастного, правового (в смысле позиции стороны по делу) характера (отмечу, что работники суда являются государственными служащими).

Но требования председательствующего должны выполняться участниками процесса, включая и прокурора, и адвоката, и секретаря. Для обеспечения порядка в зале суда введен институт судебных приставов. Однако если лица считают, что председательствующий не прав, то он может сделать об этом заявление устно или письменно, об этом делается отметка в протоколе, и вопрос решается всем составом суда. Если судья единолично рассматривает дело, то он все равно должен разрешить возникшее противоречие: путем отмены ранее вынесенного им решения вопроса, то ли путем подтверждения. Например, судья, слушает дело единолично, а ответчик все время говорит не по существу, судья делает ему предупреждение (то есть, по сути, замечание), а он возражает и просит занести в протокол, судья вторично делает предупреждение ответчику и просит его говорить по существу, иначе он может лишиться его слова.

Части судебного разбирательства:

1. Подготовительная: суд решает вопросы разбирательства дела при данном составе суда, разбирательства дела при имевшей место явке участников процесса, рассмотрение дела данным судом или отложение (но отложение может последовать и после других частей судебного разбирательства) (ст. 160–171 ГПК).
2. Исследовательская: исследование обстоятельств дела (ст. 172–188). Заключение прокурора, других органов (ст. 189 ГПК).
3. Судебные прения (ст. 190 ГПК).
4. Постановление и оглашение решения (ст. 192–193 ГПК).

Подготовительная часть судебного заседания

Еще до выхода суда в зал секретарь судебного заседания должен выяснить, кто из участников процесса явился. В назначенное время состав суда выходит в зал, лица, участвующие в деле, находятся в зале суда, который всегда открыт во время работы суда. Председательствующий по делу открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит разбирательству, например: «Слушается гражданское дело по иску Иванова к Петрову о возмещении ущерба в связи со столкновением автотранспортных средств».

Затем проверяется явка участников процесса, о явке должен доложить секретарь судебного заседания, но обычно сам председательствующий выясняет, кто явился, лица, участвующие в деле представляют судье свои документы (паспорта) и доверенности.

Если в деле участвует переводчик, ему разъясняются председательствующим его обязанности и он предупреждается об уголовной ответственности. Если в зале суда находятся свидетели, то они удаляются из зала для того, чтобы они не слышали показаний сторон, они не должны общаться между собой, поэтому тех, кого уже допросили, оставляют в зале суда, или с разрешения суда они могут уйти. В идеале свидетелям должно быть предоставлено помещение для ожидания вызова в зал суда. Свидетели могут быть удалены из зала суда и после того, как участник процесса заявит ходатайство о допросе свидетеля, который не был еще привлечен к делу как свидетель, суд обсуждает данное ходатайство и, если удовлетворяет его, то обязательно удаляет свидетеля из зала.

После этого объявляется состав суда, оглашаются фамилии судьи, председательствующего, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, секретаря судебного заседания.

Председательствующий разъясняет, что лица, участвующие в деле: стороны, третьи лица, представители организаций, – вправе заявить отвод кому-либо из состава суда.

При этом судья судье (коллегиальное рассмотрение дела) не может заявить отвод, а вот прокурор может заявить отвод

кому-либо из состава суда. Адвокат может поддерживать или нет отвод, заявленный его доверителем. Эксперт не вправе заявлять отводы. Однако, каждый из состава суда может заявить самоотвод. Отводы разрешаются судом в той последовательности, в которой они заявлены от участников процесса – от истца до третьих лиц: сперва отводы составу судей, затем прокурору, секретарю (ст. 164 ГПК).

Основания для отводов есть как общие для всех – ст. 16 ГПК: «Судья, прокурор, секретарь, эксперт, специалист, переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу, если они лично, прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в их беспристрастности» (эти же основания и для представителя общественности), – так и отдельные для отвода судьи (ст. 17 ГПК):

- а) если он ранее участвовал в деле как секретарь, переводчик, представитель, свидетель, прокурор;
- б) если он является родственником лица, участвующего в деле;
- в) если судья рассматривал дело в одной инстанции, то, уже работая в другой инстанции, он не может рассматривать это дело, а для прокурора, эксперта, переводчика и секретаря судебного заседания участие в деле ранее не может быть основанием для отвода.

Для эксперта (и специалиста) есть дополнительные основания для отвода: если он находится или находился в служебной или иной зависимости от лиц, участвующих в деле, если он производил ревизию, материалы которого послужили основанием к возбуждению данного рода дела, и когда обнаружится, что он не компетентен.

В составе суда не могут быть родственники, ГПК не определяет круг родственников, поэтому следует исходить и из дальнего родства (племянники, троюродные сестры и т.п.).

Отвод, который заявляется, должен быть мотивирован у других участников процесса, судья выясняет мнение по отво-

ду, лицу, которому заявлен отвод, может дать пояснения. Разрешаются отводы путем вынесения «решения» в совещательной комнате. Определение выносится судьей, рассматривающим дело. Если отвод удовлетворен, то происходит замена отведенного лица сразу или дело откладывается, возможно, даже передается в другой суд (если в этом некому слушать). Определение не обжалуется. На практике отводы удовлетворяются редко, самоотводы редко заявляются, а дело просто передается другому судье, в деле участвует другой секретарь и т.п.

Суд (председательствующий), разъясняет права и обязанности лицам, участвующим в деле, а именно сторонам, третьим лицам, специалистам, экспертам, органам, участвующим в деле в защиту интересов других лиц (ст. 165 ГПК). Прокурору, адвокату права не разъясняются – они состав суда. Свидетели на этой стадии в зале отсутствуют. Указание, что права и обязанности разъяснены, в протокол вносится обязательно.

После того, как участникам процесса разъяснены права, суд разрешает путем вынесения определений на месте или в совещательной комнате их заявления – ходатайства. Это может быть заявление о подложности документа, имеющегося в деле, ходатайство о допросе свидетеля, об истребовании доказательств, о допросе кого-либо. При этом всегда заслушивается мнение других лиц, участвующих в деле по заявленному ходатайству и заключение прокурора, если он участвует в процессе.

В случае неявки в суд лиц, от которых не поступило сообщений о причине неявки или нет расписок в получении повесток на суд, дело откладывается. Если дело не сложное, истец явился, то суд, в случае имеющейся расписки в получении повестки, может пойти на заочную процедуру рассмотрения дела, но истец должен быть об этом поставлен в известность и ему должно быть разъяснены все последствия заочного рассмотрения дела. Истец обычно сам просит рассмотреть дело заочно, но при этом он не вправе изменять искимые требования, увеличивать размер требований и должен ждать 15 дней, не подаст ли ответчик заявление об отмене заочного решения; это просто

коллизия закона, так как через десять дней и заочное решение вступает в силу.

Возможно ситуация, когда все извещены, но кто-то не явился по уважительной причине, суд должен не только отложить дело, порой, он вправе его и приостановить.

Иногда участники просят рассматривать дело в свое отсутствие (обычно это организации), о чем сообщают суду письменным извещением. Обычно, когда от показаний представителя ничего не зависит, суд может рассмотреть дело в отсутствие ответчика, если он умышленно затягивает рассмотрение дела. Недобросовестный ответчик в данном случае считает, что без него «его судить не будут», поэтому он то в командировке, то болен, то не явился без указания причины, то просит отложить слушание, так как нет его адвоката. При этом следует иметь в виду, что неявка адвоката без уважительной причины не является препятствием к рассмотрению дела, а неявка извещенного о дне разбирательства представителя, в случае если в суде находится сам представляемый, – препятствием к рассмотрению дела.

Главное, что этот вопрос всегда рассматривается и решается в зависимости от обстоятельств дела и лиц, числа участников процесса.

Возможен вариант, когда истец не явился в суд: в первый раз дело откладывается, а во второй – остается без рассмотрения, но с условием, что ответчик не требует рассматривать дело по существу. Если он требует, то вместо показаний истца суд оглашает исковое заявление.

Из-за неявки кого-либо, в том числе свидетеля, эксперта, суд может отложить дело, как не приступая к исследованию и объяснениям сторон, так и после исследования дела, объяснения сторон или одного истца, ответчика, третьего лица. Если есть основания полагать, что в следующее судебное заседание кто-либо не явится, а по фабуле дела показания важны, суд допросит участника процесса, явившегося в суд.

Если суд откладывает разбирательство дела, то лицам сразу же сообщается новая дата, они расписываются, что извещены о ней, отсутствующим лицам высылаются повестки.

Итак, если нет оснований для отложения или приостановления дела, то суд переходит к разбирательству дела по существу, то есть ко **второй части судебного разбирательства**.

Суд докладывает дело, например: слушается дело по иску Петрова к Селезневой о защите чести и достоинства и возмещении морального вреда в размере 5 тысяч рублей, тогда председательствующий говорит: «Истец Петров обратился в суд с иском к Селезневой о защите чести и достоинства, так как считает, что Селезнева в выданной ему характеристике сообщила сведения, не соответствующие действительности и умаляющие его достоинство, и просит суд взыскать 5 т. рублей в счет возмещения морального вреда». Далее обязательно звучит вопрос: «Поддерживает ли истец Петров свои исковые требования?» Истец отвечает: «Да». Возможно, конечно, что он и заявит какие-то дополнительные требования или откажется от иска, или сообщит, что согласен на мирное решение спора и уже договорился с ответчицей о закрытии дела, и она ему выплачивает две тысячи рублей. В таких случаях суд выясняет, как ответчица относится к заявлениям истца, и если имеет место отказ от иска или мировое соглашение, то суд уже не рассматривает дело по существу, и выносится определение об утверждении мирового соглашения (39, 173, 220, 221 ГПК).

Следует обратить внимание на то, что мировое соглашение должно быть изложено сторонами четко и ясно в письменной форме, в протоколе расписываются о том, что последствия утверждения мирового соглашения им разъяснены. В случае неисполнения мирового соглашения можно обратиться с просьбой выписать исполнительный лист в порядке кассации и надзора, определение может быть обжаловано и опротестовано, текст мирового соглашения приобщается к делу и остается у сторон, для исполнения может быть выписан исполнительный лист. Определение суда об утверждении мирового соглашения содержит условия соглашения. При этом они не могут нарушать закон, поэтому и не всегда соглашение может быть утверждено судом. Мировое соглашение должно быть по предмету спора. При отказе от иска суд не выясняет

мотивов и в любом случае обязан принять его. В обоих этих случаях производство по делу прекращается. Определение о принятии отказа от иска также может быть предметом обжалования и опротестования.

Существует еще и процедура признания ответчиком иска, (ст. 39, 173 ГПК), то есть ответчик в судебном заседании или еще до суда письменно заявлении заявляет о своем согласии с иском, он может признать иск в какой-то части.

Сторона может признать какой-то факт, тогда это обстоятельство уже не надо доказывать, к примеру, ответчик заявляет, что уже передавал в счет возмещения ущерба истцу какую-то сумму. Если истец это подтверждает, то расписки и т.п. не обязательны.

В мировом соглашении, отказе от иска, признании иска выражается принцип диспозитивности, т.е. возможности сторон распоряжаться своими правами в гражданском судопроизводстве. Это явилось закономерностью развития гражданского материального права, так как ГК расширил возможности действий по своему усмотрению граждан и юридических лиц. А к гражданским правам относится и право на судебную защиту, т.е. сами субъекты права решают, как им защищать себя в суде, обращаться в суд за защитой или отказаться. Главное, чтобы эти действия они совершали добровольно, понимали их значение и последствия, чтобы эти действия не нарушали закон и права других лиц. Так, не может быть мирового соглашения по имуществу лица, не участвующего в деле.

Суд всегда проверяет, не затрагивает ли признание иска ответчиком прав других лиц. Например, так суд не может принять признание иска, если речь идет о вселении в квартиру, на которую имеют право и другие лица, которые не признают иск, в таком случае суд должен исследовать все обстоятельства дела и вынести решение по существу спора. Если же признание иска принимается судом, что должно быть отражено в протоколе судебного заседания, то иск удовлетворяется.

После доклада дела, стороны дают объяснения по делу. Если в деле участвуют третьи лица, то на соответствующей

стороне они и выступают. Прокурор или иные лица, обратившиеся в суд за защитой интересов истца, выступают первыми. При допросе свидетеля первым задает вопросы тот, чей это свидетель: истец, его адвокат, затем ответчик, третьи лица, эксперт; суд задает вопросы последним. Вопросы, которые задаются участниками процесса, могут быть отклонены как по просьбе, так и по решению председательствующего по делу. Допросу свидетелей посвящено 6 статей Кодекса, так как показания свидетеля – часто встречающееся, доступное, значительное доказательство. Те меры, которые предусматриваются для свидетелей по уголовным делам, в ходе судебной реформы должны быть применимы и по гражданским делам. Однако суду при оценке свидетельских показаний следует учитывать, что свидетели часто заинтересованы в исходе дела, т.к. являются родственниками, знакомыми и соседями.

Затем происходит исследование письменных доказательств. Протоколы ранее выполненных процессуальных действий оглашаются (протокол о выполнении судебного поручения, протокол судебного заседания, которое ранее было проведено – так могут быть оглашены показания участника процесса, который не явился, показания допрошенного свидетеля).

Что касается вещественных доказательств, то на практике они очень редко исследуются в судебном заседании. Вещественные доказательства обзревается судом, о чем записывается в протоколе судебного заседания: кто и какое доказательство представил, что суд обзревал и какие объяснения по данному вещественному доказательству дали участники процесса.

Заключение эксперта обычно уже всегда имеется в материалах дела, суд его оглашает, если нет необходимости, то эксперт не допрашивается и может не присутствовать при рассмотрении дела.

Затем по делу дают заключение органы государственного управления – это такие организации, которые курируют деятельность по определенным направлениям, а лица, участвующие в деле, находятся в поле их деятельности.

Далее следует **заключение прокурора**. Прокурор дает заключение, если он участвует в силу закона. При этом следует заметить, что прокурор в районе один, а в суде, как правило, выступают его помощники, но, с точки зрения ГПК, они – прокуроры, хотя все документы идут за подписью прокурора района; они являются лишь исполнителями. Взаимодействие с судебной властью характерно для прокуратуры как органа централизованного, имеющего своей целью создание гарантий законности в стране, защиту прав и свобод личности. Следует иметь в виду, что в Конституции РФ прокуратуре посвящена одна статья 129, которая включена в раздел «Судебная власть» (глава 7). Прокуратура не является частью судебной власти, даже те прокуроры, которые участвуют при рассмотрении дела, не входят в число сотрудников суда. В рамках гражданского судопроизводства прокуратура осуществляет свою деятельность по двум направлениям:

- Участие в рассмотрении гражданских дел, опротестование противоречащих закону решений, определений. Это дела о восстановлении на работе, о выселении, об ограничении дееспособности, о лишении родительских прав. Участие прокуроров определено законом, является гарантией законного и обоснованного решения. Прокурор имеет больше возможностей изучить рассматриваемое дело, порой бывает так, что прокурору уже до рассмотрения дела в суде была известна ситуация: жалоба, обращение организации. Например, такие дела, как лишение родительских прав возникают не спонтанно: иногда месяцами семья наблюдается инспекцией по делам несовершеннолетних, поступают сигналы в милицию, а прокурор за всем этим осуществляет надзор. Конечно, это не означает, что решение прокурора совпадет с решением суда, но ведь прокурор – лицо не заинтересованное, объективно подходящее к делу, поэтому почти всегда мнения прокурора и суда совпадают.

- Как участник процесса прокурор может быть инициатором возбуждения гражданского дела. Гражданский процесс в этом случае выступает для прокурора в качестве средства

достижения задач и целей прокурорского надзора. Прокурор обладает гражданской процессуальной правоспособностью¹. Так, ст. 27 п. 4 Закона РФ «О прокуратуре РФ» четко регламентирует: «Прокурор в случае нарушения прав и свобод человека и гражданина предъявляет иск в интересах пострадавших, когда они по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не могут сделать этого лично, или когда нарушены права и свободы значительного числа граждан, либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение». Поэтому прокурор обязательно в заявлении указывает, в чьих интересах предъявлен иск и почему лицо само не может обратиться в суд. Если дело возбудил прокурор, то он выступает первым и затем делает заключение, которое следует после прений. Прокурор также не вправе ссылаться в заключении на те обстоятельства, которые не исследовались судом, он должен дать заключение по существу дела, ссылаясь на правовую позицию. Вот примерное заключение по делу о лишении родительских прав: «Гражданка Петрова, являясь матерью двоих детей 1989 г.р. и 1993 г.р., самоустранилась от их воспитания, содержания, дети более года находятся на гособеспечении. Петрова трудоспособна, по состоянию здоровья может выполнять родительские обязанности, но не работает, ведет аморальный образ жизни, оставление с ней детей отрицательно скажется на их воспитании, и поэтому, согласно ст. 69, 70, 71 СК РФ, прошу суд лишить ее родительских прав, а детей передать на попечение отдела опеки».

После рассмотрения всех доказательств и заслушивания всех участников по делу председательствующий должен выяснить, есть ли еще дополнения (ст. 189 ГПК). Если нет, то суд может отложить дело по причине необходимости привлечь еще кого-то, или в связи с возможностью получения дополнительных доказательств, когда это необходимо для защиты прав сторон и третьих лиц, или суд объявляет исследование

¹ Яркова В.В. Юридические факты в механизме реализации норм гражданского процессуального права. Екатеринбург, 1992. – С. 124–125.

дела оконченным и предлагает принять участие в судебных прениях. После заключения прокурора участники процесса выступают в судебных прениях. Суть судебных прений – в подведении итогов исследованного, просьбах обращения внимания суда на конкретные обстоятельства дела.

В прениях участвуют не только адвокаты, но и все участвующие в деле лица, даже если у стороны есть адвокат, он может сам принять участие в прениях. Порядок произнесения речей урегулирован ст. 190 ГПК. Так как в речах может быть сказано то, что не было отражено у ранее выступившего, то можно воспользоваться репликой, но реплика – это не вторая речь, а мнение о каком-то нюансе (это не значит, что она в одно предложение, но это и не должен быть текст на страницу). Реплика со стороны ответчика последняя, по аналогии с последним словом подсудимого.

Если речь адвоката построена хорошо, то она обычно завораживает. Убедительность речи адвоката (закон строго не регламентирует его речь, как и решение суда) зависит от фактуры дела (интересное или сухое правовое), от компетентности, от владения языком и логики. Поведение адвоката, его компетентность, отношения с клиентом не могут быть только его личным делом, на него возложена функция оказания правовой помощи гражданам, защита их интересов.

Потребность в совершенствовании законодательства давно назрела, но все упирается в вопросы взыскания больших налогов с адвокатов, а также в стремление адвокатуру сделать государственной. Однако в любом адвокат случае должен действовать только законными методами. «Профессия дает нам известные привычки, которые идут от нашего труда. Как у кузнеца от работы остаются следы на его мозолистых руках, так и у нас, защитников, защитительная жилка всегда остается нашим свойством не потому, что мы видим... по преимуществу людей, которым мы сострадаем, прощаем, и о которых мы сожалеем... кроме нас, защитников, для прямой защиты их от обидчиков, законом не создано иного класса...»¹.

¹ Плевако Н. Речь в защиту Курбатова.

Но какой бы блестящей ни была речь адвоката, главное, чтобы в ней была раскрыта правовая позиция стороны, если есть правовая аргументация – это плюс. Суд же должен не поддаваться эмоциям, а оценить, не требуется ли еще возобновить судебное разбирательство по существу, не сказано ли в речах что-то нового, действительно ли существуют те законы, на которые ссылается адвокат, и не искажает ли он их смысл.

После этого суд удаляется на совещание для **постановления решения**. Это четвертая часть судебного разбирательства. Об этом председательствующий должен обязательно объявить, а не просто встать и уйти.

После вынесения решения в совещательной комнате судья (коллегиальный состав суда) возвращается в зал и объявляет решение вслух, зачитывая полный текст. Во время провозглашения решения все находящиеся в зале стоят. Но председательствующий может разрешить кому-либо из числа участников процесса сесть, по причине немощности, физического состояния.

Обязательно разъясняется, когда и в какой срок можно обжаловать решение. Если было постановлено не решение, то оглашается соответствующее определение. Иногда таким определением может быть определение о возобновлении судебного рассмотрения дела по существу.

Одним из видов определений может быть определение о приостановлении по делу производства. Ст. 215 ГПК говорит об обязанности суда приостановить дело, а ст. 216 – о возможности.

Приостановление – это, по сути, временный перерыв в движении дела, но это утверждение условно. Так, когда дело приостанавливается, еще не значит, что участники процесса не могут собирать дополнительных доказательств, но это будет происходить уже за пределами судебного заседания, эксперты в это время исследуют представленный материал и дают заключение, стороны могут договариваться о мирном решении спора, правопреемники вступают в дело и т.д. Приостановление (скорее, для суда) – это промежуток време-

ни, в который он суд вправе осуществлять процессуальные действия по делу, за исключением процесса возобновления производства по делу и назначения даты рассмотрения.

Отложение разбирательства дела – это перенесение процесса на другую дату, которая назначается в судебном заседании.

Суд также может вынести не решение, которым дело не разрешается по существу, а определение о **прекращении производства** по делу (ст. 220 ГПК), что означает для участников процесса окончание рассмотрения дела в суде по причине того, что спор не может быть рассмотрен в суде или уже рассматривался, или решен мирно.

От прекращения следует отличать **оставление заявления без рассмотрения**, т.е. суд из-за того, что условия подачи иска в суд не соблюдены или поданы лицом, не имеющим полномочий или лицо не является в суд (ст. 222 ГПК), не рассматривает дело. Однако в любой момент рассмотрение дела может быть возобновлено по ходатайству заявителя или начат новый, но аналогичный процесс.

Протокол судебного заседания – важный и обязательный процессуальный документ. Порядок его ведения регламентируется ст. 228–232 ГПК, при этом следует иметь в виду, что секретарь судебного заседания не просто технический работник, а лицо процессуальное, он входит в состав суда, ему заявляются отводы, на протокол могут быть принесены замечания.

Протокол судебного заседания – зеркало судебного разбирательства, основной источник объективных данных, с помощью которых проверяется законность и обоснованность принятых судом решений. «Он становится как бы гарантом возможности объективной проверки не только принятых решений, но и законности всех действий суда в процессе разбирательства дела»¹.

¹ Зубов В. Протокол как зеркало судебного разбирательства // Российская юстиция. – 1998. – № 9.

Высказываются различные точки зрения по поводу того, что технический процесс охватил все сферы деятельности человека, а в суде все, как в прошлом веке, пишут протокол, словно церковные летописцы. Ныне достигнутый технический уровень позволяет досконально фиксировать все происходящее в процессе. Но надо ли каждое слово излагать на бумаге? Прежде всего, следует сказать, что не каждый может построить свою речь красиво, логично, не повторяясь. Суд не вправе этого требовать, так как это не экзамен по ораторскому искусству, некоторые лица могут говорить в суде, лишь отвечая на вопросы, тогда они говорят по существу, поэтому не все показания надо излагать в протоколе как ответ на вопрос. В протокол должны заноситься все показания по существу спора, все то, что просят занести в протокол участники процесса. Следует обратить внимание на то, что, кроме председательствующего, никто не вправе требовать занести в протокол, а могут лишь просить об этом. Такие ситуации возникают, когда кто-либо назвал важную дату или что-то совсем новое и т.п. Показания записываются от первого лица: «Я состоял в браке, имею детей и т.д.». Если лицо говорит слишком быстро или читает по бумажке, к примеру, ходатайство, то председательствующий может попросить говорить медленнее, обратить внимание на то, что ведется протокол судебного заседания, спросить, не желает ли лицо свое письменное ходатайство приобщить к материалам дела. Протокол должен быть отражением всего хода судебного заседания: был отвод – это должно быть записано, даже если он был отклонен, пришел ответчик на судебное заседание с опозданием, значит, должна быть запись: «в суд явился ответчик Петров»¹. Протокол дол-

¹ при этом для ответчика должны быть соблюдены условия для осуществления его прав, т.е. судебное разбирательство должно быть прервано, ему разъяснено право на отвод, его права, изложена суть дела, возможен повторный допрос свидетелей, показания истца (по такой ситуации в законе правил нет, это мнение автора лекций, так как, если ответчик допущен в зал не как лицо постороннее, то его права должны соблюдаться, иначе это нарушение его прав.

жен быть написан грамотно, близко к речам, произносимым в суде, но речи адвокатов, прокурора пишутся кратко, вопросы не записываются, если не были отклонены. Если в деле несколько истцов (ответчиков), у них аналогичные требования, показания, то от имени всех может выступить только один по доверенности или по доверию в ходе заседания. Если свидетели дают аналогичные показания, то суд может признать дальнейший опрос свидетелей нецелесообразным.

Протокол должен быть написан одними чернилами, без помарок, все исправления оговорены. Так, на том листе, где сделано исправление, например, неверно указана фамилия, в конце листа (страницы) секретарь пишет «Исправленному верить» и заверяют это судья и секретарь. Если часть строк пропущена (обычно, когда секретарь оставил больше места, чем надо, для того чтобы вписать то, что не успел), то надо это отметить «z», чтобы нельзя было что-то дописать позже.

Все документы, которые были приобщены в ходе заседания, подшиваются к делу перед протоколом. После протокола подшивается лишь решение или определение суда о прекращении дела, о приостановлении дела.

Протокол ведется в ходе заседания, но на его изготовление дается максимум три дня. Однако закон не предусматривает таких ситуаций, как болезнь секретаря, судьи. Поэтому необходимо законодательно закрепить право суда продлять, приостанавливать срок изготовления протокола. Необходимо это сделать, так как в течение пяти дней лица могут подать замечания на протокол. Если он не изготовлен, то им приходится ставить перед судом вопрос о продлении срока на подачу замечаний на протокол, при этом им неизвестно, когда они смогут ознакомиться с ним. Процедуру же замечаний на протокол отменять не следует, однако, в круг лиц, которые могут их приносить, следует внести свидетелей, поскольку протокол отражает их показания. Вопросы продления срока изготовления протокола можно было бы разрешить определением суда, судьи, председателя суда, в случае болезни судьи по делу, если он рассматривал дело без заседателей.

Проблема не в том, что суды будут злоупотреблять и откладывать сроки изготовления протоколов, а в большой нагрузке судов, в некомпетентности секретарей, в отсутствии у них навыков схватывать «на лету» (порой без судьи они не могут написать протокол или ленятся).

Решение председательствующего по замечаниям на протокол судебного заседания не обжалуется. Суд или удостоверяет правильность замечаний, или выносит определение об их полном или частичном отклонении. Срок рассмотрения замечаний – пять дней. Сами замечания участники процесса могут подать в течение пяти дней со дня подписания протокола.

В случае, если секретарь написал в протоколе что-то не так, как считает судья, то, если строго следовать закону, по аналогии ст. 231 ГПК, судья должен принести замечания и их рассмотреть, но на практике секретарь переписывает то, что было не так. От умения судьи вести процесс зависит и качество протокола, он может дать указание секретарю в ходе заседания, что записать в протокол, попросить лицо повторить. Это совершенно не означает диктовку протокола судебного заседания.

Даже если в судебном заседании ведется звукозапись, видеозапись, то протокол ведется обязательно, при этом в протоколе делается отметка об этом. Разрешения на звукозапись не требуется, а вот на видео-, фотосъемку обязательно разрешение председательствующего.

В вышестоящих инстанциях протокол судебного заседания не ведется, но это лишь из-за экономии судопроизводства. Пути, по которым в дальнейшем будет развиваться законодательство о протоколе судебного заседания, различны: от полной отмены протокола до стенограммы и записи, которая будет приобщаться к делу.

Ход судебного заседания напрямую влияет на судебное решение и его обоснованность и законность, а деятельность суда в совещательной комнате влияет на законность решения. По ходу судебного разбирательства общество оценивает работу суда. Все недочеты предшествующих стадий процесса должны быть устранены при судебном разбирательстве дела.

Контрольные вопросы

1. Как допрашивается свидетель, которому 15 лет?
2. Какие меры применяются к нарушителю порядка в зале суда?
3. Кто выступает в судебных прениях?
4. Где оглашается судебное поручение?
5. Когда рассматривается фабула дела?
6. Какие причины неявки ответчика могут повлечь отмену заочно постановленного решения?

Практические задания

Задание 1

- Составьте протокол заседания, если дело рассмотрено по существу с вынесением решения.
- Составьте определение об отказе в удовлетворении отвода судье.
- Обыграйте ситуацию.

Судебное разбирательство дела о защите чести и достоинства по публикации в газете. Отдельно изложите речь адвоката истца, представителя редакции газеты, прокурора, речи сторон, выступления в прениях, свидетельские показания (устная задача, выполняется в ходе семинара).

Задача 2

В судебное заседание стороны явились после того, как суд отклонил ходатайства истца об обеспечении его адвокатской помощью бесплатно и об участии в деле прокурора. Истец покинул зал суда. Вправе ли суд продолжить судебное разбирательство? Правильно ли суд отклонил ходатайства истца?

Задача 3

В судебных прениях сторона ответчика – сторона по сделке – сообщила суду данные, о которых ранее по делу не было известно. И попросила приобщить данные о месте нахождения стороны при совершении сделки в другом городе.

Суд отказал в приобщении документов, так как стадия исследования доказательств уже прошла.

Суд удалился на совещание и вынес решение с учетом данных об отсутствии стороны в месте совершения сделки – в иске отказал.

Что правильно сделал суд, а что нет?

Задача 4

При рассмотрении дела в суде адвокату истца стало плохо, и он упал в обморок. Суд вызвал скорую помощь, которая привела адвоката в чувство и, так как адвокат отказался от госпитализации, уехала. Адвокат просил суд продолжить рассмотрение дела. Суд продолжил рассмотрение дела. Вынес решение не в пользу клиента адвоката.

Тогда адвокат написал в кассационной жалобе, что был не в состоянии защищать своего доверителя по состоянию здоровья.

Допустил ли суд ошибку? Будет ли отменено решение?

Тест

1. *Главный итог судебного разбирательства:*

- а) стороны узнали требования по делу со стороны истца;
- б) прокурор дал заключение;
- в) суд выслушал стороны;
- г) суд назначил экспертизу;
- д) суд постановил решение суда по существу спора.

2. *В зале суда не могут находиться:*

- а) представитель истца;
- б) родственники ответчика;
- в) третьи лица с самостоятельными требованиями;
- г) свидетели после их допроса;
- д) секретарь суда;
- е) лица, не достигшие 16 лет.

ТЕМА 11.

Постановления суда первой инстанции

Цель данной темы – определить суть постановлений суда первой инстанции, понять разницу между решениями и определениями.

Изучив тему 11, студент должен знать:

- части решения и определений;
- порядок их вынесения;

приобрести навыки:

- изложения, написания решений и определений.

Следует акцентировать внимание на том, что решение – это всегда отдельный процессуальный документ, постановляемый в совещательной комнате, определение же может быть и протокольным, и вынесенным по форме решения.

Краткое содержание:

Понятие и виды судебных постановлений. Отличие судебного решения от судебного определения.

Сущность и значение судебного решения. Требования, которым должно удовлетворять судебное решение. Устранение недостатков судебного решения. Дополнительное решение. Разъяснение решения. Исправление опечаток и арифметических ошибок.

Содержание решения (его составные части).

Немедленное исполнение решения (виды и основания). Отсрочка и рассрочка исполнения решения.

Законная сила судебного решения. Момент вступления решения в законную силу. Правовые последствия вступления решения в законную силу.

Определение суда первой инстанции. Виды определений (по содержанию, форме, порядку постановления). Законная сила судебных определений. Частные определения. Их содержание и значение.

Заочное производство.

Условия, допускающие заочное производство. Ограничения прав истца. Отличие между заочным и состязательным судопроизводством. Содержание заочного решения и его свойства. Обжалование заочного решения. Порядок рассмотрения заявления о пересмотре заочного решения. Полномочия суда по отношению к судебному решению. Отмена заочного решения и возобновление процесса.

План (вопросы) семинара:

1. Постановления суда первой инстанции, процессуальный документ, их форма, требования.
2. Виды постановлений.
3. Виды определений суда первой инстанции. Их классификация.
4. Законная сила постановлений.
5. Содержание решения, части решения. Виды дополнительного, заочного решений.
6. Устранение недостатков решения.
7. Совецательная комната, процедура принятия решения.
8. Особенности заочного решения суда.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 194–227 и 244).
2. Учебник (стр. 364–383).

Все действия суда оформляются в виде процессуальных документов (актов), имеющих общее название – постановление. Недаром в Кодексе говорится, что суд удаляется в совещательную комнату для постановления решения (ст. 192 ГПК) и постановления-определения ст. 223 ГПК).

Имеется три вида актов суда в первой инстанции:

1. **Решение:** дело разрешается по существу, провозглашается именем государства, подтверждает наличие или отсутствие конкретных правоотношений или юридических фактов, предписывает определенным лицам действовать определенным образом и для всех органов обязательно к исполнению.
2. **Определение:** не затрагивает спора по существу, а относится к процедурным вопросам, не содержит материального права, определяет процессуальную дееспособность и правоспособность, регулирует ход дела.
3. **Судебный приказ**¹ – это постановление судьи, имеющее силу исполнительного документа. По существу он имеет ту же юридическую силу, что и решение суда, но его выдача следует после упрощенной процедуры разбирательства, которую осуществляет судья, поэтому он не противоречит конституции правосудие осуществляется судом, однако, приказ выдается по определенным категориям дел, которые можно определить одной группой – требования имущественного характера.

Вернемся к судебному решению. Еще Конвенция о защите прав и основных свобод человека, принятая 4 ноября 1950 г., которая была ратифицирована РФ в феврале 1998 г., говорит о том, что каждый человек имеет право на определение его гражданских прав и обязанностей, на справедливое и

¹ Подробнее о судебном приказе см. тему 9.

публичное разбирательство дела в разумный срок независимым судом, созданным на основании закона. Судебное решение объявляется публично. У нас в ГПК решение упоминается впервые в ст. 10 Гласность судебного разбирательства. Далее, в ст. 13 ГПК, речь идет об обязательности судебных постановлений решения. Ст. 55 ГПК говорит о том, какие доказательства могут быть положены в основу решения. Ст. 192 ГПК определяет место, где постановляется судебное решение, а ст. 193 ГПК регулирует вопрос оглашения решения и разъяснения срока обжалования и порядка.

Глава 16 кодекса – ст. 194–214 – полностью посвящена решению. Глава 22 – ст. 233–244 ГПК – регулирует порядок вынесения заочного решения. Ст. 233, 253, 258, 263 не противоречат главе 16 кодекса, а лишь регламентируют особенности решений по некоторым категориям дел.

Главы 39, 40, 42 ГПК посвящены обжалованию решения в порядке апелляции, кассационном, порядке надзора; глава 43 ГПК ведает порядком отмены решения, определения по вновь открывшимся обстоятельствам. То, что столько норм посвящено, по сути, отмене решения, не случайно, а направлено на четкую регламентацию как порядка, так и оснований отмены важнейшего процессуального документа, одним из достоинств которого должна быть стабильность, т.е. решение должно быть неизменным, сколько бы инстанций оно ни проходило.

Сущность решения состоит в том, что оно решает правовую ситуацию, и решения можно разделить на группы:

- **О присуждении** – «Суд решил: Взыскать в пользу Семеновой две тысячи рублей в счет возмещения материального ущерба от дорожно-транспортного происшествия», т.е. на ответчика возлагается обязанность.
- **О признании права** – «Суд решил: Признать Петрова А.В. собственником квартиры, в порядке наследования, после смерти наследодателя Петрова В.В.», т.е. конкретного лица, обязанного что-то сделать в пользу истца, нет, однако, право за истцом признано и он на основании решения владеет

этим правом, до решения суда он это право не мог подтвердить юридически, и фактически то, чем располагал Петров А.В., прямо на это право не указывало: решение акта суда обязательно для всех, кого он коснется (другие наследники, РЭУ и т.п.).

- **Преобразовательные решения** – «Суд решил: Признать договор дарения, заключенный дарителем Ивановым и одаряемым Селезневой, по которому одаряемой перешла в собственность квартира №9 дома 4 по ул. М. Поливановой г. Москвы, удостоверенный 17 февраля 1999 г. нотариусом г. Москвы Шмидт Е.В., реестр №45-9 и удовлетворенный в ДМЖ за №2-4567, недействительным», т.е. когда у сторон были на основании закона или договора права и обязанности, но решение их преобразовывает или возвращает в первоначальное положение, или делит (раздел имущества супругов), или переводит в новый ракурс (развод).

Кроме того, есть решения по исковым делам, по делам особого производства (ст. 262 ГПК), по делам, возникающим из-за публичных отношений (ст. 245 ГПК).

По силе действия решения можно разделить на три категории:

1. Вступившие в законную силу. Они обязательны для всех, они исполнимы, они являются документом и применяются.
2. Не вступившие в законную силу. Суд вынес решение, но срок обжалования (10 дней) не прошел. Они не могут исполняться, не обязательны, не применимы.
3. Отмененные, при этом если они в кассации, то права еще не были реализованы и отношения не изменились, все остается как до подачи в суд; если же они в надзоре, то измененные правоотношения находятся в подвешенном состоянии, они, возможно, не будут такими, как ранее суд их определил, и требуется ряд мер для защиты предмета спора, извещения тех, кого это затрагивает, они не имеют силы применения, являются лишь ориентиром при рассмотрении дела.

Как **процессуальный документ** решение делится на краткое, то есть постановленное в порядке ст. 199 ГПК (не мо-

жет быть никому предъявлено, находится лишь в деле, не вручается сторонам), и полное, состоящее из 4 частей (это уже документ, который может быть представлен всем, он имеет силу представления).

По процедуре вынесения решение может быть обычным и **заочным**, разница состоит в отношении порядка отмены и процессуальных прав ответчика и истца как участников процесса. После вступления заочного решения суда в законную силу, разницы между решениями, постановленными обычным порядком и в порядке заочного производства нет никакой.

Также по процедуре вынесения имеется такой вид решения, как **дополнительное**. На практике часты случаи, когда, еще не приступив к рассмотрению в кассации, суд возвращает дело для вынесения дополнительного решения по ст. 201 ГПК, поскольку имело место разбирательство требования, но оно не отражено в решении. Допустим, супруги делят имущество, обо всем они дали суду показания, были допрошены свидетели, представлены квитанции, и суд вынес решение, все вещи поделил, а пианино или люстру не указал, это повод для вынесения решения, дополнительно, оно ни в коей мере не отменяет основное решение и не просто вписывается или дописывается, а является отдельным документом.

Следует отличать **процедуру разьяснения решения**: это уже не дополнительное решение, а определение по разьяснению решения. Например, суд указал в решении, что ответчик подлежит вселению на площадь в общежитие МЭСИ, по Нежинской улице г. Москвы, но на какую именно площадь, (номер дома и комнату) суд в решении не указал, поэтому ответчик ставит перед судом вопрос, куда же суд переселяет истца. Суд может вынести определение, указав адрес с нумерацией дома и комнаты. Или определение судом порядка участия отца в воспитании ребенка – суд решил: предоставить отцу возможность общаться с ребенком в течение одного выходного дня в неделю, отец просит суд разьяснить, может ли он по решению общаться и в течение ночи, что имел суд в виду: день или сутки?

В отношении решения может быть вынесено **определение, сущностью которого является исправление описок и явных арифметических ошибок**. Это не решение, данное определение не отменяет решение, без него оно не имеет никакой юридической силы. Если возникнет ситуация, что определение об исправлении таких внешних ошибок не будет постановлено, то возникнут сложности с исполнением решения суда.

Такие действия, как вынесение дополнительного решения, разъяснение решения, исправление описок, арифметических ошибок, пересмотр заочного решения, отмена судебного приказа, отсрочка, рассрочка исполнения, изменение порядка исполнения, пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам, – это действия суда по самоконтролю. Цель этих действий – устранение в первой инстанции допущенных ею же просчетов.

Существует мнение, что самоконтроль суда в первой инстанции – это отдельная процессуальная (четвертая) стадия, которая не обязательна для каждого дела. Она завершает производство в суде по первой инстанции и происходит до возобновления кассационного производства, за исключением изменения способа исполнения решения, отсрочка исполнения, отмена по вновь открывшимся обстоятельствам могут следовать и после кассации.

Отмена заочного решения (ст. 237-244 ГПК)

Суд может пересмотреть заочное решение при совокупности трех обстоятельств:

- а) ответчик не явился в суд по уважительной причине;
- б) ответчик не смог сообщить суду об этой причине;
- в) ответчик представляет доказательства, могущие повлиять на содержание принятого решения.

Пересмотр решения рассматривается в судебном заседании с извещением всех лиц, при этом законность самого решения не проверяется, не предрешается исход дела. Суд выносит определение или об оставлении заявления ответчика об отмене заочного решения без удовлетворения, или об отмене

заочного решения и возобновлении дела по существу в том же или ином составе суда (не обжалуется). При этом если не все обстоятельства налицо, то в этом случае ответчик должен подать кассационную жалобу.

То, что определение об отмене решения не обжалуется, а истец заинтересован обжаловать его, не нарушает принципа диспозитивности и равноправия, так как институт заочного решения отличается от обычной процедуры тем, что ответчик имеет два пути отмены решения: это защита его прав (а то, что истец может просить рассматривать дело заочно, – это его право, направленное на быстроту судебного процесса, и для обоих это должно служить добросовестности осуществления своих прав и обязанностей как в суде, так и за его пределами).

Что касается отмены заочного решения, то закон прямо не говорит о возможности продления срока для подачи заявления об отмене решения или восстановления этого срока, но ст. 112 ГПК это предусматривает, так как эти нормы распространяются на все сроки. Также нет четкого правила, регулирующего или запрещающего возможность отмены заочного решения по заявлению ответчика, если истец уже не существует (умер, утратил дееспособность). Ведь тогда производство должно быть приостановлено по правилам ст. 215 ГПК, а согласие на заочное решение зависело от личного участия истца. Поэтому в таком случае отмену заочного решения можно считать невозможной.

Теперь рассмотрим решение как процессуальный документ.

Решение состоит из четырех частей:

1. **Водная часть**, указываются дата, место вынесения решения, наименование суда, состав суда, секретарь, прокурор, адвокат, представители стороны, стороны и другие участвующие в деле лица, предмет спора.
2. **Описательная часть** содержит требования истца, возражения ответчика, объяснения лиц, участвующих в деле.
3. **Мотивировочная** часть решения содержит указание на обстоятельства, установленные судом; доказательства, на ко-

торых суд сделал данный вывод; доводы, которые суд не учитывает; и доказательства, которые суд принимает или не принимает и почему, нормы права, которыми суд руководствуется.

4. **Резолютивная** часть содержит вывод суда по предмету спора и указание, какие действия ответчик (а возможно и истец) должны совершить; распределяет судебные расходы; указывает порядок обжалования решения суда.

Содержание решения определяется обстоятельствами дела, правовыми нормами, процессуальной формой (четыре части). Именно несоблюдение юридических правил и формы влечет отмену решения. Как государственный документ решение должно соответствовать требованиям делопроизводства и как специфический – требованиям ГПК.

Решение должно быть изложено грамотно, официально, предложения коротки, переход от одного предложения к другому без местоимений в большом количестве, чтобы любому было понятно, о чем идет речь.

Стилистические погрешности могут повлечь необходимость разъяснения решения суда. *Копия решения, выдаваемая участникам процесса, должна быть точно такой же, как и текст решения, имеющийся в деле. Копия заверяется записью «Копия «Верна» Решение вступило в законную силу» дата (на одиннадцатый день, если без кассации и в день кассационного рассмотрения, если обжаловано); подписи судьи и секретаря, дважды гербовой печати судьи.*

В решении должна быть указана вся информация по делу: как сообщенная устно сторонами, так и имеющаяся в материалах дела. Например «Спорная квартира представляет собой жилое помещение общей площадью 50 кв. м., жилой – 19 кв. м. по адресу Москва, Нахимовский пр., д. 12, кв. 2. Истец обратился в суд с просьбой определить порядок пользования квартирой, выделив ему в пользование комнату размером 8 кв. м. В судебном заседании истец Петров иск поддержал, просил учесть, что с ответчицей не ведет общего хозяйства пять лет и уже семь лет занимает именно эту комнату. Ответ-

чик Петрова в судебном заседании иск признала и пояснила, что она после развода с 1989 г. живет в комнате размером 11 кв. м.». То есть из примера видно, что фабула дела излагается кратко, но обязательно должно быть указано, о чем спор, в данном случае – о квартире, и какое требование просит удовлетворить истец, как реагирует на требование ответчик, их показания в судебном заседании.

В решении также следует указывать, **какие нормы суд применяет**, постановляя решение, и доказано ли это. Так, в продолжение примера, суд должен будет указать: «Согласно ст. 247 ГК РФ суд определяет порядок пользования имуществом, то есть квартирой. Порядок пользования сложился, существует более пяти лет. Кроме того, ответчица признала иск, и суд принимает признание иска, т.к. это не нарушает ничьих интересов».

Решение обязательно должно быть аргументировано – эту задачу выполняет мотивировочная часть решения. **Мотивировочная часть** предопределяет законность и обоснованность, убедительность. Убеждения судей должны быть подтверждены доводами и соображениями, опирающимися на материалы дела, и применяемыми нормами права. Суд должен указать обстоятельство и сразу же сообщить, чем оно подкрепляется (показаниями в суде, письменными документами). В этой части суд указывает, какие доказательства он принимает, какие – отвергает, как оценивает показания свидетелей, объявляет итоги исследования и вывод, к которому он приходит: удовлетворять иск или нет.

Не следует в решении цитировать нормы законов. Но если суд применяет аналогию, то норму права следует указать полностью и аргументировать, почему суд применил в данном деле именно это правило.

Резолютивная – это заключительная часть решения (резолуция – отказать или удовлетворить). В этой части суд четко указывает по каждому требованию истца, что он сделал с этим требованием: взыскал 100 руб., передал вещь, обязал дать опровержение в газете в течение 7 дней и т.д. При этом,

если суд частично удовлетворил, то так и указывается: взыскать 50 руб., а в части взыскания: 10 долларов – отказать. В резолютивной части решения суд также распределяет судебные расходы, указывает, если это необходимо, о немедленном исполнении решения (ст. 198 и 120 ГПК), может сразу же дать отсрочку, рассрочку исполнения решения, кроме того, по заявлению лица может решить вопрос о взыскании средств на адвоката при наличии документов, подтверждающих размер оплаченных услуг. Решающим будет, что адвокат участвовал в деле, а не просто составил заявление (ст. 91 ГПК), так как в настоящее время выбор на рынке юридических услуг огромен, суд не обязательно взыскивает всю сумму, исходя из дела.

В решении резолютивная часть обязательно содержит порядок обжалования решения и срок, а в заочном – и порядок подачи заявления ответчиком.

Кроме того, суд может отменить в решении и меры обеспечения иска. Это обычно бывает в делах, когда в иске отказано или взыскана меньшая сумма, так как логичнее отменять меры обеспечения иска после исполнения решения или вступления его в законную силу.

Если в деле несколько истцов, ответчиков, то все указанные вопросы относятся к каждому. Распространено такое изложение, как: «Взыскать с Петрова в счет возмещения ущерба от автомобильной аварии 20 руб. в пользу Макарова и 15 – в пользу Григорьева», или «Взыскать с АО Концерн Россия невыплаченную зарплату за первое полугодие 1999 г. в пользу сотрудников Семенова – 200 р., Иванова – 240 р. и т.д.» или суд решил: «Взыскать солидарно с Петрова и Иванова ущерб в пользу дома ребенка в размере 50 тыс. рублей».

Решение постановляется в совещательной комнате, подписывается судьей или всеми судьями, если дело разбиралось коллегиально. При этом, если один из них не согласен, то он все равно подписывает решение, а на отдельном листе излагает особое мнение, которое не оглашается, но приобщается к делу после решения, обычно это является козырем для стороны, которая будет обжаловать решение. Суд не должен

объявлять о своих несогласиях в совещательной комнате. Решение выносится тайно.

Изначально, с момента вынесения решения, его подписания, оглашения в суде звучит вопрос: «Законно ли решение?»

Суть правосудия заключается в вынесении законных решений, т.е. решение по истечении 10 дней обладает свойствами:

- неповторимости – обжаловать и опротестовывать нельзя;
- исключительности – вторично рассматривать спор нельзя;
- исполнимости, в том числе и принудительной;
- распространяемости как по правоотношениям, так и по лицам; обязательности для соответствующих структур и граждан, например, решение о взыскании алиментов обязательно для сторон и бухгалтерии (существует мнение, что последние два качества к законности решения отношения не имеют).

Определениям ГПК посвящена глава 20 (ст. 224–226), при этом во множестве других статей говорится о вопросах, которые суд разрешает путем вынесения определений (например, ст. 89, 112, 134, 136, 150, 200 и т.д.)

Определения можно квалифицировать по способу изложения и изготовления на вынесение в ходе судебного заседания на месте, т.е. отдельного документа не существует, определение лишь заносится в протокол и отличается в совещательной комнате, – имеется отдельный документ по правилам ст. 224 и 225 ГПК.

По праву обжалования решения бывают **обжалуемые** (все по денежным вопросам, прекращающие дело, отказывающие в просьбе заявителя, например, определение об отказе в продлении срока) и **не обжалуемые**, они не приостанавливают ход дела, решают процедурные вопросы (отказ в проведении экспертизы) и отменяемые самим судом, который их вынес (о штрафах, об обеспечении иска).

Кроме того, определения можно разделить на вынесенные до судебного разбирательства, например, о назначении судебного разбирательства, о судебном поручении, и выне-

сенные после судебного разбирательства (о восстановлении срока на подачу жалобы).

Вынесенные в ходе судебного разбирательства решения по существу спора (отказ от части исковых требований, привлечение в качестве соответчика и вынесение в ходе заседания по процедурным вопросам, например, об изменении порядка исследования доказательств, отложение дела, отводы, истребование доказательств).

Также определения можно разделить на группы:

1. Определения **по управлению движением дела**, прием заявления, назначение судебного заседания (ст. 147-150, 153 ГПК) отложение (ст. 162).
2. Определения **пресекательные** препятствуют движению дела отказ в принятии заявления (ст. 134 ГПК), прекращение дела (ст. 220).

Отдельно стоят **частные** определения (ст. 226 ГПК), которые выносит суд, если в ходе рассмотрения дела установит, обнаружит нарушение законности. Частные определения по гражданским делам выносятся редко (в несколько раз реже, чем по уголовным). Так, по уголовным делам в год районный суд выносит примерно 20-30 определений, а по гражданским – 5-10. Частные определения – это единственный метод профилактики суда, так как пресса уже не является деятельностью суда. Частные определения выносятся по таким поводам, как небрежное ведение документации, отсутствие тех мероприятий, которые организация обязана делать. Например, РЭУ обязаны регистрировать заявления о протечках в квартирах, а этого не делалось, поэтому суд не только в праве, но и должен это отразить в определении. Частное определение может быть направлено и в адрес вышестоящей организации. Если суд установил факт, на который следовало бы отреагировать вынесением частного определения, но не сделал этого, то последствий для решения суда, для судьбы нет. Частное определение участники дела не обжалуют. О нем сообщается в ходе судебного заседания, но определение не оглашается, лишь в протоколе судебного заседания записывается о его вынесении.

Все документы по обжалованию определений называются частными (частная жалоба, прокурор подает частное представление), они не облагаются госпошлиной.

Существуют еще такие группы определений, как определения, касающиеся решения – об отсрочке, об отмене заочного решения и т.п. – и не касающиеся решения – о вызове эксперта, об отводе. При этом определения, которые касаются решения, все документальны и выносятся в совещательной комнате, а не касающиеся могут быть и протокольными.

Также можно разделить определения на касающиеся участников процесса суда (отвод судьи, привлечение третьего лица) и не касающиеся лиц, а касающиеся доказательств (обеспечение иска, судебное поручение).

По порядку постановления определения могут быть разделены на:

- единоличные (лично судья выносит отказ в принятии заявления, назначения экспертизы до суда, т.е. на стадии досудебной подготовки;
- и коллегиальные: те определения, которые выносятся судом в ходе судебного разбирательства, так, можно «протоколно» удовлетворить ходатайство истца о допросе свидетелей;
- определения в совещательной комнате – о назначении экспертизы по ходатайству истца, о прекращении дела.

То, что существует большое количество определений, свидетельствует о том, что гражданский процесс многогранен, диспозитивен, демократичен, а суд свои решения по всем вопросам должен оформлять документально, закреплять в деле, иначе проверить законность невозможно.

Определение должно отвечать тем же требованиям делопроизводства и ГПК, что и решение.

Существует мнение, что ошибки, опiski в определении исправить нельзя, но в порядке ст. 200 ГПК исправить их можно в решении, поэтому возможно применение аналогии закона при исправлении определения.

По тем определениям, которые нельзя обжаловать, участники процесса могут включить свои возражения по определе-

нию в кассационную жалобу, протест. То определение, которое не обжалуется, вступает в законную силу сразу после вынесения, а обжалуемое – после истечения 10-дневного срока.

Контрольные вопросы

1. Каким образом будет постановлено определение, если рассматривается вопрос о назначении экспертизы, о вызове свидетеля, о перерыве судебного заседания?
2. Если суд прекращает дело, так как стороны заключили мировое соглашение, то какой документ он вынесет?
3. Какие части в решении о расторжении брака могут отсутствовать?
4. Если подано заявление о немедленном исполнении решения, то какой документ будет постановлен?
5. Что обязательно указывается в решении о взыскании алиментов?
6. Каких лиц касается решение суда?
7. Когда заочное решения суда вступает в законную силу?

Практические задания

Задание 1

- Изложите решение по категории дел: о возмещении ущерба, о лишении родительских прав, о восстановлении на работе (при выполнении задания будут необходимы знания материальных отраслей права, пример взаимосвязи отраслей).
- Напишите определение о прекращении дела в связи с отказом истца от иска.
- Разыграйте ситуацию: Дело о лишении родительских прав.

Задача 2

Суд удалился на совещание и вынес решение, в котором изложил вводную, описательную и резолютивную часть. Затем он сообщил, что мотивировочную часть вынесет потом, через пять дней.

Правильно ли поступил суд?

Задача 3

Суд, рассматривая дело, пришел к выводу, что дело не подлежит рассмотрению в суде, так как не подведомственно ему. Тогда он удалился на совещание, возобновил стадию возбуждения гражданского дела и отменил свое определение о принятии заявления к производству суда. И вынес определение об отказе в принятии заявления.

Как должен был поступить суд в такой ситуации?

Задача 4

Суд рассматривал дело о лишении родительских прав. Ответчиком по делу была мать ребенка. В судебном заседании истец – управа района – заявила ходатайство о замене ответчика и просила суд лишить родительских прав не мать, а отца.

Какие действия должны последовать при такой ситуации со стороны истца; суда?

Задача 5

В судебное заседание пришел один из истцов. Второй просил рассматривать дело в свое отсутствие. Но при этом увеличил сумму иска по ст. 395 ГК РФ. Однако ответчики также не пришли в суд. Явившийся истец заявил ходатайство о рассмотрении дела заочно. Суд постановил заочное решение суда. Требование об увеличении суммы выделил в отдельное производство.

Не явившийся истец обжаловал решение и указал, что его требования не были удовлетворены, а с выделением в отдельное судебное производство его требований он не согласен.

Вправе ли суд был так поступить?

Задача 6

Суд рассмотрел дело заочно. Однако он забыл разрешить вопрос о судебных расходах. Назначил судебное заседание, ответчики пришли в суд.

Какое суду выносить решение: обычное или заочное?

Задача 7

Ответчик не согласен с заочным решением и подал кассационную жалобу. Суд же рассмотрел его как заявление о пересмотре заочного решения.

Правильно ли поступил суд?

Тест

1. Решение суда вступает в законную силу:

- а) в момент написания;
- б) в момент подписания судьей;
- в) в момент выхода судьи из совещательной комнаты;
- г) в момент, когда мнение судьи сложилось окончательно;
- д) при оглашении его в зале суда;
- е) по истечении срока на обжалование.

2. Определение суда по экспертизе отличается от решения суда:

- а) объемом;
- б) процедурой вынесения;
- в) процедурой оглашения;
- г) сутью вопроса.

ТЕМА 12.

Производство по делам, возникающим из публичных отношений

Цель данной темы – изучение гражданского судопроизводства, возникающего из административно-правовых отношений.

Изучив тему 12, студент должен знать:

- о тенденции сближения ;
- что в судебном порядке могут быть оспорены / обжалованы любые действия должностных лиц и организаций, действующих и от имени государства;

уметь:

- различать виды административного судопроизводства;
- отличать данную категорию дел от искового судопроизводства;

приобрести навыки:

- составления заявлений.

Краткое содержание:

Конституционное право на обжалование в суд действий (бездействий) и решений органов государственной власти, государственных служащих, должностных лиц.

Понятие и сущность производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений. Средства возбуждения процесса.

Значение судебной охраны политических прав граждан. Производство по жалобам на неправильности в списках избирателей. Порядок подачи в суд жалоб на неправильности в списках избирателей. Лица, участвующие в этих делах. Их права и обязанности.

Процессуальные особенности разбирательства и разрешения дел по заявлениям на неправильности в списках избирателей.

Судебные обжалования нормативных и ненормативных актов.

Тенденции правового регулирования данного вида судопроизводства.

План (вопросы) семинара:

1. Судебная защита – конституционное право гражданина.
2. Особенности рассмотрения дел данной категории. Порядок и сроки подачи заявления, порядок судебного разбирательства, стороны, участники процесса, процесс доказывания, подсудность.
3. Дела о защите избирательских прав.
4. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или частично.
5. Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействий) органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих.
6. Тенденции развития данного вида судопроизводства. Административная юрисдикция.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 245–261).
2. Учебник (стр. 420–441).
3. Постановление Пленума ВС РФ №2 от 20 января 2003 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие гражданского процессуального кодекса РФ».

Конституционное право на обжалование в суде решений и действий (бездействий) органов государственной власти, местного самоуправления и должностных лиц воплощается в данном виде судопроизводства.

В зависимости от того, какое право было нарушено, различают разные категории дел, которые относятся к публичным (ст. 245 ГПК). Порядок рассмотрения таких дел аналогичен **общему** порядку искового судопроизводства.

Особенности касаются территориальной (ст. 247 и ч. 1 ст. 254), родовой (ч. 2 ст. 251, ч. 3 ст. 254, ст. 261 ГПК) подсудности.

Само название публичных правоотношений носит условный характер, так как включает в себя отношения, возникающие из административных, конституционных, налоговых и иных правоотношений. Единого мнения по этому вопросу нет.

Критерием публичности должен быть вид рассматриваемого вопроса и его правовые последствия.

Так, в институте регистрации граждан (Закона РФ «О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ») регистрация сама по себе прав не порождает. Гражданин публично заявляет месте жительства. Таким образом, спор о праве на регистрацию носит публичный характер. А вот постановка на учет на улучшение жилищных условий порождает конкретные права и обязанности органа власти и гражданина. Поэтому спор о постановке на учет – это уже спор искового характера, и он должен рассматриваться в исковом порядке.

Всегда при рассмотрении дел в порядке публичного производства участвует орган управления, законодательный орган или должностное лицо, а заявление подается гражданином или организацией, так как последние считают, что их конституционные или иные права нарушены.

Срок рассмотрения дел сокращенный: 10 дней даются на дела об оспаривании действий, через 3 дня или немедленно оспаривают дела, связанные с выборами (ст. 257, ч. 1 ст. 260 ГПК).

Существует определенная **особенность в доказывании:** заявитель должен доказывать, что его право нарушено правовой нормой либо действием лица, чьи действия он обжалует,

а лицо, чьи действия обжалуются, обязан доказать законность своего действия, принятого решения (ст. 249 ГПК).

Суд вправе истребовать доказательства по своей инициативе.

Суд может признать обязательной явку в суд лица, чьи действия обжалуются, и вправе наложить штраф до 10 МРОТ за непредоставление доказательств по делу на данное лицо, даже если оно является стороной по делу.

Выше обсуждалась тенденция сближения данного вида судопроизводства с исковым. (см. тему 1).

Особенности терминологии:

- Лицо, которое подает заявление, именуется «заявитель».
- Лицо, чьи действия обжалуются, либо орган, чье действие обжалуется, так и именуется. Иногда их называют заинтересованными лицами, но заинтересованные лица могут быть в публичном производстве сами по себе, то есть не являться теми лицами, чьи действия оспариваются, но быть заинтересованными в исходе дела, так как решение спора их затрагивает. Так, например, оспаривание отказа в регистрации по месту жительства касается и интересов лиц, проживающих в квартире.

Процессуальное положение заявителя и лиц, чьи действия обжалуются, аналогичны положению истца и ответчика.

Госпошлина при подаче заявления – 100 рублей МРОТ – для граждан и организаций.

Особенности рассмотрения дела данной категории:

- подсудность (можно подать заявление по месту жительства заявителя);
- решением суд либо признает заявление необоснованным (то есть отказывает в требовании), либо удовлетворяет его полностью или частично (и тогда обязывает устранить допущенное нарушение прав и свобод гражданина), либо признает незаконным нормативный акт, решение избирательной комиссии;
- суд при разрешении дела не связан доводами заявления и проверяет действия в полном объеме;
- дальнейшее рассмотрение дела даже по заявлению другого лица недопустимо, так как правоотношение носит публичный характер;

- возможно немедленное обращение суда к исполнению;
- невозможно заключить мировое соглашение, предъявить встречный иск, увеличить или уменьшить размер требований и не возможен порядок заочного судопроизводства.

Производство по пересмотру постановлений и решений, которые были приняты в рамках компетенции административных органов по Кодексу об Административных правонарушениях РФ, является отдельной процедурой. Пока не принят административно-процессуальный кодекс, поэтому обычно прибегают к аналогии ГПК РФ, но и в самом КОАП РФ существуют нормы, которые регулируют порядок рассмотрения данных дел (ст. 29.1 – 30.11 КОАП РФ).

Данный вид судопроизводства является основой зарождавшегося административного суда, в настоящее время на законодательном уровне решается вопрос о создании административной юрисдикции.

Контрольные вопросы

1. Что такое нормативный акт?
2. Можно ли с заявлением о признании нормативного правового акта недействительным выдвинуть требование о возмещении морального вреда? Как это будет рассматриваться в суде?
3. Подпадает ли действие трудовой комиссии под данный раздел ГПК?

Практические задания

Задание 1

- Составьте заявление в суд на действие /отказ начальника паспортного визового отдела ОВД в регистрации по месту жительства гражданина по причине отсутствия у него ранее регистрации в г. Москве (в помощь для выполнения этого задания – Бюллетень Верховного Суда №3 за 1996 г. стр. 4).
- Составьте заявление или иск ветерана ВОВ об отказе в предоставлении льгот по оплате услуг за квартиру (см. Закон о Ветеранах 1995 г. с последующими изменениями и дополнениями 1999 г.).

- Подумайте над ситуацией: прокурору было направлено заявление о действиях сотрудника милиции, но ответ не был дан. Где подлежат обжалованию действия прокурора?

Задача 2

Гражданин не согласен с решением ДЕЗ о взыскании платы за кодовый замок на входной двери в подъезд. Он подал в суд заявление, в котором просил суд освободить его от оплаты данной услуги.

Должен ли суд принимать такое заявление? Каким образом необходимо рассматривать дело?

Задача 3

Гражданин обратился в суд с заявлением о признании нормативного акта о порядке исчисления ставок налога на земельные участки.

Суд отказал в удовлетворении заявления, сославшись на то, что сам гражданин такого налога не платит и его права нормативным актом не затрагиваются.

Гражданин обжалует данное решение. Какова перспектива?

Задача 4

Принимая заявление, суд сразу назначил судебное разбирательство по делу.

Ответчик – глава администрации в судебном заседании – заявил ходатайство о проведении подготовки дела к судебному разбирательству и вручении ему копии заявления.

Какие действия суд должен произвести, чтобы восстановить права ответчика?

Тест

1. Тождество дел из публичных отношений определяется:

- а) предметом и участниками по делу;
- б) предметом и основанием;
- в) доказательствами;
- г) предметом.

ТЕМА 13.

Особое производство

Цель данной темы – усвоение круга дел данной категории и изучение порядка их разбирательства в суде.

Изучив тему 13, студент должен знать:

- категории дел особого производства ;
- особенность данных дел;
- круг лиц, участвующих в деле;

приобрести навыки:

- разграничения искового производства и особого.

Необходимо акцентировать внимание на то, что:

- перечень дел об установлении юридических фактов не является исчерпывающим;
- вопросы о признании умершим, безвестно отсутствующим тесно связаны с гражданским правом.

Краткое содержание:

Понятие и сущность особого производства. Отличие особого производства от искового и от производства по делам, возникающим из публичных отношений. Порядок рассмотрения дел особого производства.

Подведомственность суду дел об установлении юридических фактов. Подсудность этих дел. Содержание заявления. Лица, участвующие в этих делах. Условия установления юридических фактов. Решение суда.

Усыновление (удочерение).

Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим. Подсудность дела. Содержание заявления. Действия судьи после принятия заявления. Лица, участвующие в деле. Решение суда. Последствия явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим.

Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным. Подсудность. Содержание заявления. Лица, участвующие в деле. Особенности доказывания. Рассмотрение дела. Решение суда.

Признание гражданина дееспособным.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация).

Признание имущества бесхозным. Подсудность. Содержание заявления. Лица, участвующие в деле. Подготовка дела. Решение суда.

Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование.

Установление неправильностей записей актов гражданского состояния. Содержание заявления. Подсудность. Решение суда.

Заявления на нотариальные действия или на отказ в их совершении. Порядок подачи заявления. Порядок рассмотрения дела. Решение суда.

Восстановление прав по утраченным документам на заявителя (вызывное производство). Порядок подачи заявления. Содержание заявления. Подготовка дела. Действия суда после поступления заявления от держателя документа. Рассмотрение дела. Решение суда.

План (вопросы) семинара:

1. Понятие особого производства. Что такое интерес? Заявители и заинтересованные лица.
2. Виды дел особого производства.
3. Особенности рассмотрения:
 - дела об установлении юридических фактов;
 - признание гражданина безвестно отсутствующим;
 - объявление гражданина умершим;
 - признание гражданина ограниченно дееспособным, недееспособным;
 - принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар;
 - дела об эмансипации;
 - установление усыновления (удочерения);
 - признание имущества бесхозным;
 - заявления о совершенных нотариальных действиях либо об отказе в совершении нотариальных действий;
 - установление неправильностей записи актов гражданского состояния;
 - вызванное производство;восстановление утраченного судебного производства.

Необходимая литература:

1. ГПК – ст. 262–319.
2. Учебник (стр. 442–479).
3. Постановления Пленума Верховного Суда РФ №1 от 17.03.81 г. «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел по жалобам на нотариальные действия и отказ в их совершении»; №4 от 4 мая 1990 г. «О практике рассмотрения судами РСФСР дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами»; №12 от 21.12.93 г. «О подсудности некоторых дел об установлении фактов применения репрессий»; № 9 от 04.07.97 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении».

4. Постановление Пленума ВС СССР №8 от 25.06.76 г. «О применении судами законодательства, регулирующего установление неправильностей записи актов гражданского состояния»; №9 от 21.06.85 г. «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение».
5. Семейный кодекс РФ.
6. Закон об актах гражданского состояния 1996 г. Основы о нотариате 1993 г.

Почему эти дела «особые», чем они отличаются от других? Кодекс лишь называет категории дел, которые к таким относятся (ст. 262 ГПК). Перечень дел исчерпывающий.

Наука и законодательство говорят о трех основных видах судопроизводства: исковое производство, производство по делам, возникающим из публичных отношений, и особое производство. Деление гражданского судопроизводства на виды обусловлено материально-правовой природой дел и вытекающими из этого процессуальными особенностями их рассмотрения.

Особое производство отличается тем, что в нем отсутствует спор о праве вообще.

Предметом судебной защиты выступает охраняемый законом интерес, а не субъективное право, входящее в содержание какого-либо материально-правового отношения.

В делах особого производства устанавливаются фактические обстоятельства правового характера (юридически значимые обстоятельства).

В таких делах нет спора, но есть интерес, который имеется у заявителя, например, ограничить дееспособность сына, чтобы лишить его возможности неразумно тратить зарплату; установить факт родства, чтобы получить долю в наследстве. Нет отношений истец – ответчик, а есть **заявитель – заинтересованные лица**, при этом круг заявителей и лиц зависит от категории дела.

При рассмотрении дел действуют общие правила, но не действуют такие, которые связаны с исковым характером отношений. Так, нельзя частично удовлетворить заявление (если речь об одном требовании – установление одного юридического факта), нельзя заключить мировое соглашение, предъявить встречный иск.

Суд рассматривает по таким делам один вопрос, жизненно важный для заявителя и заинтересованных лиц. Защита интереса необходима не ради самого законного интереса, а для защиты прав в будущем. К примеру, если отсутствует супруг, то можно подать заявление о признании его безвестно отсутствующим и потом разрешить вопрос о расторжении брака в органах ЗАГС.

Но при рассмотрении таких дел может возникнуть спор о праве, тогда суд оставляет заявление, поданное в рамках особого производства, без рассмотрения (ст. 263 ГПК) и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе в обычном порядке подать иск в суд.

Итак, *особое производство* – это урегулированный Гражданско-процессуальным кодексом порядок рассмотрения дел, в которых отсутствует спор о праве.

Черты особого производства:

Категории дел исчерпывающим образом определяются законом.

1. Предметом судебной защиты является охраняемый законом интерес.
2. Спора о праве нет.
3. Круг заявителей определен законом, а круг заинтересованных лиц зависит от обстоятельств дела и определяется заявителем и судом в зависимости от дела и закона.
4. В порядке особого производства заявитель обращается в суд для создания возможности защиты своих прав и в связи с неопределенностью своего правового статуса.
5. Поэтому при обращении в суд должно быть указано, для какой цели подается заявление.

Лицами, участвующими в делах особого производства, являются:

- заявители и заинтересованные лица;
- прокурор (в таких делах, как объявление умершим, известно отсутствующим, об усыновлении (удочерении), ограничении дееспособности, признании недееспособным и дееспособным, эмансипации), т.к. затрагивают права граждан, которые подлежат государственной защите.

По всем делам особого производства после поступления заявления судья производит следующие действия:

- проверяет соответствие заявления форме (ст. 131 и 132, ст. 267, 270, 271, 277, 282, 295, 302, 308, 314, 315 ГПК РФ);
- привлекает к участию в деле заинтересованных лиц;
- оценивает, какие доказательства представлены, если есть необходимость, суд истребует их по своей инициативе;
- проверяет, оплачена ли госпошлина, которая составляет 100 рублей и для граждан, и для организаций (прокурор госпошлину не платит).

Также закон предусматривает освобождение от уплаты госпошлины в зависимости от категории дела (усыновление).

Общее правило заключается в том, что **заявление подается по месту жительства заявителя**. Исключениями являются следующие дела:

- о владении строением (правило исключительной подсудности) – по месту нахождения строения;
- связанные с оспариванием нотариальных действий – по месту нахождения нотариуса.

Заявление подается в районный суд. Срок рассмотрения дел составляет обычно два месяца.

Только по восстановлению прав по утраченным документам существует особый срок рассмотрения – три месяца со дня публикации сообщения в прессе (ст. 296 ГПК).

Само судебное заседание проходит в обычном порядке. Также могут быть ходатайства, участие адвоката, свидетели, возможно отложение дела, приостановление, оставление без рассмотрения, прекращение, а иногда необходимо проведение экспертиз (ст. 283 ГПК).

Суд выносит решение в совещательной комнате. Решение может быть обжаловано или опротестовано прокурором. Вступившее в законную силу решение обязательно. Решение может быть отменено, как любое другое.

А вот в таких категориях дел, как признание недееспособным, объявление безвестно отсутствующим или умершим, возможна **отмена решения самим судом**. Но данный процесс нельзя путать с отменой решений по вновь открывшимся обстоятельствам и отменой решения в порядке кассационного и надзорного производства.

Налицо изъятие из принципа неизменности судебного решения (однако, есть точка зрения, по которой это лишь отдельное основание об отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам).

Любое решение, подлежащее пересмотру, при его вынесении считается истинным, соответствующим фактам реальной действительности.

Когда же суд выносит решение по ст. 276 ГПК и признает гражданина безвестно отсутствующим, объявляет умершим, то исходит из того, что лицо может объявиться. То есть имеется презумпция жизни. Однако такие решения необходимы для установления определенности, ведь *сколько можно быть в браке с отсутствующим лицом?*

Признание граждан безвестно отсутствующими или объявление их умершими (ст. 276–280 ГПК) – это не что иное, как установление определенных обстоятельств, юридических фактов, позволяющих сделать вывод о том, что местонахождение гражданина неизвестно, или о том, что безвестно отсутствующий умер. Не может быть и речи о судебной ошибке, так как на момент вынесения решения лицо отсутствует, что доказывается заявителем при рассмотрении дела. Суд при явке лица пересматривает ранее вынесенное им решение и постановляет новое, которое отменяет прежнее. Здесь нет новых обстоятельств, просто те, которые были установлены судом ранее, изменились уже после решения суда. Решение в момент его вынесения было верным и законным, а вот спустя

время обстоятельства стали другими, но главная задача данных дел – установление обстоятельств.

Следует не путать дела об объявлении умершим (ст. 276 ГПК) и дела об установлении факта смерти (ст. 264 п. 8 ГПК). В первом случае смерть предполагается, а во втором она факт осуществившийся, но не имеющий документального подтверждения.

По данному вопросу надо знать положения статей 42–46, а также ст. 29 и 30 ГК РФ (это наглядный пример того, как материальное право связано с процессуальным).

Юридические факты (ст. 264-268 ГПК) – один из видов оснований правоотношений. Делятся они на простые – одно обстоятельство (присвоение звания) и сложные – назначение пенсии (требуются стаж работы и возраст).

Суд в порядке особого производства устанавливает именно те факты, которые имеют юридическое значение, т.е. влекут юридически значимые последствия и лишь те, которые иным путем установить нельзя, а также те, которые не устанавливаются другими компетентными органами.

Так, нельзя в судебном порядке устанавливать трудовой стаж, вопросы трудоспособности, инвалидности, прохождения службы в вооруженных силах, нахождения на фронте, в партизанском отряде, возраст, время окончания учебы.

Но при этом суды рассматривают заявления об установлении факта принадлежности документов по данным вопросам. *Не рассматривают заявления о принадлежности партийных, военных билетов, паспорта, документов ЗАГС*¹.

Задачей суда при рассмотрении дел данной категории является установление наличия или отсутствия фактов, о которых просит заявитель. То есть своим решением суд придает письменную форму факту, который в дальнейшем будет

¹ Постановление Пленума ВС ССРФ за № 9 от 21 мая 1985 г. «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение».

иметь правовое значение для лица, в отношении которого факт установлен.

Перечень юридических фактов изложен в ст. 264 ГПК, но он не исчерпывающий. Так, в связи с действием закона «О реабилитации жертв политических репрессий» возникла такая категория дел, как установление факта применения репрессии, конфискации имущества, признание лица, к которому была присоединена репрессия.

Главное, чтобы факт порождал возникновение (например, право на льготу), изменение (семейное положение – фактический брак до 1944 г.) либо прекращение правоотношения. Одна гражданка просила установить, что другая гражданка является ее дочерью, для того чтобы подарить ей машину. Но такой факт не имеет значения, так как дарение возможно любому лицу. Однако по законам о налогах это имеет значение, следовательно, уже после дарения такой вопрос можно ставить в судебном порядке.

Иногда заявители просят установить факты, когда имеется спор о праве. В таких случаях необходимо ставить именно вопрос о праве, хотя он неразрывно связан с фактами (право на площадь родственника).

Родственные отношения доказываются, как правило, актами записи гражданского состояния и лишь при их отсутствии и невозможности восстановления (чаще причины этого: оккупация, пожар, отсутствие архива) возможно их установление через суд. Если же имеется актовая запись, но она не верна, (есть ошибка в написании имени, даты и т.п.), то ставится вопрос не о родственных отношениях, а об исправлении актовой записи.

Для установления факта нахождения лица на иждивении имеет значение его размер, т.к. помощь должна быть существенной и постоянной на протяжении минимум года, именно тогда это влечет право (к примеру, на наследство). Дела об установлении факта принятия наследства не следует путать с исковыми делами о продлении срока принятия наследства (когда лицо не вступало в наследство и просит про-

длить срок), а при установлении факта лицо пользуется наследственным имуществом, но документально не оформило своих прав, хотя может это сделать и уже владеет наследством.

Фабула дела и доказательства, круг лиц, заинтересованных в деле зависят от категории юридического факта, который просит установить заявитель. Так, в 1988 году было издано распоряжение о постановке на учет по улучшению жилищных условий лиц, проживающих в Москве более 40 лет и живущих в коммунальных квартирах. В суд стали поступать заявления об установлении таких фактов. Казалось бы, это не судебный спор, но ведь не все домовые книги сохранились, люди меняли фамилии и т.п. Правовые последствия установления такого факта имеются – наличие права на постановку на очередь. В качестве доказательств могут быть представлены документы о рождении, учебе, работе, свидетелях, соседях, справки из медучреждений. Заинтересованным лицом может быть жилищный отдел, так как у него интерес в том, чтобы не было злоупотреблений со стороны граждан на получение жилья.

Организации с такими заявлениями об установлении юридических фактов в суды общей юрисдикции обращаются крайне редко.

В защиту граждан может обратиться с подобным заявлением соответствующая организация и прокурор. К примеру, прокурор может подать заявление о нахождении ребенка на иждивении умершего.

Суд может при недоказанности отказать в удовлетворении заявления об установлении юридического факта.

При рассмотрении дел **об установлении неправильности актов гражданского состояния** следует иметь в виду, **что актовая запись уже была осуществлена.**

Акты гражданского состояния – это рождение, смерть, вступление в брак, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, изменение фамилии, имени, отчества. Они подлежат государственной регистрации, имеют для людей важнейшее значение по своему содержанию и юридическим последствиям, все они связаны с личной жиз-

нию человека (ст. 47 части 1 ГК РФ и ст. 3, 69 Закона «Об актах гражданского состояния» от 22.10.97 г.).

Главное, что в решениях суда по данной категории дел обязательно должны содержаться все данные, которые указываются в актовых записях и свидетельствах, так, например, в решении о внесении изменения в а/з рождении указываются Ф.И.О., год, место рождения, национальность, адреса.

Нотариат является системой органов, призванных обеспечивать защиту прав и свобод и законных интересов граждан, юридических лиц, государства путем совершения нотариальных действий. Нотариальные действия совершаются путем закрепления, удостоверения бесспорных фактов для придания им юридической силы. Нотариат оказывает гражданам юридическую помощь и предупреждает нарушение закона. Так, нотариус не может (при его добросовестности) удостоверить незаконный акт. Некоторые должностные лица выполняют функции нотариата: главные врачи, начальники экспедиций, сотрудники исполнительных органов, – т.е. где нет нотариуса.

Данные действия обжалуются и рассматриваются судом по нормам (ст. 310–312 ГПК).

В законе указано, что обжаловать нотариальное действие могут заинтересованные лица – это те лица, в отношении которых нотариальное действие совершено или которым отказано в их совершении.

Дела об усыновлении (ст. 269–275 ГПК) и 124–144 СК РФ)

Особенность подсудности заключается в том, что заявление подается по месту нахождения ребенка. При этом если лица-усыновители – иностранные граждане, лица без гражданства, российские граждане, постоянно проживающие за пределами страны, то они подают заявление в суд второй инстанции, цель такой подсудности – строгий контроль.

Обязательный круг лиц, участвующих в деле, – это сами усыновители, орган опеки и попечительства, прокурор. Кроме того, возможно участие самого ребенка с десятилетнего возраста, и оно обязательно, если он не знает, что усыновители не его родители.

Перечень необходимых документов по делу определен законом (ст. 271 ГПК).

Дела об объявлении несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным, эмансипация (ст. 287–289 ГПК).

Полная дееспособность гражданина наступает с 18 лет, а для лиц, вступивших брак до совершеннолетия, – с момента вступления в брак. Согласно ст. 27 части 1. ГК РФ, гражданин может быть объявлен полностью дееспособным в бесспорном порядке органом опеки при споре (при несогласии родителей, попечителей) судом. Такое объявление дееспособности называется эмансипацией. Условия эмансипации – возраст от 16 лет, трудовая деятельность как по трудовому, так и по гражданскому контракту, предпринимательство. Заявитель – гражданин с 16 до 18 лет, заинтересованные лица – родители, опекуны, усыновители. Обязательно участвуют орган опеки и прокурор. Заявление подается в суд по месту жительства заявителя.

Контрольные вопросы

1. По каким делам особого производства в деле обязательно участвует прокурор?
2. Распределите юридические факты на 2 групп по признаку установления в судебном и ином порядке: регистрация брака, принятие наследства, трудовой стаж, принадлежность трудовой книжки, факт наступления инвалидности, принадлежность справки о ранении, факт отцовства, факт смерти, принадлежность военного билета.
3. Может ли заявление о признании ограниченно дееспособным быть составлено без рассмотрения?
4. Может ли быть заключено мировое соглашение по делу о признании имущества бесхозным?
5. Какой суд будет рассматривать дело об установлении усыновления ребенка в России гражданином из Германии?

Практические задания

Задание 1

Составьте заявление по категории дел особого производства (по своему выбору).

Задача 2

Психоневрологический диспансер обратился в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным на том основании, что он злоупотребляет спиртными напитками и не содержит свою семью.

Суд назначил по делу судебно-психиатрическую экспертизу, по результатам которой было установлено, что гражданин страдает алкоголизмом второй степени, но может понимать значение своих действий и может ими руководить.

Суд признал гражданина недееспособным на том основании, что он злоупотребляет спиртными напитками.

Правомерно ли решение суда?

Задача 3

Актовая запись о рождении наследника имеет потертости, поэтому фамилия плохо читаема.

Гражданин-наследник обратился в суд с заявлением об установлении факта родственных отношений, так как нотариус отказывается ему выдавать свидетельство о праве на наследство.

Какое решение должен принять суд?

Задача 4

Суд рассматривал дело об усыновлении. В зал суда зашел корреспондент и попросил произвести съемку. Суд ему отказал. Тогда он покинул зал суда. Однако, когда суд вынес решение, корреспондент попросил суд дать интервью. Суд также отказал.

Прокурор написал протест на решение суда, так как нарушена тайна усыновления.

Будет ли отменено решение суда на этом основании?

Тест

*1. Заявление об установление юридического факта по-
дается в суд по месту:*

- а) нахождения документов о факте;
- б) жительства заявителя;
- в) где данный факт имел место;
- г) нахождения заинтересованного лица.

2. Перечень дел особого производства является в ГПК РФ:

- а) исчерпывающим;
- б) почти полным;
- в) примерным;
- г) логичным.

ТЕМА 14.

Производство в кассационной инстанции

Цель данной темы – раскрыть суть кассационной инстанции, изучить порядок производства в кассации.

Изучив тему 14, студент должен знать:

- предмет кассационного обжалования;
- пределы рассмотрения жалобы;
- основания отмены постановлений судов первой инстанции;
- полномочия кассационной инстанции;
- судебную систему;
- структуру судов;

уметь:

- различать кассационную и частную жалобы, а также представление;

приобрести навыки

- определения суда, который будет рассматривать дело по кассации.

Краткое содержание:

Сущность и значение стадии кассационного обжалования, опротестования решений и определений, не вступивших в законную силу. Право кассационного обжалования и кассационного опротестования. Объект обжалования. Порядок и срок обжалования. Порядок и срок кассационного обжалования. Содержание кассационной жалобы и представления прокурора. Право присоединения к жалобе. Объяснения на жалобу (представление). Оставление жалобы (представления) без движения. Действия суда после получения жалобы (представления).

Процессуальный порядок и сроки рассмотрения дел по кассационным жалобам (представлениям) судом второй инстанции.

Характер кассационной проверки решений судом второй инстанции. Пределы рассмотрения кассационной жалобы (представления). Право суда кассационной инстанции устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства. Полномочия суда второй инстанции. Основания к отмене решения, изменению или вынесению нового решения.

Определение суда второй инстанции. Обжалование определений суда первой инстанции. Объект частной жалобы (протеста), порядок обжалования; полномочия суда второй инстанции по рассмотрению частной жалобы (представления).

План (вопросы) семинара:

1. Кассационное обжалование как стадия процесса.
2. Право на кассационное обжалование. Порядок подачи жалобы, представления.
3. Кассационная инстанция как гарант законности.
4. Порядок судебного разбирательства в кассационной инстанции.
5. Определение суда второй инстанции как процессуальный документ и как указание для нижестоящего суда.
6. Особенности обжалования определений.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 336–375).
2. Учебник (стр. 496–522).

Кассационное производство – стадия гражданского процесса.

Сущность кассационного производства заключается в проверке законности и обоснованности решений и определений суда, не вступивших в законную силу.

Статьи 336-375 ГПК РФ образуют институт кассационного обжалования. Данный институт регулирует порядок обжалования судебных решений и определений по кассационной жалобе или представлению.

Срок кассационного обжалования – 10 дней. Это общее право как для граждан, юридических лиц, так и для прокурора, как по решениям, так и по определениям.

Предмет рассмотрения кассационного суда – постановления суда первой инстанции, не вступившие в законную силу.

Инициатива возникновения производства зависит от лиц, участвующих в деле.

Прокурор обжалует акт суда путем подачи кассационного представления, в зависимости от соблюдения норм закона он обязан опротестовать незаконное решение, но при этом кассационная инстанция может и не принять доводы прокурора. При этом прокурор вправе принести кассационное представление лишь тогда, когда он участвовал в деле либо мог участвовать в деле в силу закона.

Следовательно, данная стадия процесса не обязательная, но возможная.

Суды, рассматривающие дела по кассационной жалобе (частной жалобе), указаны в ст. 283 ГПК РФ – это суды второго звена. Непосредственно дела рассматриваются судебной коллегией, состоящей из трех судей-профессионалов.

Срок рассмотрения дела в кассационной инстанции – месяц (ст. 348 ГПК, в Верховном Суде предельный срок – два месяца).

Значение данной стадии состоит в том, что **любое решение может быть обжаловано лицами, участвующими в деле.** Данное право является гарантией того, что решение

законно и обоснованно, так как судья, вынося решение, знает, что оно может быть обжаловано, и нет смысла выносить незаконное решение, и подтверждает, что в отношении его дела все было постановлено судом первой инстанции правильно. Для граждан – это еще одна реализация права на судебную защиту, защиту от произвола суда.

Основаниями к отмене судебных постановлений в кассационном порядке признаются несоблюдение судом первой инстанции требований законности, необоснованность решения.

Обоснованность акта суда есть не что иное, как соответствие между утверждениями суда в решении и фактическим материалом дела, исследованным судом беспристрастно, всесторонне и полно.

Понимание законности связано с применением судом соответствующих юридических норм, т.е. соответствием судебного постановления как акта правосудия, примененного нормативным актом, ведь суд может обосновать решение на Федеральном Законе, на местном и на инструкции. Главное, чтобы не было противоречия между примененными актами и законом большей юридической силы.

Можно выделить три группы оснований к отмене в кассации:

1. основания к отмене судебных решений по причине необоснованности судебного решения (пункты 1 и 2 ст. 362 ГПК);
2. незаконные решения, связанные с применением неправильных норм гражданского процессуального права (п. 4 ст. 362 и ст. 364 ГПК);
3. неправильное применение материального права (ст. 363 и п. 4 ст. 362 ГПК).

Нарушение материального права (ст. 363 ГПК) означает применение не той нормы, какую следовало применить (например, стороны состояли в гражданско-правовых отношениях, а суд применил трудовое законодательство).

Нарушение процессуального права (ст. 364 ГПК) также влечет отмену решения или определения суда, но следует

помнить, что не просто нарушение гражданско-процессуального кодекса влечет отмену решения, а только то, которое в том случае, если это могло повлечь или повлекло неправильное разрешение дела. Однако во всех случаях, указанных в статье 364 (8 пунктов), решение отменяется, следовательно, даже если эти нарушения не повлекли неправомерное решение (решение по существу, верно), то все равно оно подлежит отмене, т.к. сами принципы правосудия нарушены. Так, не будет основанием к отмене решения такие незначительные нарушения, как сроки рассмотрения дела, небрежность протокола, разрешение ходатайства на месте, а не в совещательной комнате. Но они могут быть предметом частного определения в адрес суда, которое выносится согласно ст. 368 ГПК, отсылающей к ст. 226 ГПК. Так, например, по делу, по которому суд вынес обоснованное и законное решение, но не разрешил надлежащим образом ходатайство об обеспечении иска, кассационная инстанция в частном определении должна будет указать, что обращает на это внимание судьи и председателя суда. Обычно такое определение обсуждается на оперативном совещании судей и об этом обсуждении сообщается кассационной инстанции.

Хочется обратить внимание на ст. 366 ГПК. Кассационная инстанция не просто отменяет решение, а указывает, что неверно сделал суд (не оценил экспертизу, не применил закон, подлежащий применению), но в любом случае не может указывать, какое решение должно быть вынесено.

Статья 361 ГПК регулирует полномочия кассационной инстанции. Кассационная инстанция в каждом конкретном деле решает, может она сама вынести новое решение, т.е. фактически сократить затраты на судопроизводство, сократить время суда и сторон, или все-таки назначить процесс с начала разбирательства заново. Решение зависит от проведенного исследования и оценки суда первой инстанции и от доводов жалобы, позиций сторон. Так, если суд оценил показания свидетелей, то кассационная инстанция не может давать им новую оценку, поскольку она их не допрашивала. Но если оценка

отсутствует, то суд кассации может их оценить и, следовательно, установить новый факт, если конечно никто не оспаривает их показания и нет замечаний на протокол. Суд кассации не проверяет достоверность показаний свидетелей, а проверяет закрепление их судом: правильно ли он их учел и оценил при решении.

Кассационная инстанция не проверяет, если этого не требует законность, все дело, а проверяет лишь доводы, жалобы (представления). Так, если жалобщик обжалует лишь решение в части морального вреда, то суд не проверяет решение по материальному ущербу. Но если будет установлено, что и само решение вынесено необоснованно, то суд обязан проверить все решение и при грубом нарушении отменить его.

Требования по написанию кассационных жалоб изложены в ст. 333 ГПК.

Порядок судебного разбирательства и подготовки дела изложен в ст. 341–361 ГПК.

Требования, предъявляемые к определению суда кассационной инстанции, аналогичны требованиям к решению (ст. 366 ГПК).

Необходимо знать, что в кассационном производстве также есть соучастие – присоединение к жалобе (при этом не надо платить госпошину).

Вообще, в целях доступности кассации госпошлина платится в размере 50 рублей – для граждан и 1000 р. для юридических лиц и организаций; при обжаловании определений госпошлина не платится вообще.

Действует принцип свободы обжалования, так, можно и отозвать поданную жалобу до рассмотрения дела в кассации либо отказаться от нее при рассмотрении.

По процедуре и по сути обжалование определений суда не отличается от обжалования решений. Жалобы на определения суда, которые подают лица, участвующие в деле, именуются частными жалобами. Прокурор подает представление.

Контрольные вопросы

1. Кто подает кассационную жалобу, а кто – представление?
2. Кто может присоединиться к жалобе?
3. В каких случаях кассационная инстанция исследует новые доказательства, и какие доказательства она может оценить?
4. Обжалуется ли в кассационном порядке заочное решение, дополнительное решение?
5. Если стороны, которые были заранее извещены, не явятся в суд кассационной инстанции, то как поступит суд?

Практические задания

Задание 1

- Составьте кассационную жалобу на решение суда.
- Составьте частное представление на определение суда о прекращении дела по причине мирового соглашения.

Задача 2

Истец подал на дело кассационную жалобу. Однако он не оформил ее должным образом и подал в суд на 12 день после вынесения решения суда.

Какие действия должен предпринять суд?

Задача 3

Стороны обжаловали решение суда.

При рассмотрении дела в кассационной инстанции стороны заключили мировое соглашение.

Суд кассационной инстанции отменил решение суда и направил дело в суд первой инстанции для рассмотрения по существу.

Правильно ли поступила кассационная инстанция?

Задача 4

Истец обжаловал в кассационном порядке решение суда. Суд жалобу удовлетворил и отменил решение суда, направив дело на новое рассмотрение в суде первой инстанции.

Через день пришла жалоба ответчика на решение суда первой инстанции.

Как должен поступить суд при получении кассационной жалобы ответчика?

Тест

1. Кассационную жалобу не могут подать:

- а) истец, если его иск удовлетворен полностью;
- б) ответчик, если он не был в суде;
- в) третье лицо с самостоятельными требованиями, если его требования не удовлетворены;
- г) судья;
- д) адвокат, имеющий доверенность на участие в деле в порядке ст. 54 ГПК РФ.

ТЕМА 15.

Апелляционное производство

Цель данной темы – изучение как стадии гражданского процесса по делам, рассматриваемым мировыми судьями.

**Изучив тему 15, студент должен
знать:**

- предмет апелляционного производства;
- порядок апелляционного производства;
- полномочия апелляционной инстанции;

уметь:

- отличать апелляцию от кассации и от обжалования в порядке надзора.

Следует акцентировать внимание на правах участников процесса, полномочиях мирового судьи и федерального судьи.

Краткое содержание:

Предмет апелляционного рассмотрения. Отличие от кассации. Порядок подачи апелляции (апелляционного представления). Действия мирового судьи. Порядок рассмотрения апелляции. Полномочия федерального судьи при рассмотрении апелляции. Правовые последствия.

План (вопросы) семинара:

1. Производство у мирового судьи: компетенция, порядок рассмотрения дела.
2. Право подачи апелляции.
3. Действия мирового судьи при получении апелляции.
4. Действия федерального судьи при получении дела по апелляционной жалобе.
5. Рассмотрение апелляции.
6. Полномочия апелляционной инстанции.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 319–335).
2. Закон «О мировых судьях».
3. Учебник (стр. 480–495).

Апелляционное производство – предусмотренный нормами гражданского процессуального права порядок обжалования решений и определений мировых судей.

Апелляцией (апелляционной жалобой) называется заявление, содержащее просьбу отменить решение мирового судьи, она подается лицом, участвующим в деле, на решение или определение мирового судьи в районный суд. Это стадия проверки решений мировых судей, не вступивших в законную силу.

Срок апелляции (срок обжалования) – 10 дней, как для граждан, юридических лиц, так и для прокурора, как по решениям, так и по определениям мирового судьи.

Предмет рассмотрения апелляции – постановления мирового судьи, не вступившие в законную силу.

Инициатива возникновения производства зависит от лиц, участвующих в деле.

Прокурор подает апелляцию (апелляционное представление) в зависимости от соблюдения норм закона. Он обязан опротестовать незаконное решение, но при этом апелляционная инстанция может и не принять доводы прокурора, т.е. апелляционное производство не обязательная, но возможная стадия процесса.

Суды, рассматривающие дела по апелляционным жалобам, представлениям прокуроров, – это **районные суды**. *Апелляции единолично рассматривает федеральный судья. По правилам рассматриваются дела в суде первой инстанции (ст. 327 ГПК).*

По форме апелляционная жалоба аналогична кассационной (ст. 322 ГПК). Но могут быть представлены дополнительные доказательства.

Срок рассмотрения дела – два месяца или месяц, т.к. иное не определено законом, согласно ст. 154 ГПК.

Суд вправе исследовать и устанавливать новые факты и доказательства (ч. 3 ст. 327 ГПК).

Рассмотрение дела судом апелляционной инстанции происходит по схеме:

1. Извещение лиц, участвующих в деле, о месте и времени судебного заседания.
2. Рассмотрение дела по апелляционной жалобе (представлению) по правилам судебного разбирательства в первой инстанции.
3. При этом возможна и подготовка к рассмотрению дела в апелляционной инстанции в районном суде.
4. Мировой судья проверяет сроки подачи и правильность оформления апелляционной жалобы, представления и лишь после этого направляет дело в районный суд.

Возможны три варианта исхода рассмотрения дела по апелляции:

1. Решение мирового судьи остается без изменения, апелляция – без удовлетворения. Суд выносит апелляционное определение.

2. Изменение в части или полностью решения мирового судьи и принятие нового решения. Суд принимает новое решение.
3. Решение мирового судьи отменяется, и дело производством прекращается или остается без изменения (ст. 328, 329 ГПК). Суд выносит апелляционное определение.

Определения мирового судьи могут быть по апелляционной жалобе оставлены без изменения либо отменены полностью или в части, и вопрос разрешается по существу районным судом.

Постановления суда апелляционной инстанции вступают в законную силу после их вынесения и **не подлежат обжалованию** в кассационном порядке, могут быть лишь предметом надзорного обжалования.

Дело мировому судье для разбирательства в любом случае не возвращается.

Значение данной стадии состоит в том, что **любое решение мирового судьи может быть обжаловано** (т.е. сторона пишет жалобу, а прокурор приносит представление). Это гарантия того, что решение законно и обоснованно, так как судья, вынося решение, знает, что оно может быть обжаловано, и в случае оставления решения в силе это подтверждение, что в отношении его дела все было постановлено правильно. Для граждан это еще одна реализация права на судебную защиту, от произвола судьи.

При апелляционном производстве дело рассматривается, по существу, второй раз. Порядок в процессе такой же, как при рассмотрении дела первый раз, то есть всегда первым выступает истец, независимо от того, кто подал апелляционную жалобу. Ошибки мирового судьи должны быть исправлены районным судьей. При этом менять заявленные требования истец уже не вправе (принцип экономии судопроизводства).

Основания к отмене судебных постановлений такие же, как и в кассационном порядке (ст. 330, 362–364 ГПК).

От жалобы можно отказаться (ст. 326 ГПК), и дело по апелляционной жалобе может быть оставлено без рассмотрения.

Госпошлина при подаче апелляционной жалобы – 50 рублей для граждан; 1000 рублей для организаций.

Контрольные вопросы

1. Если дело, представленное в ст. 23 ГПК, рассматривал федеральный судья, то куда подавать апелляцию?
2. Каковы преимущества апелляционного производства?
3. Сравните апелляционное производство по ГПК и по нормам Арбитражно-процессуального кодекса.
4. Можно ли подать апелляцию на решение, вступившее в законную силу?
5. Коллегиально или единолично рассматривается дело по апелляционной жалобе?
6. Куда подавать апелляционную жалобу, представление?
7. Ведется ли протокол судебного заседания при рассмотрении апелляции?

Практические задания

Задача 1

Решение мирового судьи обжалуется прокурором. Стороны не обжалуют решение судьи.

Должен ли мировой судья по представлению прокурора направлять дело в районный суд?

Задача 2

Районный суд рассматривает дело по апелляционной жалобе. В судебном заседании истец увеличил исковые требования. Суд отказал в принятии данного заявления об увеличении исковых требований.

Правомерно ли поступил суд апелляционной инстанции?

Задача 3

В районном суде не было федеральных судей. Мировой судья переслал дело в кассационную инстанцию вместе с апелляционной жалобой.

Как поступить кассационной инстанции?

Задача 4

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции стороны заявили о заключении мирового соглашения. Судья районного суда снял дело со слушания и вернул мировому судье. Мировой судья, не рассмотрев заявление об утверждении мирового соглашения, отправил дело в кассационную инстанцию с изложением в письме ситуации по делу.

Как следовало поступить в данном случае?

Тест

1. Апелляционная жалоба подается:

- а) районный в суд;
- б) мировому судье;
- в) через мирового судью в районный суд;
- г) председателю районного суда;
- д) прокурору.

ТЕМА 16.

Пересмотр судебных актов в порядке надзора

Цель данной темы – определить особенности данной стадии процесса, изучить порядок производства в надзоре.

Изучив тему 16, студент должен знать:

- круг лиц, имеющих право возбуждать надзорное производство;
- суды, рассматривающие дела;
- предмет рассмотрения;
- порядок рассмотрения дел на данной стадии.

Следует акцентировать внимание на полномочиях надзорной инстанции, связи ее с кассационным рассмотрением дел, сроках на надзорное обжалование и опротестование, моменте возбуждения надзорного производства.

Краткое содержание:

Сущность и значение стадии пересмотра судебных решений, определений и постановлений в порядке судебного надзора. Основания к пересмотру судебных постановлений в порядке надзора.

Процедура истребования дела и возбуждения производства в порядке надзора. Суды, в компетенцию которых входит пересмотр дел в порядке надзора. Процессуальный порядок и сроки рассмотрения дел в порядке надзора. Пределы рассмотрения дела судом надзорной инстанции. Порядок и сроки рассмотрения дел. Полномочия суда надзорной инстанции.

Отличия судебно-надзорной проверки решений и определений от кассационной и апелляционной проверки.

План (вопросы) семинара:

1. Назначение стадии надзорного производства, ее место в системе ГПК.
2. Предмет пересмотра в порядке надзора.
3. Порядок возбуждения надзорного производства.
4. Процесс рассмотрения дел в надзорной инстанции.
5. Полномочия надзорной инстанции.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 376–391).
2. Учебник (стр. 523–536).

Надзорное производство – это предусмотренный нормами гражданского процессуального права порядок обжалования вступивших в законную силу судебных решений и определений.

Возможность обжалования акта суда в порядке надзора является дополнительной гарантией избежания судебной ошибки. Дополнительная гарантия законности.

Предмет рассмотрения в порядке надзора – акты суда (решения, определения), как рассматривающиеся ранее в

кассационном, апелляционном порядке, так и не рассматривающиеся, но вступившие в законную силу.

Срок на возбуждение надзорного производства составляет 1 год (ст. 376 ГПК).

Возбудить надзорное производство могут как лица, участвующие в деле, так и граждане, организации, не участвующие в деле, при условии нарушения их прав и интересов обжалуемым решением суда.

ГПК определяет порядок подачи жалобы с учетом суда надзорной инстанции, который компетентен рассматривать дело в порядке надзора (ст. 377 ГПК). Дело рассматривается непосредственно тремя и более судьями-профессионалами.

В порядке надзора могут быть рассмотрены решения, определения, судебные приказы судов всех уровней, т.е. акты судов, которые могут быть не могут быть предметом кассационного рассмотрения (решение мирового судьи).

Сам процесс возникновения надзорного производства еще не означает необоснованность и незаконность принятого решения, но допускает эту возможность, так как решение о возбуждении принимают все-таки юристы: прокуроры, судьи.

Жалоба в порядке надзора должна отвечать требованиям ст. 378 ГПК.

Подача жалобы в порядке надзора, в отличие от обращения с кассационной жалобой, не является основанием для возбуждения надзорного производства в суде. Возбуждение надзорного производства начинается вынесением определения о передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции (ст. 384 ГПК).

По итогам рассмотрения жалобы (представления) судья выносит определение либо об отказе в истребовании дела, либо об истребовании дела.

В дальнейшем по результатам рассмотрения и жалобы, и истребованного дела выносится определение об отказе в передаче дела в суд надзорной инстанции для рассмотрения по существу, либо о передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции.

Порядок рассмотрения дела в суде надзорной инстанции регламентирован ст. 386 ГПК.

Срок рассмотрения надзорной жалобы – месяц, а если дело рассматривает Верховный Суд – не более двух месяцев.

Сроки рассмотрения истребованных дел – не более двух месяцев, в Верховном Суде – не более четырех месяцев (может быть продлен до шести месяцев).

Срок рассмотрения дела в надзорной инстанции по существу жалобы в судебном заседании – не более месяца, в Верховном суде – не более двух месяцев.

Основания для отмены судебного акта – это существенные нарушения норм материального или процессуального права, неправильное применение или толкование норм материального права (ст. 387 ГПК).

Безусловные основания к отмене решения при нарушении процессуального права изложены в части 2 ст. 364 ГПК. Поэтому обязательно должно быть указано, какая норма права нарушена, в чем состоит нарушение закона.

Решение в порядке надзора также подлежит отмене, если суд неправильно применил или истолковал нормы материального права. Например, по делу о возмещении ущерба от увечья суд руководствовался не ГК РФ, а правилами возмещения ущерба 1995 г., а сам ущерб был причинен в 1992 г.

Значит, в постановлении суда надзорной инстанции указывается не только норма права, которая нарушена, и обоснование – вывод суда, почему это нарушение повлекло или могло повлечь неправильное разрешение дела.

Как и в кассации, суд надзорной инстанции рассматривает дело в пределах доводов жалобы, представления, но может выйти и за эти пределы, если того требуют интересы законности и единообразия правоприменительной судебной практики.

Однако правильность применения судами норм права суд надзорной инстанции проверяет только по имеющимся в деле материалам, следовательно, новые доказательства представлять нельзя.

Но стороны в жалобах могут сослаться на то, что нижестоящий суд незаконно отказал в исследовании представленных доказательств, т.е. допустил нарушение норм права. В таком случае жалобщик должен указать, какие это доказательства, какое они имеют значение для дела, чем подтверждается, что они просили суд его исследовать (подавали ходатайство, письменно, в судебном заседании), а также обосновать, почему неисследованные судом доказательства привели или могли привести к неправильному разрешению дела. Если эти доводы о существенном нарушении судом норм процессуального права подтверждаются материалами дела, то они являются основанием к отмене состоявшихся по делу решений в порядке надзора.

Если стороны на представляемые в суд надзорной инстанции доказательства ранее не ссылались, то они не могут учитываться при решении вопроса о пересмотре судебных актов.

Следовательно, надзорная инстанция учитывает новые доказательства лишь в свете законности действий суда по отказу в их исследовании, т.е. проверяет, представлялись ли они сторонами, просили ли их истребовать, являются ли эти доказательства относимыми и допустимыми, влечет ли их неисследование неправильное разрешение дела.

Необоснованность судебного решения не является самостоятельным основанием к его отмене.

Полномочия суда, рассматривающего дело (ст. 390 ГПК), являются теми же, что и в кассации, но следует учитывать, что надзорный суд проверяет все решения по делу, т.е. может одно оставить, а другое отменить (ст. 388 ГПК).

Решения надзорной инстанции при разрешении в порядке надзора дела по существу выносятся в виде **постановлений** Президиума, а Судебная коллегия по гражданским делам и Военная коллегия Верховного Суда РФ выносит **определения**.

При этом нельзя предрешать исход дела, решать вопросы о достоверности доказательств, о преимуществах одних перед другими, о выводах, которые должен сделать суд.

Содержание акта надзорной инстанции аналогично решению суда (требования ст. 388 ГПК). Он вступает в силу со дня его принятия. Далее не обжалуется в кассационном порядке, данное решение надзорной инстанции надзора можно обжаловать лишь в порядке.

Годичный срок обжалования может быть **восстановлен** судом первой инстанции (ч. 4 ст. 112 ГПК). Ходатайство о восстановлении срока подается вместе с надзорной жалобой.

Контрольные вопросы

1. Какие определения не могут быть обжалованы в порядке надзора?
2. Можно ли обжаловать в порядке надзора дело, если решение было предметом кассационного рассмотрения?
3. Когда можно подавать жалобу в порядке надзора?
4. Какие действия совершает прокурор при поступлении к нему жалобы?
5. Каким образом извещаются лица, участвующие в деле?

Практические задания

Задание 1

- Составьте надзорное представление на решение суда.
- Составьте определение об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции.
- Составьте постановление надзорной инстанции об отмене решения суда.

Задача 2

Сторона по делу обратилась в Верховный суд с жалобой в порядке надзора на решение суда, которое вступило в за-

конную силу. Верховный суд отказал в принятии жалобы, так как дело не рассматривалось в кассационной инстанции.

Прав ли Верховный Суд?

Задача 3

Гражданин обратился в суд с надзорной жалобой. Однако в принятии жалобы и истребовании дела было отказано, так как пропущен годичный срок подачи жалоб в порядке надзора. Гражданин подал жалобу в Конституционный Суд РФ и указал, что его права на обжалование судебных решений нарушены.

Правомерен ли отказ надзорной инстанции?

Как должен поступить Конституционный Суд РФ?

Задача 4

Гражданин обжалует решение суда о наследстве в порядке надзора и указывает, что ранее завещание в его пользу было признано судом недействительным, но по новому наследственному кодексу он наследник пятой очереди, поэтому просит суд пересмотреть решение, так как все имущество досталось наследнику по завещанию.

Как должна поступить надзорная инстанция, какие произвести действия?

Тест

1. Пересмотр возможен, если:

- а) не прошел срок обжалования;
- б) дело не рассматривалось в кассационной инстанции;
- в) прокурор не подавал представление;
- г) дело сохранилось в архиве суда.

ТЕМА 17.

Пересмотр вступивших в законную силу постановлений суда по вновь открывшимся обстоятельствам

Цель данной темы – разъяснить, какие обстоятельства, являются вновь открывшимися и какое они имеют значение для дела.

Изучив тему 17, студент должен знать:

- порядок возбуждения дела по вновь открывшимся обстоятельствам;
- процедуру рассмотрения заявления;

обратить внимание на то, что:

- не все вновь открывшиеся обстоятельства влекут отмену решения, так как для одного дела эти обстоятельства могут иметь значение, а для другого – нет.

Следует акцентировать внимание на том, что имеется срок на подачу заявления по вновь открывшимся обстоятельствам, что суд по данному вопросу выносит определение.

Краткое содержание:

Пересмотр решений по вновь открывшимся обстоятельствам как стадия гражданского процесса.

Основания к пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам. Отличие вновь открывшихся обстоятельств от новых доказательств.

Круг лиц, имеющих право возбуждать вопрос о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Суды, пересматривающие дело по вновь открывшимся обстоятельствам.

Процессуальный порядок рассмотрения заявлений о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

План (вопросы) семинара:

1. Понятие вновь открывшихся обстоятельств.
2. Процедура подачи заявления об отмене решений, определений, постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам.
3. Процедура рассмотрения вопроса-заявления об отмене постановления по вновь открывшимся обстоятельствам.
4. Отличие данной стадии процесса от других.
5. Неполнота регламентации данной стадии процесса в законе.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 392–397).
2. Учебник (стр. 537–545).

Существуют различные точки зрения на данную стадию процесса. Различие взглядов обусловлено и самим расположением норм в Кодексе, и тем, что все стадии процесса взаимосвязаны и взаимообусловлены, а каждая стадия включает в себя то конкретное, что отделяет ее от других, имеет другую цель. Так, целью данной стадии является предоставление суду, вынесшему решение, возможность вернуться к делу с тем, чтобы сопоставить ранее вынесенное решение с дополнительно исследованными фактам, которые не были суду известны ранее. Таким образом, **пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам – это компетенция суда, вынесшего решение, а не суда вышестоящей инстанции.**

Поэтому одна из точек зрения – это отнесение данной стадии процесса к этапу рассмотрения дел в суде первой инстанции. Но задачей первой инстанции является разрешение спора по существу. А на стадии по вновь открывшимся обстоятельствам суд не рассматривает дела по существу, он устанавливает и исследует имеющиеся, существовавшие по делу обстоятельства, которые не были известны суду и заявителю и не нашли отражения в материалах дела. Суд не разрешает спор, а устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств. Конечно, сам процесс установления этих обстоятельств аналогичен, здесь и при рассмотрении дела по существу (раздел 2 ГПК), – такое мнение обусловлено и тем, что эти две стадии процесса осуществляет, в основном, суд первой инстанции.

Можно говорить о сходстве этой стадии и стадии рассмотрения дел особого производства. При особом производстве суд не рассматривает спор о праве, а устанавливает наличие обстоятельств, которые имеют юридическое значение. Но если при особом производстве суд, установив факт, выносит решение и этим процесс завершается, то при вновь открывшихся обстоятельствах суд, установив факты, отменяет решение с тем, чтобы с их учетом вынести новый акт правосудия. Даже такой институт, как отмена решения в связи с явкой лица, объявленного умершим, не тождественен отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам, а похож лишь внешне: суд отменяет решение, но различие состоит в том, что обстоятельства являются не вновь открывшимися, а совершенно новыми, изменившимися, т.е., признавая лицо умершим, суд выносил правильное решение, а затем изменились обстоятельства и это решение не может быть верным.

Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам как специфический институт рассматривает обстоятельства, которые существовали уже в момент вынесения решения и предполагает исследование этих обстоятельств лишь под углом зрения возможности отмены решения. При таком установлении факты, которые суд признает вновь открывшимися, не влекут изменения прав субъективных сторон, они влекут лишь отмену решения.

Нельзя смешивать данную стадию процесса со стадией изменения способа исполнения решения, так как при изменении способа исполнения решения законность самого решения под сомнение не ставится, стоит вопрос только о невозможности исполнения решения, эти обстоятельства новые, возникли уже после решения. Допустим, решением суда семья была выселена из дома, но так как решение не исполнялось, то квартиру, куда они должны были быть выселены, предоставили другой семье, поэтому возможно изменение порядка исполнения решения или даже вновь вынесение решения по делу путем подачи нового иска (вселение в иное помещение, то есть новый объект иска).

Имеется сходство со стадией кассационного и надзорного производства: основание пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам может быть и основанием для отмены решения в кассационном порядке, если они стали известны до истечения кассационного срока, но сами кассационные основания шире. Суд кассационной инстанции не устанавливает сами обстоятельства, а рассматривает ссылку на эти обстоятельства как указание на неполноту исследования дела, которая говорит о необоснованности решения. Одинаков круг лиц, могущих возбудить кассационное производство и производство по вновь открывшимся обстоятельствам, – это лица, участвующие в деле. Но различен порядок производства, сроки, объекты. Если кассационный срок пропущен и не восстановлен, то жалоба, представление не принимаются, а при подаче заявления в порядке ст. 394 ГПК установление срока, его соблюдение входит в предмет доказывания по делу. Если срок пропущен по неуважительной причине, то суд вынесет определение об отклонении заявления. При кассации рассматриваются лишь не вступившие в законную силу решения вступившие решения.

Предмет данной стадии – все решения, определения (даже частные), вступившие в законную силу первой инстанции, мирового судьи, решения и определения апелляционных инстанций, кассационной и надзорной инстанций.

Считается, что пересмотр гражданских дел в порядке надзора тесно связан с пересмотром дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Объект действительно один – вступившие в законную силу акты, но если в надзоре рассматриваются все акты по делу, то по вновь открывшимся обстоятельствам – лишь те, которые были вынесены без учета обстоятельств, вновь открывшихся.

Возбуждение дела по вновь открывшимся обстоятельствам зависит не от должностных лиц суда, рассматривающего надзорную жалобу и решающего, возбуждать надзорное производство или нет, а от воли участников процесса и более им доступно.

В порядке надзора лишь определенные органы рассматривают дела, а по вновь открывшимся обстоятельствам дела рассматривает суд, постановивший этот акт.

В надзоре основание отмены – это ошибки и нарушения, допущенные судом. При пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам суд ошибок не допустил, он не знал о наличии этих обстоятельств, перечень которых является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. При надзорном, кассационном, апелляционном производстве проверяют, достаточно ли было собрано доказательств, правильно ли доказательства оценены судом и подтверждаются ли они материалами дела.

Рассматривая дела по вновь открывшимся обстоятельствам, суд должен оценить доказательства, представленные заявителем и другими лицами с той лишь целью, чтобы установить наличие или отсутствие вновь открывшихся обстоятельств как оснований для пересмотра дела.

По вновь открывшимся обстоятельствам все суды рассматривают дело. В надзоре можно и изменить решение, и вынести новое, а в данной стадии – только отменить или отказать в отмене решения (ст. 397 ГПК).

Можно представить в кассацию и надзор новые материалы, но они в надзоре не могут служить основанием отмены решения, суд тогда должен разъяснить лицу, что необходимо

подать заявление об отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам. В апелляции новые доказательства могут повлечь отмену решения мирового судьи.

Но какого бы взгляда не придерживать, на какое бы место не ставить этап пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам (после исполнения решения или до), безусловно, это отдельная стадия процесса. Она носит исключительный характер, не очень часто встречается, ей обязательно должна предшествовать самостоятельная стадия – производство в суде первой инстанции. Сама стадия пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам состоит из:

- возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам;
- подготовки к пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам (нуждается в четкой регламентации законом);
- рассмотрения заявления по существу;
- рассмотрения дела вновь в случае отмены ранее состоявшегося решения или определения.

Данный институт как бы является исключением из права суда вынести решение один раз по делу.

Разумно поместить такой раздел в ГПК последним как отражающий естественное движение дела. Ведь при данной стадии пересматривается все дело, то есть могут быть пересмотрены все акты правосудия, в том числе и по исполнению решения. Рекомендуемое название данной стадии – «Возобновление гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам».

«Сущность стадии возобновления гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам заключается в проверке соответствующим судом решения, вступившего в законную силу, вследствие открытия новых обстоятельств, которые не были известны заявителю и суду по причинам, от них не зависящим, и имеют существенное значение для дела. Эти обстоятельства являются составной частью предмета доказывания по гражданскому делу и позволяют выявить полноту установленной судом и выраженной в решении истины по делу. Они

установлены в предусмотренном законом порядке и указывают на необходимость отмены решения или иного судебного акта ввиду несоответствия его фактам объективной действительности»¹.

На данной стадии возможна отмена **любого решения**, которое вступило в законную силу, но имеются сомнения в его законности, обоснованности, истинности по причине обнаружения новых обстоятельств. Существует мнение, что таким образом суд исправляет свои ошибки. Но мне кажется, что это не совсем правильная точка зрения.

Производство по вновь открывшимся обстоятельствам – это стадия гражданского процесса, которая выражается в пересмотре вынесенного судом любого звена судебной системы акта правосудия (решение, определение, постановление) в связи с вновь открывшимися обстоятельствами.

Круг лиц, имеющих право возбуждать данное производство по вновь открывшимся обстоятельствам, определен законом – это право принадлежит всем лицам, участвующим в деле: сторонам, третьим лицам, как с самостоятельными требованиями, так и без, прокурору, лицам, участвующим в деле в защиту интересов других лиц, привлекаемым судом для дачи заключений.

Вновь открывшиеся обстоятельства должны быть изложены в заявлении об отмене постановления суда по вновь открывшимся обстоятельствам.

Вновь открывшиеся обстоятельства только тогда являются таковыми, когда они:

- существовали во время вынесения судебного постановления;
- имеют существенное значение для дела;
- не были известны и не могли быть известны участникам процесса;
- не были известны в связи с этим суду.

Классический пример вновь открывшегося обстоятельства: суд рассмотрел дело о разделе наследственного имущества

¹ Арбитражный и гражданский процесс. 1999. – №3. – С. 40.

между наследниками по закону, однако, имущество было завещано.

Главное, что вновь открывшиеся обстоятельства – это те, которые не были и не могли быть известны участникам процесса и суду, но на момент решения уже существовали. Заявитель должен доказать, что факт, на который он ссылается, действительно существует и он только что открылся. Не могут быть признаны вновь открывшимися те обстоятельства, которые возникли после вынесения решения, или те, на которые лицо ссылалось в своих заявлениях в суде, но они не были надлежащим образом рассмотрены. Ссылка на наличие ложных показаний, злоумышленные действия являются достаточными для отмены ранее вынесенного решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Основания для пересмотра решений по вновь открывшимся обстоятельствам перечислить в законе невозможно, указаны лишь их признаки (п. 1 ч. 2 ст. 392 ГПК РФ).

Другие факты, являющиеся основанием для отмены, связаны с наличием решения или приговора суда в отношении участников процесса (лиц, участвующих в деле, содействующих правосудию и суду) либо судебного и иного акта, являющегося основным решением суда (п. 2, 3, 4 ч. 2 ст. 392 ГПК).

Закон не говорит о приостановлении исполнения решения, когда встает вопрос о его отмене по вновь открывшимся обстоятельствам, но было бы целесообразно предоставить лицам, участвующим в деле, право одновременно с подачей заявления о пересмотре ходатайствовать перед судом о приостановлении исполнения до окончания пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам. Конечно, на практике так и происходит, но ведь можно подать такое ходатайство или нет, суд удовлетворит его или нет, поэтому если бы это было указано в законе основанием приостановления, то было бы лучше.

Суд должен до того, как придет к выводу об ошибочности решения уже с учетом вновь возникших обстоятельств, выявить наличие вновь открывшихся обстоятельств и устано-

вить их связь с решением, которое было вынесено. Следовательно, заявитель должен:

1. Доказать вновь открывшиеся обстоятельства.
2. Доказать, что они отрицательно воздействуют на решение.
3. Указать неправильность данного решения, т.е. истинность решения должна быть опровергнута.

Основанием для отмены решения по вновь открывшимся обстоятельствам является незаконность и необоснованность решения ввиду вновь открывшихся обстоятельств, которые должны быть существенны, т.е. если бы они были известны суду, то суд вынес бы хотя бы частично другое решение.

Следовательно, с учетом вновь открывшихся обстоятельств решение суда, бесспорно, ошибочно.

Срок подачи заявления – три месяца с момента открытия новых обстоятельств. Просьба о восстановлении данного срока подается вместе с заявлением о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам. Имеется точка зрения, что для прокурора нет ограничения по сроку, но если исходить из того, что прокурор – участник процесса, лицо, участвующее в деле, то ему также дается 3 месяца (но этот срок можно и продлить, восстановить).

Законодатель не указывает требований, предъявляемых к заявлению, но по совокупности норм и аналогии, оно должно быть аналогично исковому заявлению и ходатайству, т.е. в нем должно быть указано, какое дело, стороны, третьи лица, какое суд вынес решение, что не было учтено, какие обстоятельства открылись, почему они важны и в чем неверность решения. Завершаться заявление должно просьбой об отмене решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Возможно и оставление заявления без движения по ст. 136 ГПК.

Должны быть представлены копии заявления по числу участников процесса, необходимые документы.

Пробел в данном институте – это отсутствие указания на подготовку к судебному разбирательству при поступлении заявления по вновь открывшимся обстоятельствам (в надзор-

ном производстве речь идет о некоторых действиях). Ст. 396 ГПК говорит лишь об извещении лиц и вызове их в судебное заседание.

Срок рассмотрения заявления строго не указан, но так как заявление рассматривается судом по правилам судопроизводства, то это происходит в течение двух месяцев. (ст. 154 ГПК).

Пересмотр осуществляется в судебном заседании с соблюдением правил судебного заседания и порядка.

1. Суд может отказать в пересмотре решения (определения). Выносится определение, которое может быть обжаловано по принципу подачи частной жалобы.
2. Суд может отменить пересматриваемое решение, следовательно, само заявление об отмене по вновь открывшимся обстоятельствам будет удовлетворено (такое определение не обжалуется).

В дальнейшем процесс разбирательства дела идет в обычном порядке.

Итак, пересмотр решения (определения, постановления) по вновь открывшимся обстоятельствам – это самостоятельная, исключительная, но не обязательная для каждого дела стадия, направленная на восстановление законности судебного акта.

Контрольные вопросы

1. При каком обстоятельстве всегда будет отменено решение?
2. Имеют ли право участники процесса при рассмотрении заявления по вновь открывшимся обстоятельствам представлять новые доказательства?
3. Можно ли обжаловать новое решение суда (новое, т.е. вынесенное после отмены решения по вновь открывшимся обстоятельствам)?
4. Приведите примеры отмены решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Практические задания

Задача 1

Наследство было поделено между двумя детьми: сыном и дочерью – наследниками по закону. Однако после вынесения решения и оформления прав на наследство выяснилось, что имеется завещание наследователя в пользу внука, являющегося ребенком дочери наследника. Об этом никто не стал сообщать суду в течение года. После того, как имущество, полученное по наследству и перешедшее дочери, сгорело, она заявила о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам на том основании, что все должно было достаться ее сыну по завещанию, просила признать его права на оставшееся имущество, которое перешло брату.

Суд отменил ранее вынесенное решение, пересмотрел дело и все имущество передал мальчику.

Правомерно ли такое решение суда?

Задача 2

Гражданка была признана безвестно отсутствующей, а затем умершей. На основании этого решения было выдано свидетельство о смерти и открыто наследственное дело. Однако наследники мирно вопрос не решили и раздел наследства был произведен в судебном порядке. В дальнейшем решение суда об объявлении гражданки умершей было отменено по процессуальным нарушениям (несоответствие фамилии судьи в решении и протоколе судебного заседания: в протоколе указано – Сидоров В.И., в решении – Елизаров В.И.).

Является ли отмена решения суда об объявлении умершей основанием для пересмотра решения о разделе наследства?

Задача 3

Судом было постановлено решение. Ответчик не был в суде и узнал о решении через три месяца. Теперь он просит суд пересмотреть решение суда по вновь открывшимся обстоятельствам, так как был в командировке и не мог сообщить суду важ-

ные для дела факты, а именно, то, что организация истца переехала месяц назад и теперь подсудность изменилась.

Какое решение должен принять суд?

Тест

1. Процедура по пересмотру дела по вновь открывшимся обстоятельствам производится, если:

- а) участники дела не согласны с решением;
- б) судья уволен;
- в) изменился закон;
- г) обстоятельства стали известны после вынесения решения;
- д) истец решил предъявить другие требования;
- е) секретарь неверно вел протокол.

ТЕМА 18.

Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов

Цель данной темы – изучение принудительного порядка исполнения решений судов и других актов.

Изучив тему 18, студент должен знать:

- общие правила исполнения решения судьи;
- положение судебного пристава-исполнителя, его права и обязанности;

уметь:

- определять круг действий, которые должен выполнять судебный пристав-исполнитель при исполнении решений и других актов.

Краткое содержание:

Исполнение постановлений как одна из стадий гражданского процесса. Значение принудительного исполнения постановлений. Гарантии законности в исполнительном производстве.

Органы принудительного исполнения. Роль суда в исполнительном производстве. Стороны в исполнительном производстве, их процессуальные права и обязанности. Защита прав взыскателя, должника и других лиц в исполнительном производстве.

Акты, подлежащие принудительному исполнению (основания исполнения). Виды исполнительных документов и их правовое значение. Порядок выдачи исполнительного листа. Дубликат исполнительного листа.

Давность для предъявления исполнительных документов к принудительному исполнению. Перерыв и приостановление этой давности. Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительного документа к исполнению.

Общие правила исполнения. Обращение исполнительного документа ко взысканию. Назначение срока для добровольного исполнения. Время производства исполнительных действий.

Постановление и прекращение исполнительного производства.

Возвращение исполнительного документа взыскателю.

Расходы по исполнению.

Исполнение решений о денежных взысканиях.

Обращение взыскания на имущество должника. Выявление и арест имущества должника. Имущество, свободное от взысканий. Продажа арестованного имущества. Обращение взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц. Обращение взыскания на недвижимое имущество. Обращение взыскания на заработную плату, пенсию и стипендию должника. Обращение взыскания на вклады граждан.

Распределение взысканных сумм между взыскателями.

Исполнение судебных решений, которыми ответчик присужден к передаче определенных вещей. Особенности исполнения отдельных решений.

План (вопросы) семинара:

1. Исполнение актов как стадия гражданского процесса либо самостоятельная отрасль права.
2. Участники исполнительного производства.

3. Исполнительные документы, их виды, требования, порядок предъявления к исполнению.
4. Общие правила исполнения: место исполнения, время, сроки, отложение, приостановление, прекращение.
5. Защита прав взыскателя, должника, других лиц.
6. Особенности исполнения по делам о взыскании алиментов, по жилищным делам, по трудовым делам.
7. Обращение взыскания на имущество граждан, организаций-должников.

Необходимая литература:

1. Закон «Об исполнительном производстве» 04 июня 1997 г.
2. Закон «О судебных приставах» 04 июня 1997 г.
3. ГПК (ст. 428–446).
4. Арбитражный процессуальный кодекс РФ (ст. 318–332, 197–201).
5. Учебник (стр. 546–597).

Мы предлагаем только обзор темы, так как она является предметом отдельной дисциплины – исполнительное производство.

Исполнительное производство –

1. широкое понятие, которое включает в себя процесс исполнения решений судов и других органов;
2. стадия гражданского процесса, в которой реализуется судебное решение.
3. установленный законом порядок принудительного исполнения судебных решений и актов других органов, которые исполняются по правилам исполнительного производства.

Решение может быть исполнено добровольно и принудительно либо не исполнено вообще.

Состав лиц: стороны (взыскатель и должник), судебный пристав (исполнитель), суд, другие лица, участвующие в исполнении.¹

¹ См. ст. Закона РФ «Об исполнительном производстве» (29, 31, 32, 33, 37, 38, 39, 40–43) и ст. 12 Закона «О судебных приставах».

Источники исполнительного производства:

- Закон РФ «Об исполнительном производстве»;
- Закон РФ «О судебных приставах»;
- ГПК РФ, АПК РФ, иные нормативные акты, регулирующие порядок исполнения судебных решений и других актов, к примеру, Кодекс об административных правонарушениях.

Судебный пристав – это должностное лицо, на которое возложено исполнение судебных решений и других актов.

Федеральная служба судебных приставов (ФССП) России является федеральным органом исполнительной власти и подведомственна Министерству юстиции РФ.

Полномочия судебного пристава-исполнителя (СПИ) обусловлены процессом исполнения актов, переданных ему на исполнение.

СПИ оформляет свои решения в виде постановлений. Он может направлять запросы, извещения, составлять расчеты, привлекать к исполнительным действиям других лиц (понятых, специалистов, экспертов), обращаться к суду за разъяснением решения, подлежащего исполнению.

Особенности обжалования действий СПИ регулирует ГПК (ст. 441 и 442 ГПК). Жалоба подается в течение 10 дней в суд по месту исполнения обязанностей СПИ (то есть по месту его юрисдикции). Жалоба на действия судебного пристава-исполнителя рассматривается судом по правилам искового производства, в течение его выносится решение.

Закон говорит об обжаловании любых действий СПИ, т.е. не только постановлений. При толковании нормы получается, что это вызов лица на прием, извещение о явке по телефону, направление запроса, начисление задолженности, подача заявления в суд, просто поведение СПИ при исполнении, а также и бездействие.

Процедура рассмотрения регулируется АПК и ГПК (общие требования по написанию жалобы и искового заявления).

Участники данного производства – заявитель, лицо, кто обжалует, СПИ, другая сторона по исполнению. Госпошли-

ной жалоба не облагается. Суд не может отказать в принятии жалобы на действия СПИ на том основании, что возможность обжалования прямо не указана в конкретной статье закона. Например, обжалование совершения действий в выходной день. Иное нарушало бы принцип судебной защиты и защиты прав участников исполнительного производства.

Исполнительные документы – это документы, выдаваемые в строго определенных законом случаях по строго определенной форме, в них выражается содержание исполнения – предписание, которое должно быть осуществлено, стороны по исполнению, их данные.

Только исполнительные документы являются основанием для исполнения решения принудительно. Это единственные документы, на основании которых СПИ осуществляет свои функции в отношении сторон и других лиц, имеющих отношение к исполнению.

Именно исполнительный документ определяет, каким путем действовать СПИ, и является производным от судебного либо иного решения. Он удостоверяет право взыскания, совершение действия.

Перечень исполнительных документов имеется в ст. 7 Закона «Об исполнительном производстве». Исполнительный документ, выдаваемый судом, именуется **исполнительный лист**.

Исполнительные действия совершаются по следующей схеме:

1. Возбуждение исполнительного производства.
2. Предложение должнику исполнить решение суда добровольно в срок 5 дней.
3. Наложение ареста на имущество должника либо принятие других мер к исполнению решения (запросы о наличии имущества, обращение взыскания на зарплату, пенсию, вклады и т.д.). Арест состоит в описи имущества, объявлении запрета им распоряжаться, ограничении права пользования, изъятии и передаче на хранение и последующей

реализации для цели исполнения. Назначение ареста – предотвращение реализации или уничтожения имущества должником с целью воспрепятствования исполнению. Срок наложения ареста – не позднее одного месяца со дня вручения должнику постановления о возбуждении исполнительного производства (ст. 51 Закона об исполнительном производстве) или одновременно с вручением постановления, при необходимости.

4. Реализация имущества в течение двух месяцев со дня наложения ареста (ст. 54 и 63 Закона об исполнительном производстве).
5. Передача взысканного взыскателю.
6. Вынесение постановления об окончании исполнительного производства.

Схема обращения взыскания на имущество должника-организации обращение взыскания:

1. на средства должника в рублях;
2. денежные средства в валюте;
3. иное имущество, при этом должник вправе указывать, на что обратить взыскание в первую очередь;
4. основные средства.

Окончательное решение принимает СПИ.

Если решение невозможно исполнить, то исполнительный документ возвращается с актом о невозможности взыскания и постановлением о возвращении исполнительного документа. Исполнительное производство считается оконченным. В течение срока предъявления исполнительного документа он может быть предъявлен вновь. Срок предъявления может быть назначен судом.

Очередность удовлетворения требований взыскателя

К должнику может быть предъявлено не одно, а несколько требований, если имущества, на которое будет обращено взыскание, не достаточно для погашения всех долгов.

Существует пять очередей.

Очередность удовлетворения требований – это установленный законом порядок, по которому удовлетворяются

требования взыскателей. Каждая последующая очередь вправе получить причитающееся, если требования предшествующей очереди полностью удовлетворены.

1. Требования по алиментам – и твердая денежная сумма, и проценты, (законодатель не говорит, в пользу кого алименты), суммы в счет возмещения вреда, причиненного здоровью, и в связи со смертью кормильца.
2. Требования, вытекающие из трудовых отношений, не зависящие от форм собственности и вида деятельности (зарплата, выплата вознаграждений авторам, изобретателям, адвокатам).
3. Отчисления в Пенсионный фонд, Фонд социального страхования, Госфонд занятости населения.
4. Другие бюджетные отчисления (за исключением 3-й очереди).
5. Все остальные требования.

Таким образом, если у судебного исполнителя есть исполнительный лист на должника о взыскании долга по договору поставки, то это требование будет удовлетворено в последнюю очередь. Если взыскивается долг по договору займа, это также последняя очередь.

Если суммы не достаточно, то требования последующих очередей не удовлетворяются, последствие этого – акт о невозможности взыскания, и исполнительное производство заканчивается.

Если суммы, которая была взыскана, хватило полностью на погашение всех исполнительных документов, то остаток возвращается должнику.

Если же взысканной суммы не достаточно для погашения требований по одной очереди, то составляется расчет.

Расчет производится в зависимости от суммы общего долга должника на момент реального исполнения (сложению подлежат все взыскания одной очереди) пропорционально реальной сумме, к примеру, один рубль может быть равен нескольким копейкам. Известный пример – взыскания с банка «Чара»: массе взыскателей на один рубль долга выплачива-

лось 49 к. Затем «рубль должника» умножается на сумму долга по каждому исполнительному листу.

В течение срока исполнительный документ можно вновь предъявить к исполнению.

Закон предусматривает исполнительный сбор за неисполнение решения суда добровольно: 7% от суммы долга (денежная сумма, стоимость имущества). Если спор не имущественный, то сбор совершается в зависимости от того, кто должник: физическое лицо – 5 МРОТ; организация – 50 МРОТ. Сбор не зависит от положения должника. Льгот нет.

За неисполнение решения суда возможна ответственность в виде штрафа в размере до 200 МРОТ, при повторном неисполнении без уважительных причин должник несет административную и уголовную ответственность.

Виды расходов при исполнении:

- на перевозку, хранение имущества и его реализацию;
- на оплату труда перевозчиков, грузчиков, понятых, переводчика;
- на почтовые расходы;
- на розыск должника;
- на другие расходы.

Взыскания на заработную плату и иные периодические платежи применяется, если:

- сам вид взыскания является периодическим платежом;
- сумма взыскания не превышает 2 МРОТ;
- имущества должника не хватило для погашения всей суммы долга;
- имущество, на которое можно обратить взыскание, отсутствует.

Из заработной платы сперва удерживаются налоги, а затем суммы по исполнительным документам.

Общее правило состоит в следующем: 50% остается должнику, то есть удержания не должны превышать более половины зарплаты.

Исключения (до 70% удержаний) составляют:

1. Алименты на несовершеннолетних детей.
2. Вред, причиненный здоровью, а также смертью кормильца, преступлением.

К зарплате приравниваются: пенсии, стипендии, авторское вознаграждение, вознаграждение за рационализаторские предложения.

На пособия взыскание обращается лишь в том случае, если это лист о взыскании алиментов, нотариальное соглашение о взыскании алиментов, судебный приказ об алиментах, взыскание в результате ущерба, причиненного здоровью кормильца, его смертью.

Не обращается взыскание на пособия, суммы, получаемые в счет возмещения вреда, за работу с вредными условиями, компенсационные выплаты, выходное пособие при увольнении.

Если должник пропал, он может быть объявлен в розыск.

Совершаются исполнительные действия по месту нахождения ответчика, его месту жительства, месту нахождения его имущества, то по месту его работы либо по месту совершения определенных действий, согласно решению.

Совершение исполнительных действий предусмотрено с 6 до 22 часов. Но оно возможно и в ночное время, и в выходные дни в случаях, не терпящих отлагательства.

Срок совершения – два месяца. Немедленное совершение происходит по делам о восстановлении на работе, по алиментам и аналогичным платежам, если они в исполнительном листе.

Исполнительные действия могут быть отложены, приостановлены, прекращены.

Деятельность по исполнению решений, которая выполняется судебным приставом-исполнителем, не является правосудием, а относится к сфере деятельности исполнительной власти.

Контрольные вопросы

1. Кто из перечисленных органов имеет отношение к исполнению: суд, банки, милиция, прокуратура, школы, жилищные организации, органы юстиции? Какое это отношение?
2. Каким образом обжалуются действия судебного пристава-исполнителя?

Практические задания

Задание 1

Обыграйте ситуацию обращения взыскания на имущество должника, если он проживает с семьей, состоящей из жены, несовершеннолетнего ребенка, матери. Должнику 30 лет, имущество в квартире с 1970 г. (компьютер, чайный сервиз, две кровати, диван, кушетка, три шкафа, холодильник, столовое серебро, кресло, три стула, ковры, картины, детские рисунки). Что опишет исполнитель? Что делать матери должника?

Задача 2

СПИ возвратил исполнительный лист взыскателю с актом о невозможности взыскания по причине отсутствия имущества у должника 20 апреля 2002 г.

Через три месяца взыскатель представил исполнительный лист на исполнение. СПИ отказал в принятии листа, сославшись на ранее вынесенное постановление об окончании исполнительного производства.

Взыскатель подал жалобу на действия СПИ.

Суд, вызвав взыскателя и должника, жалобу удовлетворил.

Кого не вызвал суд? Правильно ли суд удовлетворил жалобу?

Задача 3

СПИ описал имущество должника по конфискации. Жена осужденного обратилась в суд с жалобой на действия пристава, указав, что пристав описал и ее имущество, и имущество ее родителей.

Каким образом следует решать вопрос об имуществе? Какие доказательства может представить заявительница?

Задача 4

СПИ начислил задолженность по алиментам. Должник с ней не согласен. Он написал заявление в бухгалтерию, чтобы

задолженность у него не высчитывали. Бухгалтер выполнил требование работника-должника. СПИ наложил на бухгалтера штраф в размере 500 рублей.

Правомерны ли действия СПИ, а бухгалтера? Как начисляется и взыскивается задолженность по исполнительному листу?

Тест

1. Дубликат исполнительного листа выдается:

- а) судебным приставом-исполнителем;
- б) судьей;
- в) секретарем суда;
- г) нотариусом;
- д) не выдается вообще;
- е) выдается судом, постановившим дело.

2. Судебный пристав не может:

- а) изменить способ исполнения решения суда;
- б) наложить штраф на должника;
- в) вызвать взыскателя и должника на прием;
- г) послать запрос в банк;
- д) подать заявление в суд о разьяснении решения;
- е) окончить исполнительное производство путем возвращения исполнительного листа без исполнения.

ТЕМА 19.

Деятельность судов по рассмотрению дел, связанных с иностранным элементом

Цель данной темы – раскрыть глобальную проблему соотношения российского права и права других государств, национального режима в гражданском процессуальном праве, изучить особенности дел с участием иностранного элемента.

Изучив тему 19, студент должен знать:

- о наличии международных документов по данной теме;
- права, которые имеют иностранные граждане и лица без гражданства при обращении в Российские суды;
- особенности подсудности дел данной категории;
- исполнение решений иностранных судов;
- порядок направления международных судебных поручений.

Следует *акцентировать внимание* на таких понятиях, как «судебное поручение», «процедура принятия решения к исполнению на территории другого государства».

Краткое содержание:

Гражданские процессуальные права иностранных граждан, предприятий и организаций. Гражданские процессуальные права лиц без гражданства. Подсудность гражданских дел по спорам, в которых участвуют иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные предприятия и организации, а также по спорам, по которым хотя бы одна из сторон проживает за границей. Иски к иностранным государствам. Исполнение судебных поручений иностранных государств. Порядок сношений по вопросам правовой помощи и разграничение подведомственности. Исполнение решений иностранных судов и арбитражей. Международные договоры.

План (вопросы) семинара:

1. Общая характеристика правового положения иностранных граждан и лиц без гражданства, иностранных государств и организаций как участников процесса.
2. Источники права: международные договоры, конвенции.
3. Подсудность дел по данной категории.
4. Судебные поручения.
5. Признание и исполнение решений иностранных судов.

Необходимая литература:

1. ГПК (ст. 398–417).
2. Учебник (стр. 598–619).
3. Закон РФ «О правовом положении иностранных граждан в РФ».
4. Указ Президиума Верховного Совета СССР «О признании и исполнении решений иностранных судов и арбитражей» от 21.06.88 г.
5. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1994 г. для стран СНГ.
6. Гагская конференция по вопросам гражданского процесса 1954 г.

Согласно ст. 3 ГПК, всякое заинтересованное лицо может обратиться в суд за защитой. Всякое лицо и иностранный гражданин, и лицо без гражданства, и гражданин России,

проживающий за ее пределами, и организация иного государства, и международные организации, и даже другое государство. Раздел 5 ГПК посвящен особенностям и порядку таких дел (ст. 398–417 ГПК).

Общий принцип таких особых субъектов гражданского процесса: в процессе они участвуют на равных с гражданами России и юридическими лицами, зарегистрированными в России. Но действуют и особые правила, предусмотренные как международными договорами, так и законодательством России.

К таким международным договорам относятся:

1. Гагская Конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. и 5 октября 1961 года (ст. 9). Гагская конвенция о получении за границей доказательств по гражданским и торговым делам (Россия участник этой конвенции).
2. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. (Минская конвенция), участки которой – Армения, Беларусь, Казахстан, Кыргызстан, Молдова, Таджикистан, Узбекистан, Украина.
3. Кроме того, Российская Федерация имеет с рядом стран (27) двусторонние договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. При этом Россия является преемником СССР, правомерным участником договоров, которые были заключены в СССР: так, договор с Болгарией был заключен 19 февраля 1975 г., с Польшей было два договора: 28 декабря 1957 г. и 23 января 1980 г. (дополнительный протокол).

Перечень стран, которые еще не были названы, а договоры с ними есть, включает: Азербайджан, Алжир, Албанию, Венгрию, Вьетнам, Грецию, Ирак, Иран, Италию, Кипр, Китай, КНДР, Кубу, Латвию, Литву, Монголию, Йеменскую Республику, Румынию, Тунис, Финляндию, Чехословакию, Эстонию, Югославию.

В России действует в стране система Инюрколлегий. Это коллектив адвокатов, который оказывает помощь данным ли-

цам и лицам, которые намерены обратиться к суду другого государства, но они могут обращаться и к любому адвокату, их представителем может быть любое лицо, иностранные лица могут выступать в суде и сами.

Порядок судебного производства общий. То есть иностранным гражданам предоставляется национальный режим в области гражданского процесса. Они вправе обращаться в суды РФ за защитой своих прав наравне с гражданами РФ. Объем процессуальных прав и обязанностей не отличается.

Особенности рассмотрения дел данной категории связаны с подсудностью спора. Общее правило заключается в следующем: суды рассматривают те дела, подсудность по которым следует из закона, так, иск к ответчику предъявляется по месту его жительства или нахождения имущества, следовательно, если лицо, независимо от гражданства, проживает в России, то суды должны принять иск. Иск о строении, земельном участке на территории России – это исключительно подсудность российского суда. Иски к лицам, проживающим за пределами России, должны к ним и предъявляться по месту их жительства (особенности см. в ст. 402–405 ГПК).

Если международным договором предусмотрено особое правило, то оно и применяется. При этом договора о правовой помощи с какой-либо страной, не лишает гражданина права обратиться в суд РФ. Так, гражданину Германии в результате ДТП были причинены тяжкие повреждения, он подал в суд, ему отказали на том основании, что заявление не может быть принято, нет договора между государствами, а ущерб был причинен водителем совхоза. Однако вышестоящая инстанция отменила определение судьи и указала, что граждане другого государства имеют равные процессуальные права с гражданами России¹.

Закон прямо может предусмотреть особую подсудность, например, дела об усыновлении.

¹ Практика Верховного Суда по гражданским делам «Де-Юре». – 1996. – С. 249.

Также особенности рассмотрения данных дел обусловлены дипломатическим **иммунитетом**. Так, предъявление иска в суде РФ к иностранному государству, привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве третьего лица, обращение взыскания на имущество возможны лишь с разрешения (согласия) компетентного органа.

Международные организации, дипломатические представительства подлежат юрисдикции российских судов в пределах международных договоров и общепризнанных принципов международного права.

Особое место в процессе рассмотрения дел данной категории занимают вопросы разрешения судом **принудительного исполнения решения суда другого государства на своей территории** (ст. 409–417 ГПК).

Кроме того, международные договоры могут предусматривать отдельные вопросы оказания помощи, и соответственно, не предусматривать другие вопросы, предметные по правовым делам. Возможно исполнение решения других государств на территории России, но именно тех, которые указаны в договорах или Гаагской конвенцией по вопросам гражданского процесса. Так, в силу этой конвенции и договора действующего между Россией и Финляндией не может; принудительно быть исполнено на территории РФ решение Финляндского суда о проживании ребенка и взыскании алиментов¹.

Вопросы исполнения решений других судов на территории России и вопросы исполнения решений – российских судов на территории других стран имеют меньше правовых оснований добиться исполнения, чем оснований и прав для обращения в суд.

Так, по российскому законодательству возможно взыскание алиментов судебным приказом, а вот в Украине судебные приказы судов России не признаются и не подлежат исполнению.

¹ Такой вопрос был затронут определением суда: см. Бюллетень Верховного Суда. – 1999. – № 7. – С. 4.

Согласно Минской конвенции «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» (ч. 3 ст. 54), порядок принудительного исполнения определяется по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой должно быть осуществлено принудительное исполнение.

Существует порядок, что ходатайства о признании и разрешении принудительного исполнения направляются непосредственно компетентному суду (суды второго звена). Однако семинар судей России и Украины предложил направлять данные ходатайства в районные суды во избежание волокиты, тем более что очень часто стороны проживают в соседних областях (Белгородская, Сумская, Луганская, Харьковская). Семинар проходил в Белгороде в июне 1999 г. Была принята резолюция о безотлагательном исполнении поручений, о признании решений пограничных судов, о направлении дел районными судами, минуя областную юстицию.

Поручение о выполнении решения суда не может быть удовлетворено российским судом:

- если исполнение может нанести вред РФ (ущерб, угроза безопасности), если решение не вступило в законную силу,
- если сторона была лишена возможности принять участие в судебном разбирательстве, рассмотрение дела относится к исключительной компетенции российского суда,
- если есть аналогичное решение российского суда, если истек срок предъявления решения к исполнению,
- если решение противоречит принципам международного и российского права.

При ходатайстве об исполнении решения компетентному суду другого государства высылается справка о том, что решение вступило в законную силу, справка об исполнении решения, справка о том, что права стороны были соблюдены, он был извещен, присутствовал он в суде или нет – уже не препятствие для рассмотрения дела.

Вопросы признания решения и его принудительного исполнения рассматриваются судами второго звена с вынесением определения, которое может быть обжаловано.

Ходатайство о принудительном исполнении решения российского суда направляется тем судом, которым вынесено решение непосредственно компетентному суду другого государства. Эти вопросы рассматриваются около года и более.

Признание и разрешение принудительного исполнения решения другого суда означает, что решение исполняется по правилам закона «Об исполнительном производстве» (ст. 79 и 80).

Документы, выданные одним государством для действия на территории другого, должны быть легализованы. *Легализация – подтверждение подлинности подписи.* Копии, удостоверенные нотариусом, затем легализуются в Министерстве юстиции и в Департаменте консульской службы Министерства иностранных дел, после – в дипломатических или консульских учреждениях того государства, где их предъявляют. Но есть и упрощенный порядок – **апостиль** – специальный штамп, удостоверяющий качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, подлинность его подписи и печать. При этом дальнейшего заверения не требуется, оно освобождает от дипломатической или консульской легализации. Данный порядок установлен Гаагской конвенцией 1961 г. Для России с 1991 г. действует апостиль, который проставляют органы юстиции, ЗАГС, внутренних дел, прокуратуры, госархивов.

Это такие документы, как нотариальные акты, акты о регистрации, визы, административные, акты от прокурора, секретаря суда, судебного исполнителя.

Так как сейчас широки возможности копирования, то требуются и изменения в инструкции, например, нужно узаконить светокопию.

Как следует из Минской конвенции (22 января 1993 г.) документы от официальных органов легализации не требуют, если есть перевод на русский язык, который засвидетельствован.

Порой, в печати можно увидеть объявления типа:

«Адвокат Ицхак Идан по поручению суда по семейным делам Хайн, Израиль, сообщает Анатолию Новикову, СНГ, Белоруссия, Гомель, ул. Крестьянская д. 3, кв. 26, что Вадим

Новик (Израиль), несовершеннолетний, подал на алименты в Израиле 35130/98 (Хайфа). Вы можете подать ответное письмо в течение 60 дней по адресу:..... Иначе суд решит дело в Ваше отсутствие»¹.

Гарантии, что житель Гомеля прочтет, нет, но законодательством предусмотрено такое извещение.

Поручения, которые даются российским судам, выполняются, в основном, районными судами по правилам российского и международного законодательства, если это указано в договоре, передаются на русском языке, выполняется это процессуальное действие судьей, за исключением составления протокола опроса.

Судебное поручение не исполняется российским судом, если оно не входит в компетенцию суда, если противоречит суверенитету России и угрожает его безопасности.

Российские суды также дают поручения другим судам о допросе стороны, об извещении его о дне слушания дела, о вручении копии искового заявления.

Судебные поручения – это одна из форм реализации учреждениями юстиции своих функций в сфере оказания правовой помощи, но в этом процессе участвует также Министерство иностранных дел. Гаагская конвенция предусматривает дипломатический порядок направления и исполнения судебных поручений, который состоит в том, что заинтересованные учреждения юстиции направляют судебное поручение по дипломатическим каналам (когда нет упрощенной процедуры по двусторонним договорам, так как правовая помощь, неотъемлемая часть международных отношений, регулируется нормами международного частного права).

Судебные поручения – это форма защиты прав стороны и сбора доказательств, способ исполнения решения. Вызвано это тем, что суд не может выполнять процессуальные действия за пределами своего государства, для производства действий

¹ Комсомольская правда. – 2000. – 17 янв. – С. 5.

за границей требуется согласие государства, на территории которого должно быть совершено действие. Поэтому процессуальное действие за пределами своей страны может быть произведено лишь в порядке судебного поручения.

Юридически действует Соглашение России и США от 1935 г. в форме обмена нотами «О порядке судебных поручений между СССР И США», но на практике оно забыто и даже наукой не упоминается. Поручения выполняются с пометкой: – Воспользуйтесь услугами частного юриста.

Если нет двустороннего договора и страна не участник Гаагской конвенции, то поручение направляется по дипломатическим каналам. Решения принимаются индивидуально, отдельно по каждому делу.

Контрольные вопросы

1. Можно ли иностранному гражданину обратиться в российский суд с иском о возмещении ущерба, причиненного водителем российской организации?
2. Как будет рассматриваться дело о расторжении брака, если ответчик – гражданин Болгарии; Аргентины?

Практические задания

Задача 1

Истец – гражданин России, житель г. Воронежа. Ответчик – гражданин Украины. Спор возник по пользованию домом, находящимся в Московской области.

Истец подал иск в Московский Областной суд.
Правильно ли поступил истец?

Задача 2

Истец – гражданин Франции и проживает в Париже. Ответчица проживает в Санкт-Петербурге. У них есть ребенок, который проживает с бабушкой в Твери.

Подается иск о передаче ребенка на воспитание.

Где должен рассматриваться иск? Какой отдел опеки будет привлекать суд?

Задача 3

Решение суда Финляндии было предъявлено в Кировский суд Санкт-Петербурга для выдачи листа на исполнение.

Суд отказал в выдаче исполнительного листа, сославшись на то, что с Финляндией нет договора о принудительном исполнении решений суда.

Ответчик добровольно исполнил решение суда.

Нарушены ли права участников процесса?

Задача 4

Супруги (один – гражданин России, а другая – гражданка Украины) решили усыновить ребенка. Опека рекомендовала им обратиться в районный суд по месту жительства в РФ.

Какому суду подсудно данное дело?

Задача 5

Машина дипломата попала в ДТП. Виновен водитель посольства. Гражданин России предъявил иск посольству о возмещении ущерба.

Какова перспектива данного дела?

Тест

1. Предъявление иска в суде РФ к иностранному государству допускается:

- а) по любому требованию;
- б) по разрешению Правительства РФ;
- в) по разрешению посольства данной страны;
- г) с согласия компетентных органов соответствующего государства.

ТЕМА 20.

Третейское судопроизводство

Цель данной темы – ознакомление с данным видом судопроизводства, являющимся почти неиспользуемым в разрешении споров между гражданами, но имеющим немалое значение в разрешении морских торговых споров, занимающим достойное положение в юрисдикции международного права.

Изучив тему 20, студент должен знать:

- что третейский суд – один из видов альтернативного разрешения спора, закрепленный в законе ;

обратить внимание:

- на экономичность, быстроту, независимость третейского суда, особенность подписания решения.

Краткое содержание:

Правовое регулирование третейского судопроизводства. Третейский суд. Значение третейского разрешения гражданско-правовых споров. Третейское разбирательство гражданско-правовых споров граждан. Содержание третейской записи и условия ее действительности.

Споры, изъятые из компетенции третейского суда. Порядок рассмотрения дел в третейском суде. Содержание решений третейского суда.

План (вопросы) семинара:

1. Известные альтернативные способы разрешения спора.
2. Где и на основании каких нормативных актов действуют постоянные третейские суды?
3. Каким образом граждане могут создать третейский суд?
4. Порядок рассмотрения спора в третейском суде.
5. Исполнение решения третейского суда.

Необходимая литература:

1. Закон РФ «О третейских судах в РФ» от 21 июня 2002 года.
2. ГПК (ст. 418–427).
3. Учебник (стр. 690–711).
4. Закон «О международном коммерческом арбитраже» 1993 г.

Согласно ст. 11 ГК РФ, спор может быть разрешен третейским судом.

Третейский суд – это способ разрешения спора альтернативным путем. Особо альтернативные методы разрешения спора удобны для разрешения предпринимательских и экономических отношений.

В международной практике распространены такие методы, как посредническая процедура разрешения споров. В ней участвует нейтральное третье лицо – посредник, который содействует сторонам в их попытке урегулировать спор путем переговоров, посредством заслушивания позиции одной стороны и передачи ее мнения другой стороне – стороне про-

тивника. Примирение отличается от посредничества тем, что третье лицо может само предложить условия мирного решения спора (такие способы урегулирования споров называют «мини-суды»).

Третейский суд – это разновидность суда общей юрисдикции и арбитражного суда, метод разрешения спора в котором подразумевает активное участие самих спорящих сторон.

Закон определяет третейский суд как постоянно действующий или третейский суд, образованный сторонами для разрешения конкретного спора (ст. 2 Закона РФ «О третейских судах в РФ» от 21 июня 2002 г.).

Преимущества третейского суда: добровольный характер, экономичность, простота процедуры, обязательность решения.

Эффективность третейского суда зависит от сотрудничества сторон. Так, стороны сами договариваются о суде: кто будет судить, о месте, времени и расходах, об участии специалистов. Эти черты третейского разбирательства могут быть отнесены к преимуществам третейского судопроизводства.

Национальное право определяет, какие отношения не могут быть юрисдикцией третейского суда. Так, в третейском суде не могут быть рассмотрены споры, вытекающие из трудовых отношений, семейных, публичных дел. Компетенция третейского суда: дела, вытекающие из гражданских правоотношений.

Такая форма правосудия, как третейский суд, существовала и ранее. Известна Договорная грамота князя Дмитрия Донского с Князем Серпуховским Владимиром 1362 года. О третейском суде упоминалось в Соборном уложении 1649 года. В 1831 году Положение о третейском суде предусматривало два вида таких судов: узаконенные и добровольные. Советская власть сохранила дореволюционное третейское судопроизводство. Декрет №1 о суде предусматривал возможность обращения к третейскому суду «по всем спорным гражданским, а также частно-уголовным делам». Но третейские суды, созданные в период НЭПа, на многих отечественных и фон-

довых биржах прекратили свое существование вместе с биржами. После этого постоянно действовали лишь два третейских суда: внешнеторговая арбитражная комиссия – для разрешения споров из внешнеэкономического оборота (с 1993 г. – Международный коммерческий арбитражный суд) и Морская арбитражная комиссия (МАК) при Торгово-промышленной палате СССР.¹

Спор может быть передан на разрешение третейского суда как сразу, так и уже после нахождения дела в суде, но до вынесения судом решения. Это основание для оставления заявления без рассмотрения в суде общей юрисдикции (ст. 222 ГПК) или для прекращения производства по делу (ст. 220 ГПК), или для отказа в принятии заявления (п. 3 ч. 1 ст. 134 ГПК).

Третейские суды делятся на:

- создающиеся для спора;
- постоянно действующие (ст. 2 Закона РФ «О третейских судах в РФ»).

Чтобы дело было рассмотрено в третейском суде, должно быть согласие сторон, которое выражается письменно, – **третейское соглашение**. При разбирательстве спора действуют правила постоянно действующего третейского суда (ст. 19 Закона).

Принципы третейского суда аналогичны принципам Гражданского процессуального права (ст. 18 Закона). Отличительный принцип – конфиденциальность (ст. 22 Закона). Судебные заседания проходят закрыто.

Процедура судебного разбирательства аналогична процедуре в суде общей юрисдикции (отводы, исковое заявление, доказательства, встречный иск, судебное разбирательство, решение).

Судьи – лица, избранные сторонами, но не обязательно юристы. Если спор рассматривается коллегиально, то юри-

¹ См. Следующие документы: Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров, Закон «О международном коммерческом арбитраже» (принят 7 июля 1993 г), регламент МАК при Торгово-промышленной палате РФ (утвержден 08.12.94 г., действует с 1 мая 1995 года).

стом должен быть лишь председательствующий судья. При единоличном рассмотрении судья должен быть юристом. В любом случае судьей может быть лишь дееспособный гражданин, не заинтересованный в исходе дела, добровольно принявший на себя функцию третейского судьи.

Решение может быть оспорено в компетентный суд (то есть арбитражный суд или суд общей юрисдикции) в течение трех месяцев либо, если стороны договорились, вступает в силу сразу (ст. 40 и 2 Закона). Полный текст решения может быть выслан сторонам в течение 15 дней со дня провозглашения резолютивной части решения, если стороны не оговорили иное.

Дело может быть завершено решением или прекращено (ст. 38 Закона). Нет процедуры оставления заявления без рассмотрения. При этом при мировом соглашении суд выносит решение (ст. 38 Закона).

При оспаривании решения действует уже ГПК РФ (ст. 418–427).

В случае отмены решения третейского суда возможно обратиться в суд по общим правилам либо вновь в третейский суд, если этому нет препятствий (третейский суд не компетентен разрешать заявленный спор, соглашение о передаче дела в третейский суд недействительно).

Решение третейского суда может быть отменено, если:

1. Недействительно третейское соглашение.
2. Нарушена процедура избрания третейских судей.
3. Нарушена процедура извещения сторон.
4. Решение принято по предмету, который не может разбираться в третейском судопроизводстве.
5. Решение принято за пределами третейского соглашения.
6. Решение нарушает основополагающие принципы российского права.

Срок рассмотрения заявления об оспаривании решения третейского суда – 1 месяц. Заявление об отмене решения суда должно отвечать требованиям ст. 419 ГПК РФ.

Суд по итогам рассмотрения заявления выносит определение, которое может быть обжаловано в порядке ГПК (ст. 422 ГПК).

По своему назначению решение третейского суда должно исполняться добровольно, но если стороны уклоняются от исполнения, то **решение третейского суда может быть принудительно исполнено. Лист выдает компетентный суд по заявлению, которое рассматривается в течение месяца** (ст. 423–427 ГПК РФ).

Если суд откажет в выдаче исполнительного листа, то тогда можно обратиться за разрешением спора в суд (п. 4 ст. 427 ГПК).

Контрольные вопросы

1. Какие дела не могут быть предметом рассмотрения в третейском суде?
2. Если стороны решили передать дело на рассмотрение в третейский суд, то что будет с гражданским делом?
3. Суд отказал в выдаче исполнительного листа на основании решения третейского суда. Какие возможны действия со стороны истца и ответчика?

Практические задания

Задача 1

Стороны выбрали третейский суд. При рассмотрении дела они решили передать его в районный суд.

Как должен поступить третейский суд? Примет ли дело районный суд?

Задача 2

Ответчик не исполняет решение третейского суда. Истец обратился в районный суд с просьбой выдать исполнительный лист по решению третейского суда. В выдаче исполнительного листа ему было отказано.

Какие действия может предпринять истец для защиты своего права?

Задача 3

Жильцы одного дома поссорились из-за открывания окна на лестничной площадке и обратились к старшему по подъезду с просьбой разрешить конфликт. Старший по подъезду принял решение о вывеске объявления под окном, в котором указал, что окно на лестничной клетке открывается при температуре в подъезде выше 18 градусов. Гражданин, проходя мимо окна в феврале месяце, увидел, что оно открыто, а в подъезде температура была всего 5 градусов, он обратился в районный суд с просьбой выдать исполнительный лист о взыскании с соседа морального вреда в размере 10 т. рублей.

Выдаст ли районный суд исполнительный лист? Проанализируйте ситуацию.

Тест

1. По результатам рассмотрения заявления о выдаче дубликата исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суд, суд выносит определение:

- а) об утверждении решения третейского суда;
- б) о рассмотрении дела в суде заново;
- в) об отмене решения третейского суда;
- г) о направлении дела в третейский суд для повторного рассмотрения;
- д) о выдаче дубликата исполнительного листа;
- е) о выдаче исполнительного листа на основании решения третейского суда;
- ж) о направлении дела в кассационную инстанцию.

Рекомендуемая литература

Необходимый объем знаний для изучения данной дисциплины содержится в программе курса, с которой можно ознакомиться в следующих учебных пособиях:

4. Гражданский процессуальный кодекс РФ.
5. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова – М.: Городец, 2003 (и последующие годы).
6. Гражданский процесс / Под ред. В.В. Яркова. – М.: Волтерс Клувер, 2006.
7. Гражданское процессуальное право России: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян – М.: Проспект, 2005.
8. Комментарий к гражданскому процессуальному кодексу / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского, М.К. Треушникова. – М.: Городец, 2003 (и последующие годы).
9. Пособия преподавателей МЭСИ.

В списке литературы к каждой теме указываются страницы нового учебника «Гражданский процесс» под редакцией М.К. Треушникова (издательство «Городец», Москва, 2003 г.).