

11,10.  
А.А. Власов, М.Г. Власова,  
В.А. Черкашин

# ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

В ВОПРОСАХ  
И ОТВЕТАХ

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

ПРОСПЕКТ  
МОСКВА  
2004

УДК 347.9(075.8)  
ББК 67.410я73  
В58

**Власов А. А., Власова М. Г., Черкашин В. А.**

**В58** Гражданский процесс в вопросах и ответах: Учеб. пособие / Под ред. А. А. Власова.— М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, **2004**.— 368 с.

ISBN 5-98032-334-1

Настоящая книга издана в форме учебного пособия на основе нового Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. В данное пособие входят основные вопросы курса, включаемые в билеты для экзаменов, зачетов, семинаров в соответствии с государственными стандартами, отражены все изменения и новеллы нового ГПК РФ. Пособие подготовлено на основе действующего законодательства с учетом судебной практики.

Для студентов юридических вузов и всех граждан, интересующихся вопросами уголовно-процессуального права.

УДК 347.9(075.8)  
ББК 67.410я73

*Учебное издание*

**Власов Анатолий Александрович,  
Власова Мария Геннадьевна,  
Черкашин Валерий Александрович**

**ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС В ВОПРОСАХ И ОТВЕТАХ**  
Учебное пособие

Подписано в печать 18.09.2003. Формат **60×90<sup>1</sup>/<sub>16</sub>**.  
Печать офсетная. Печ. л. 23. Тираж 10 000 экз. Заказ № 6230

ООО «ТК Велби»  
107120, г. Москва, Хлебников пер., д. 7, стр. 2.

Отпечатано с готовых диапозитивов в филиале  
Государственного Ордена Октябрьской революции,  
Ордена Трудового Красного Знамени  
Московского предприятия «Первая Образцовая типография»  
Министерства Российской Федерации по делам печати,  
телерадиовещания и средств массовых коммуникаций.  
115114, Москва, Шлюзовая наб., 10.

© А. А. Власов, М. Г. Власова,  
В. А. Черкашин, 2004

ISBN 5-98032-334-1

©ООО «Издательство Проспект», 2004

# УКАЗАТЕЛЬ ПРИНЯТЫХ СОКРАЩЕНИЙ

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации

БНА РФ — Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств Российской Федерации

ГПК 1964 года — Гражданский процессуальный кодекс РСФСР

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации (первая, вторая и третья части)

ГК 1964 года — Гражданский кодекс РСФСР 1964 года

ЖК — ~~Жилищный~~ жилищный кодекс РСФСР

КЗоТ — Кодекс законов о труде Российской Федерации

ТК — Трудовой кодекс Российской Федерации

КоАП — Кодекс РФ об административных правонарушениях

ВВС (СССР, РСФСР, РФ) — Бюллетень Верховного Суда (СССР, РСФСР, РФ)

ВВС — Ведомости Верховного Совета, Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (СССР, РСФСР, РФ)

СП (СССР, РСФСР) — Собрание постановлений Правительства (СССР, РСФСР)

СЗ РФ — Собрание законодательства Российской Федерации

СК — Семейный кодекс Российской Федерации

УИК — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации

УПК РСФСР — Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР

УПК РФ — Уголовно-процессуальный кодекс РФ

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Гражданский процесс как самостоятельная отрасль права включает в себя совокупность норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают между участниками судебного разбирательства и судом общей юрисдикции при осуществлении правосудия по гражданским делам. Одним из его основных источников является новый Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, принятый 14 ноября 2002 г.

Поэтому в связи с принятием нового Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации возникают определенные сложности в правоприменительной деятельности, в связи с чем необходимо обращать внимание на его особенности по сравнению с ГПК РСФСР 1964 г., который был принят в совершенно иных по сравнению с настоящим периодом экономических, политических, общественных условиях России и отражал приниженную роль судебной власти по сравнению с исполнительной властью, следственный характер правосудия по гражданским делам.

Несмотря на то что традиционно в России гражданские процессуальные кодексы принимались одновременно с гражданскими кодексами, что соответствует логике взаимодействия различных отраслей права, при принятии ГПК РФ был допущен значительный разрыв во времени между обновлением регулятивного (материального права) и гражданского процессуального права Российской Федерации, и это при том, что за этот период были приняты новые законы в области конституционного, гражданского, семейного, налогового, бюджетного и иных отраслей права.

Поэтому история принятия нового ГПК поможет читателям лучше понять его содержание.

Новый Кодекс базируется на закреплении принципов гражданского процесса в соответствии со ст. 8 Всеобщей декларации прав человека от 10 февраля 1948 г., чего ранее не было, в которой говорится, что каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией и законом.

Кроме того, ГПК основан на Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколах к ней, ставших в результате ратификации их Российской Федерацией 5 мая 1998 г. составной частью национального законодательства России, а также

ст. 46 Конституции Российской Федерации, провозгласившей, что «каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод».

В нем закреплены гарантии судебной защиты прав граждан судами общей юрисдикции, и он ориентирован прежде всего на защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов именно граждан (ст. 22 ГПК). Однако наряду с защитой прав граждан в судах общей юрисдикции осуществляется также защита интересов государства, органов государственной власти и местного самоуправления, неопределенного круга лиц, организаций, общественных объединений.

Новый ГПК исходит из бережного отношения к системе действовавшего ГПК РСФСР 1964 г. и нормам, ранее оправдавшим себя на практике в течение тридцати восьми лет применения этого закона, обеспечивавшим надлежащий механизм защиты права и не противоречащим современному законодательству, особенно новеллам, внесенным в него 27 октября 1995 г. и 8 августа 2000 г. в такие уже сложившиеся институты, как прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения, правовое регулирование хода судебного заседания и др.

В новом ГПК окончательно закреплён принцип единоличного рассмотрения и разрешения судьями гражданских дел в суде первой инстанции, однако сохранено право и на коллегияльное рассмотрение и разрешение дела.

Учитывая наличие многочисленных международных связей Российской Федерации и договорных отношений с другими государствами, в ст. 1 ГПК установлено соответствующее международной практике правило, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые установлены гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации, то применяются правила международного договора.

Также в новом ГПК проводится фундаментальная правовая идея гармоничного сочетания инициативы сторон по защите права с руководящей ролью суда в гражданских процессуальных отношениях. Законодатель при принятии нового ГПК обоснованно исходил из того, что нет принципов диспозитивности и состязательности в «чистом виде», без определенных ограничений и вспомогательных функций суда.

Поэтому в нем содержатся нормы, расширяющие объем прав сторон и связывающие действия суда диспозитивными волеизъявлениями сторон, в связи с чем он исходит из идеи повышения активности самих сторон в процессе защиты нарушенного права, их ответственности за свои действия. Помощь суда сторонам в осуществлении ими доказательственной дея-

тельности по новому ГПК поставлена в прямую зависимость от активности стороны, ее поведения в гражданском процессе.

Кроме того, новый ГПК соответствует положениям ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и устанавливает порядок уведомления заинтересованных лиц о начале процесса, устанавливает достаточное время для подготовки к нему, закрепляет право иметь судебного представителя, пользоваться бесплатной помощью адвоката, переводчика, закрепляет гарантии справедливого и публичного разбирательства дела.

С этой точки зрения по сравнению с прежним ГПК в новом ГПК значительно изменена роль прокурора в гражданском процессе. Так, прокурор в настоящее время имеет право возбуждать дела только в случаях необходимости защиты прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц, государства либо тогда, когда по уважительным причинам (состояние здоровья, возраст и т. п.) само заинтересованное лицо не может возбудить процесс.

В основном в ГПК ограничено право прокурора одновременно участвовать в процессе в двух формах — обращаться в суд в защиту «чужих» прав и законных интересов и давать по этому же делу правовое заключение, хотя по некоторым делам, перечисленным в ч. 3 ст. 45 ГПК, сохранилась ситуация, при которой возможно нарушение процессуального баланса сил и соответственно нарушение принципа состязательности и равноправия сторон.

Новый кодекс исходит из деления права на частное и публичное, что отражается на существовании в нем пяти видов судопроизводства: 1) приказного; 2) искового; 3) публично-правового; 4) особого; 5) производства по делам, возникающим в связи с исполнением судебных постановлений и актов иных органов.

В новом ГПК расширены возможности суда кассационной инстанции по пересмотру судебных постановлений и судебное заседание, в отличие от прежнего ГПК, проводится по правилам, установленным для проведения судебного заседания в суде первой инстанции с участием секретаря судебного заседания и ведением протокола.

Принципиальное изменение в ГПК произошло и в главе «Производство в суде надзорной инстанции», в соответствии с которым административный порядок рассмотрения и разрешения надзорных жалоб (представлений прокурора) заменен на судебный.

Все эти и другие новеллы Гражданского процессуального кодекса РФ невозможно изучить без их тщательного ознакомления и осмысления.

Авторский коллектив с благодарностью примет все замечания и пожелания от читателей учебного пособия.

# ГЛАВА 1. ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА НАУКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

## ***Каковы формы защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций?***

При нарушении прав граждан или организаций со стороны других лиц, а также какой-либо угрозе нарушения права в будущем и при отсутствии добровольного восстановления нарушенного права у потерпевшего всегда возникает объективная потребность применения определенных мер защиты (способов защиты) по отношению к обязанной стороне.

Как известно, **способ защиты** права является категорией материального (регулятивного) права. В ст. 12 Гражданского кодекса РФ перечислены все способы защиты права, которое осуществляется путем признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления и т. д.

Помимо «способа защиты права» существует также и «форма защиты права», которая является категорией процессуального характера.

Под **формой защиты**<sup>1</sup> права в гражданском судопроизводстве в отличие от способа защиты права следует понимать определяемую законом деятельность компетентных органов по защите права, заключающуюся в установлении фактических обстоятельств гражданского дела, применении соответствующих норм права, определении способов защиты права и вынесении решения. Применение к нарушителю перечисленных в законе способов защиты права осуществляется не одной, а несколькими формами защиты права.

<sup>1</sup> Под «формой защиты» субъективных прав следует понимать определенный порядок защиты права тем или иным юрисдикционным органом (органом рассмотрения и разрешения гражданских дел).

Действующее законодательство предусматривает **судебную, общественную и административную** формы защиты права, отдавая приоритет судебной форме. Многообразие форм защиты права объясняется правовыми традициями, спецификой подлежащих защите или охране прав, сложностью или, наоборот, простотой наличия правоотношений между сторонами гражданского процесса и защиты соответствующих прав и т. д.

Защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется заинтересованными лицами в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, в суде общей юрисдикции, арбитражном и третейском судах.

**Спор о праве** представляет собой индивидуальный юридический конфликт граждан или организаций, столкновение их интересов и стремлений. В споре его участники противостоят друг другу, но, так как они равноправны, конфликт не может быть устранен желанием и волей одного из субъектов, а разрешается только совместными усилиями сторон **или в ИСКОВОМ** судебном порядке.

Известны два вида спора о праве: нарушение прав лица и оспаривание их другим участником. Объектами спора **при нарушении** прав лиц являются, как правило, имущество или нематериальные ценности. Способ нарушения при этом не имеет квалифицирующего значения. Права могут быть нарушены совершением преступления, несвоевременным или ненадлежащим исполнением обязательств, причинением вреда и т. п.

**При оспаривании** прав другим участником спорные правоотношения становятся неопределенными, неясными. В результате неочевидны взаимные права и обязанности участников, что затрудняет их осуществление. Данный вид спора о праве возникает при выдвижении требований на авторство какого-либо произведения, при заявлении о недействительности заключенной сделки или брака и т. п. Оспаривание возникает и при предъявлении в суд неосновательного иска.

Разграничение споров о праве на указанные виды имеет практическое значение. Защита права при его нарушении состоит в восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; присуждения к исполнению обязанности в натуре; возмещении убытков; во взыскании неустойки; в компенсации за моральный вред и т. п., а при оспаривании — в признании права или признании оспоримой или ничтожной сделки недействительной и др.

Такая форма защиты права, как **самозащита**, характеризуется тем, что заинтересованное лицо самостоятельно принимает соответствующие меры к пресечению правонарушительных действий (ст. 14 ГК). Это самая древняя форма правовой защиты. Она наиболее проста, но результативна.

Вместе с тем при самозащите велика опасность неправомерных действий, проявления незаконности со стороны защищаемого субъекта, который, например, либо неверно оценивает ситуацию или защищает права, ему не принадлежащие, либо применяет меры, не предусмотренные законом. Именно поэтому в ст. 14 ГК специально оговорено, что способы защиты должны быть соразмерны нарушению.

Однако самозащита правомерна в некоторых предусмотренных законом случаях: необходимая оборона (ст. 1066 ГК) и крайняя необходимость (ст. 1067 ГК). Также законом установлена разновидность самозащиты в виде безакцептного списания кредитором с банковского счета должника суммы задолженности (п. 2 ст. 854 ГК).

Для самозащиты характерно то обстоятельство, что правоохранительные действия совершает само заинтересованное лицо без и вне какого-либо нормативно установленного регламента.

Самостоятельную форму защиты права представляет **также урегулирование споров о праве**, суть которой заключается в совместных действиях спорящих сторон по ликвидации возникающего конфликта. Участники спора заинтересованы в восстановлении нормальных, бесспорных правоотношений для осуществления своей экономической деятельности без помех и затруднений. Это в первую очередь относится к юридическим лицам, стремящимся к сохранению длительных, оптимальных для них правоотношений с контрагентами.

В настоящее время урегулирование споров о праве предусмотрено Положением о претензионном порядке урегулирования споров от 24 февраля 1992 г., а в отношении трудовых споров — Трудовым кодексом.

Суть урегулирования споров сводится к тому, что лицо, чьи права действительно или предположительно нарушены или оспорены, в нормативно определенный срок в письменной форме доводит свои притязания с приложением соответствующих документов до сведения второй стороны. Последняя, рассмотрев заявление, должна в определенный срок либо удовлетворить претензию, либо прислать мотивированный отказ. При урегулировании спора заинтересованные лица вправе обмениваться телеграммами, факсами, через сеть Интернет.

Руководители спорящих сторон, а также их ответственные представители вправе встречаться для выработки экономически обоснованного и хозяйственно целесообразного решения. В рассмотрении трудовых споров участвуют заинтересованный работник, администрация предприятия и представители профсоюзной организации, которые на заседании комиссии по трудовым спорам выносят решение по спору.

Достоинства подобного урегулирования спора как способа правовой защиты заключаются в простоте и быстроте, его целесообразности и эффективности,

**Административный порядок** защиты права заключается в том, что в случаях, предусмотренных законом, органы государственного управления или местного самоуправления могут без вызова заинтересованных лиц и вне действующей процедуры принять решение о восстановлении нарушенного права или об устранении каких-то юридических неопределенностей. Так, прокурор может санкционировать выселение в административном порядке лиц, самоуправно занявших жилое помещение или проживающих в домах, грозящих обвалом (ч. 2 ст. 90 ЖК).

Центральный банк РФ и его отделения вправе применять безакцептное списание суммы должника с его банковского счета при осуществлении банковского контроля. Органы местного самоуправления вправе взыскивать с организаций ущерб за поправки посевов и повреждение насаждений. Комиссии по делам несовершеннолетних в некоторых случаях могут производить денежные взыскания с родителей и попечителей подростков.

Любое решение, выработанное в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ч. 2 ст. 11 ГК), поскольку гражданско-процессуальный порядок рассмотрения и разрешения возникшего спора является наиболее совершенной формой защиты субъективных прав.

**Судебная форма** защиты права характеризуется следующими преимуществами:

1. Защиту осуществляет специальный орган — суд, созданный только для рассмотрения споров о праве (термином «суд» обозначаются: суд общей юрисдикции, мировой, специальные суды: арбитражный, третейский, военный).

2. Суд разрешает заявленные требования на основе применения норм гражданского, семейного, трудового и другого права в порядке гражданской юрисдикции.

3. Обстоятельства дела исследуются в режиме гражданской процессуальной формы, которая гарантирует законность и обоснованность разрешения спора.

4. Защиту осуществляют беспристрастные судьи.

5. В разбирательстве дела активно участвуют стороны спора и другие заинтересованные лица.

Все это в совокупности повышает эффективность судебной процедуры и в конечном счете способствует правовому воспитанию граждан.

Процессуальная форма представляет собой последовательный, определенный нормами гражданского процессуального права порядок рассмотрения и разрешения гражданского дела, включающий определенную систему гарантий. Соблюдение процессуальной формы — неперенное условие законности судебных постановлений.

Для процессуальной формы характерны следующие черты:

1. Конституционные гарантии, прежде всего независимость суда и подчинение его только закону, гласность, в том числе национальный язык судопроизводства.

2. Нормы гражданского процессуального права в совокупности образуют процессуальную форму в широком значении; ею строго и исчерпывающе определяется и направляется процессуальная деятельность — в процессе допустимы только действия, предусмотренные процессуальным законом.

3. Решение суда должно основываться только на фактах, доказанных и установленных судом предусмотренными законом способами.

4. Лицам, заинтересованным в судебном решении, предоставляется право участвовать в разбирательстве дела судом для защиты своих интересов. Суд не вправе постановить решение, не выслушав и не обсудив доводы этих лиц, явившихся по извещению суда в судебное заседание.

Процессуальная деятельность по защите нарушенного или оспоренного права регулируется гражданским процессуальным правом.

### ***Каковы понятие, предмет, метод и система гражданского процессуального права?***

В соответствии со ст. 4 Закона от 8 июля 1981 г. «О судостроительстве в РСФСР»<sup>1</sup> (в ред. Закона РФ от 2 января 2000 г. № 37-ФЗ) правосудие по гражданским делам осуществляется

<sup>1</sup> Согласно Федеральному конституционному закону от 23 июня 1999 г. № 1-ФЗ настоящий Закон применяется в части, им не **противоречащей** // Судебная система Российской Федерации: Сборник нормативных материалов. М., 2001. С. 90.

путем рассмотрения и разрешения в судебных заседаниях гражданских дел по спорам, затрагивающим права и интересы граждан, государственных предприятий, учреждений, организаций, колхозов, иных кооперативных организаций, их объединений, других общественных организаций.

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

Гражданское процессуальное право — одна из отраслей российского права, без которого система права не может нормально функционировать. Гражданское процессуальное право представляет собой совокупность гражданских процессуальных норм, регламентирующих правоприменительную деятельность судов общей юрисдикции по защите оспариваемых или нарушенных субъективных прав граждан, в том числе иностранных граждан, лиц без гражданства, а также организаций как пользующихся, так и не пользующихся правами юридических лиц.

Эти нормы определенным образом сгруппированы в институты, процессуальные производства и т. п. Совокупность норм может быть признана самостоятельным образованием, отраслью российского права только при условии их систематизации.

Последняя обеспечивает процессуальный режим гражданской юрисдикции<sup>1</sup>, гарантирует законность, обоснованность и своевременность судебного рассмотрения и разрешения гражданских дел.

Социальная и юридическая ценность гражданского процессуального права определяется тем, что оно обеспечивает защиту и охрану гражданских, семейных, жилищных, трудовых, кооперативных прав. Защита в отношении нарушенных прав осуществляется судом различными способами, указанными в ст. 11 ГК, в частности путем восстановления положения, существовавшего до нарушения права, возмещения убытков, взыскания неустойки, компенсации за моральный вред и др.

Охрана прав целесообразна тогда, когда субъективные права еще не нарушены, и для того, чтобы они не были нарушены. Она заключается в устранении юридических неопределенностей в отношении заинтересованных лиц, установлении конкретных юридических фактов, от чего зависит осуществление в дальнейшем субъективных прав граждан и организаций, а также в признании или непризнании спорного правоотношения, сделки.

Объектом судебной охраны могут быть как субъективные права, так и юридические интересы граждан или организаций.

<sup>1</sup> Юрисдикция (*лат.* — *jurisdictio*) — судопроизводство // Большой юридический словарь / Под ред. А. Я. Сухарева и др. М, 1999. С. 783.

Правозащитная юрисдикция судов составляет содержание правосудия по гражданским делам. Соответственно определение гражданского процессуального права может в общем виде пониматься как самостоятельная отрасль российского права, регулирующая деятельность суда, а также субъектов, участвующих в гражданских правоотношениях.

Если суммировать все изложенное, то необходимо признать, что гражданское процессуальное право — это совокупность гражданских процессуальных норм, регламентирующих порядок рассмотрения и разрешения судом гражданских дел (осуществление правосудия по гражданским делам), а также порядок принудительного исполнения судебных постановлений (решений, определений) в отношении физических и юридических лиц России, иностранцев, лиц без гражданства и организаций, пользующихся правами юридического лица.

Как любая другая отрасль права, гражданское процессуальное право характеризуется своеобразием предмета и метода правового регулирования, а также спецификой **гражданских** процессуальных норм.

**Предметом** гражданского процессуального права являются общественные отношения, возникающие в сфере гражданского судопроизводства (процесса)<sup>1</sup>, т. е. гражданские процессуальные отношения. Это объясняется тем, что в сфере правосудия немислимы общественные связи, не урегулированные правом, поскольку все они имеют юридическую форму и существуют в виде гражданских процессуальных отношений.

Их возникновение, развитие и завершение регулируют нормы гражданского процессуального права. Однако следует отличать предмет гражданского процесса от предмета гражданского процессуального права. Так, **предметом гражданского процесса** как деятельности суда по осуществлению правосудия, протекающей в определенной процессуальной форме, являются рассматриваемые конкретные гражданские дела.

**Предметом гражданского процессуального права** как отрасли права является сам гражданский процесс, т. е. деятельность суда и иных его участников, а также деятельность органов исполне-

<sup>1</sup> Понятия «гражданское судопроизводство» и «гражданский процесс» между собой равнозначны. Вместе с тем наряду с пониманием гражданского процесса как судопроизводства по гражданским делам термин «гражданский процесс» в теории и практике употребляется и в таких значениях, как наименование учебной дисциплины и науки; наименование отрасли гражданского процессуального права; процесс по конкретному гражданскому делу.

ния в лице службы судебных приставов-исполнителей по исполнению актов юрисдикционных и неюрисдикционных органов.

Поскольку право устанавливает состав действий, имеющих юридическое значение, условия, при которых они могут оказывать влияние на права и обязанности участников, юридические последствия их совершения или несовершения и т. п., то процессуальные правоотношения в сочетании с процессуальными действиями образуют осуществляемое судебной властью гражданское судопроизводство (процесс), которое и составляет предмет правового регулирования гражданского процессуального права.

**Метод** правового регулирования любой отрасли права обычно определяется либо как совокупность юридических средств, посредством которых обеспечивается регламентация общественных отношений, либо как система правовых приемов регулирования, которые создают специфический юридический режим в правосудии.

Для гражданского процессуального права метод правового регулирования характеризуется двумя особенностями. Во-первых, возникновение гражданского процесса, его развитие, переход из одной стадии в другую всегда зависят от воли заинтересованных лиц, а не суда (судьи). Во-вторых, обязательным и решающим субъектом гражданских процессуальных правоотношений является суд (судья), который принимает от имени государства властное решение, подлежащее в определенных случаях принудительному исполнению.

Следовательно, **метод гражданского процессуального права** можно охарактеризовать как **императивно-диспозитивный**, в котором властеотношения в равной степени сочетаются со свободой и равноправием заинтересованных в исходе дела лиц. Это проявляется в составе и правовом положении субъектов правоотношений, характере юридических фактов, правах и обязанностях, санкциях.

**Императивность** метода правового регулирования определяется тем, что все гражданские процессуальные отношения являются отношениями власти и подчинения.

**Диспозитивность**, напротив, отражает другой аспект воздействия гражданского процессуального права в виде свободной реализации предоставленных прав и возложенных обязанностей, но в рамках закона; равенства прав и обязанностей применительно к одному и тому же виду субъектов; гарантированность прав и обязанностей сторон. То есть суд (судья) не вправе возбудить по собственной инициативе гражданское дело.

Такое право предоставлено только заинтересованным в процессуальном и материальном смысле субъектам граждан-

ского процессуального права. Например, обжалование судебных актов и их исполнение зависят только от волеизъявления указанных субъектов.

**Система** гражданского процессуального права определяется совокупностью гражданских процессуальных норм, регулирующих правосудие по гражданским делам и обеспечивающих выполнение задач гражданского судопроизводства, и состоит условно из двух частей: **судебной** и **несудебной** форм защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций<sup>1</sup>.

**Судебная** форма защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций включает в себя вопросы, имеющие отношение ко всему гражданскому судопроизводству: предмет и метод гражданского процессуального регулирования правосудия; принципы данной отрасли права; правоотношения; учение о лицах, участвующих в деле; предметная компетенция суда; гражданская процессуальная ответственность; стадии гражданского процесса начиная с возбуждения производства по делу и заканчивая исполнительным производством, виды судопроизводства, а также законы, регламентирующие арбитражное и третейское судопроизводство и др.

**Несудебная** форма защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций включает в себя вопросы, имеющие отношение к основам нотариального производства, которое регулируется не гражданскими процессуальными, а процедурными нормами и представляет собой не судопроизводство, а своеобразную деятельность управленческого характера.

### **Каково понятие норм гражданского процессуального права?**

Как и любая иная отрасль права, гражданское процессуальное право состоит из совокупности норм, т. е. общеобязательных мер должного или возможного поведения участников процесса, устанавливаемых государством.

Гражданские процессуальные нормы также содержат все признаки юридических норм. Они представляют собой общеобязательные формально определенные правила деятельности суда и других субъектов судопроизводства и выражают государственную **волю**<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Некоторые авторы подразделяют их на общую и особенную части.

<sup>2</sup> См.: Мельников А. А. Советский гражданский процессуальный закон. М, 1973. С. 13.

Своеобразие гражданских процессуальных норм заключается в том, что они:

1) устанавливаются только государством и в виде закона (по общему правилу, данные нормы не включаются в подзаконные акты);

2) регулируют правовые действия и отношения в сфере правосудия;

3) имеют цель способствовать своевременному, законному и обоснованному отправлению правосудия;

4) обеспечены возможностью государственного принуждения, которое сочетается с другими средствами воздействия.

Указанное положение наиболее очевидно в отношении неисполнения или несоблюдения гражданских процессуальных предписаний (норм) лицами, участвующими в деле, и другими субъектами. Меры принуждения зачастую применяются к участникам после истечения срока, установленного в законе для добровольного исполнения той или иной обязанности (например, в случаях оставления судьей заявления без рассмотрения, когда стороны не просили рассмотреть дело в их отсутствие и не явились без уважительных причин по вторичному вызову, и т. п.).

Особенность гражданских процессуальных норм заключается в том, что уровень их правовой обязательности различен: они могут быть обязательны не для всех субъектов гражданских процессуальных правоотношений, а лишь для какой-либо одной группы участников. Так, только эксперты обязаны проводить экспертизу и могут быть допрошены в суде. Суд имеет возможность назначить повторную или дополнительную экспертизу.

Обязанность составления судебного протокола возлагается только на секретаря судебного заседания, и только судья после объявления решения обязан разъяснить его содержание, порядок и срок обжалования.

Гражданские процессуальные нормы в зависимости от их направленности, содержания и нормативных источников принято подразделять на дефинитивные, регулятивные, организационные и охранительные.

**Дефинитивные нормы.** Они содержат формулировку важнейших гражданских процессуальных понятий (ст. 55 ГПК — понятие судебного доказательства; ст. 196 ГПК — понятие судебного решения; ст. 226 ГПК — понятие определения суда первой инстанции и др.).

**Регулятивные нормы** составляют основной нормативный массив в гражданском процессуальном праве. В зависимости от степени обязательности они, в свою очередь, подразделяются на **диспозитивные**, выражающие управомочения (например,

ст. 39 ГПК), и **императивные**, устанавливающие процессуальные обязанности (например, ст. 22 ГПК). По смыслу к императивным нормам близки запрещающие нормы, в которых четко выражены запреты (ч. 2 ст. 44 ГПК).

**Организационные нормы** формируют процессуальную деятельность или содержание процессуальных документов и в первую очередь определяют гражданскую процессуальную форму. К ним относятся, например, нормы, закрепляющие развитие судебного заседания в суде первой инстанции (в частности, ст. 160—166 ГПК), второй инстанции (ст. 327—329, 351—360 ГПК), реквизиты искового заявления (ст. 131 ГПК), апелляционной, кассационной жалобы или представления (ст. 322, 339 ГПК), судебного протокола (ст. 229 ГПК) и др.

Данные статьи имеют четко выраженный императивный характер.

**Охранительные нормы** призваны обеспечить точное и беспрепятственное осуществление всех иных гражданских процессуальных норм. Характерная особенность названных норм состоит в их ярко выраженном санкционном характере, т. е. в том, что они регламентируют применение мер гражданской процессуальной ответственности и защиты (ст. 105 ГПК и др.).

Гражданские процессуальные нормы в основном сосредоточены в Гражданском процессуальном кодексе, что свидетельствует о достоинстве гражданского процессуального регулирования.

Вместе с тем некоторые процессуальные нормы (в основном те, что регламентируют судебную подведомственность возникающих споров о праве) помещаются в материально-правовых законах с целью создания удобств при их правоприменении, в результате чего заинтересованные лица имеют комплексный нормативный акт, регулирующий как добровольное, беспрепятственное осуществление субъективных прав и обязанностей, так и их защиту и принудительное осуществление в процессуальном порядке.

Так, например, в Семейном кодексе РФ помещены десятки гражданских процессуальных норм, например о подведомственности споров о расторжении брака, лишении родительских прав, взыскании алиментов, участии в суде органов опеки и попечительства, признании усыновления недействительным, установлении отцовства и др.

Кроме того, в Гражданском кодексе РФ имеется достаточно гражданских процессуальных норм, не только предусматривающих подведомственность тех или иных споров о праве, но и свидетельствующих о дополнительных условиях их подведомственности, а также о распределении обязанности по доказы-

**ванию** при ответственности за нарушение обязательств (например, презумпция<sup>1</sup> вины лица, нарушившего обязательство), на основании которых суд вправе признать гражданина недееспособным или отказать в этом, и т. д.

### **Какие существуют источники гражданского процессуального права?**

Источниками гражданского процессуального права в юридическом значении являются те законодательные акты и международные договоры с участием Российской Федерации, в которых содержатся гражданские процессуальные нормы, регулирующие гражданское судопроизводство.

Гражданское процессуальное право является правом кодифицированным. Источники гражданского процессуального права как внешняя форма выражения права — это нормативные акты различного уровня, содержащие нормы указанной отрасли права.

Для источников гражданского процессуального права характерно:

- преобладание среди источников гражданского процессуального права законов и в меньшей степени подзаконных актов;
- расширение сферы законодательных актов, содержащих нормы гражданского процессуального права.

Источниками гражданско-процессуального права являются: Конституция Российской Федерации, ГПК РФ, Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации»<sup>2</sup>, Федеральные законы («О государственной пошлине», «О судебных приставах» и др.), подзаконные акты, постановления Пленума Верховного Суда РФ<sup>3</sup>.

В Конституции РФ в основном содержатся нормы общего характера, закрепляющие организацию судебной системы, ор-

<sup>1</sup> Презумпция (*лат. praesumptio*) — предположение, признаваемое достоверным, пока не будет доказано обратное // Большой юридический словарь / Под ред. А. Я. Сухарева и др. С. 534.

<sup>2</sup> Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» принят 31 декабря 1996 г. и вступил в силу 1 января 1997 г. СЗ РФ. 1997. № 1. Ст. 1.

<sup>3</sup> Разъяснения Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам в науке трактуются по-разному. По мнению одних ученых, они не являются источниками права, а по мнению других, являются, однако вне зависимости от этого они помогают уяснить смысл норм права, обеспечивают единообразное их понимание и применение, и, кроме того, они обязательны для всех судов общей юрисдикции.

ганизационные и некоторые функциональные принципы правосудия (глава 7 «Судебная власть»), а также право на судебную защиту (ст. 46), нормы, в силу которых судоустройство, разработка и принятие гражданского процессуального законодательства отнесены исключительно к ведению Российской Федерации, но не ее субъектов (ст. 71).

После Конституции РФ важным по юридической значимости является Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации», в котором закреплены нормы, детализирующие конституционные положения, касающиеся организационных устройств судов, их системы, статуса судей, порядка их назначения и основных принципов процесса.

Большую часть норм содержит Гражданский процессуальный кодекс. Он был принят 14 ноября 2002 г. и вступил в действие с 1 февраля 2003 г. До него в Российской Федерации было принято два Гражданских процессуальных кодекса: ГПК РСФСР 1923 г. и ГПК РСФСР 1964 г.

Нормы Гражданского процессуального кодекса сформулированы в четырехстах сорока шести статьях (48 глав и 7 разделов), каждая из которых посвящена судебному производству в первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях. Самостоятельные разделы закрепляют общие положения судопроизводства и включают вопросы российского гражданского процесса с участием иностранных лиц.

С учетом принятых в 1997 г. Федеральных законов «Об исполнительном производстве» и «О судебных приставах» в Кодекс введено производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов (раздел VII ГПК).

В Гражданский процессуальный кодекс включены также нормы, имеющие основополагающее для правосудия значение при разбирательстве гражданских дел, такие, как, например, нормы, регламентирующие полномочия и деятельность суда, права и обязанности всех участников процесса, реквизиты процессуальных документов, а также нормы, определяющие основания и меры процессуальной ответственности.

Кроме того, Кодексом предусмотрены как общие правила рассмотрения и разрешения исковых дел, так и особенности судебного разбирательства различных категорий неисковых дел.

Кодекс является главным гражданским процессуальным законом. В нем детально регламентируются принципы гражданского процесса, определяются правила подведомственности и подсудности, состав участников по гражданским делам, доказательства, порядок судебного разбирательства, вынесения решения и процедура обжалования судебных актов.

Действие гражданских процессуальных норм распространяется на всю территорию Российской Федерации, поэтому все без исключения суды общей юрисдикции обязаны применять их при рассмотрении и разрешении гражданских дел, пересмотре судебных решений.

Указанные нормы обязательны с момента введения в действие содержащего их закона. Как правило, это время четко определено в нормативном порядке. Так, действующий ГПК был принят 14 ноября 2002 г., а введен в действие с 1 февраля 2003 г. Не рассмотренные до введения в действие ГПК РФ протесты, принесенные в кассационном и надзорном порядке указанными в ст. 282, 320 ГПК РСФСР должностными лицами, подлежат рассмотрению в сроки и порядке, которые предусмотрены главами 34, 35 и 36 ГПК РСФСР, но не позднее 1 июля 2003 г.

Гражданско-процессуальные нормы действуют до тех пор, пока в установленном порядке не отменен содержащий их закон. Дата отмены или утраты силы закона является датой прекращения действия гражданских процессуальных норм.

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

— в силу принципа равенства граждан перед законом и судом на всех граждан РФ независимо от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств;

— на государственные, кооперативные, общественные организации;

— на иностранных граждан, лиц без гражданства, обладающих правом обращения в суд за защитой с теми же процессуальными правами, что и граждане РФ.

### ***Что представляет собой гражданская процессуальная форма?***

Гражданская процессуальная форма представляет собой установленный законом оптимальный порядок отправления правосудия по гражданским делам, обязательность которого обеспечена санкциями гражданских процессуальных и иных правовых норм.

Это последовательный, определенный нормами гражданского процессуального права, упорядоченный по стадиям порядок рассмотрения и разрешения гражданского дела, вклю-

чающий определенную систему гарантий и направленный на достижение конечной цели — восстановление права или защиты охраняемого законом интереса.

**Гражданская** процессуальная форма полностью изложена в ГПК, в связи с чем должна восприниматься как развитая система правовых требований, предъявляемых к каждому совершаемому в гражданском судопроизводстве процессуальному акту.

Гражданская процессуальная форма имеет две разновидности. Первую из них условно можно назвать **устной**, так как все совершенные действия вначале излагаются устно, а затем отражаются в протоколе судебного заседания. Данная форма определяет порядок судебной деятельности (действия суда, лиц, участвующих в деле, и других участников процесса, а также последовательность этих действий), опираясь на правовые основы ГПК.

Вторую разновидность, обязательную в составе гражданского судопроизводства, можно назвать **письменной** процессуальной формой. Данная форма устанавливает состав процессуальных документов, предъявляемых суду участниками процесса, указывает реквизиты каждого из них, определяет последовательность в изложении текста, а также условия, при которых процессуальные документы оставляются без движения, либо возвращаются заявителю, либо отменяются вышестоящей инстанцией.

Обе эти разновидности процессуальной формы в диалектическом сочетании образуют единый правовой порядок судебного разбирательства по гражданским делам.

При этом необходимо отметить, что гражданская процессуальная форма распространяется только на процессуальную деятельность ее субъектов. Она не распространяется на интеллектуальную деятельность (например, толкование применяемых норм права) или на какие-либо делопроизводственные функции, осуществляемые при подготовке дела к судебному разбирательству.

Кроме того, для гражданского процессуального закона характерны классификация различных правовых институтов и возможное **построение** на этой основе различных процессуальных моделей. Поскольку гражданское судопроизводство состоит из многих сотен различных процессуальных действий и включает в себя множество различных документов, то регламентация каждого акта повлекла бы увеличение **ГПК** во много раз и осложнила бы его практическое исполнение, оставив за пределами гражданской процессуальной формы какие-то действия и документы.

В связи с этим гражданское судопроизводство основывается на **двух** основных группах действий и документов.

Так, одни из них **обязательны** в производстве по любому делу (например, возбуждение гражданского судопроизводства, разъяснение в начале судебного разбирательства лицам, участвующим в деле, их прав и обязанностей, составление протокола судебного заседания и т. д.). Без проведения указанных действий гражданское судопроизводство не может быть правомерным.

Другие действия (документы) являются **факультативными** и необходимы лишь при некоторых обстоятельствах дела, и их совершение будет зависеть от строго определенных позиций сторон в разбираемом споре (привлечение в гражданский процесс эксперта, различных свидетелей, разрешение вопросов об удовлетворении или отказе в заявленных ходатайствах, предъявление встречного иска, вынесение судом дополнительного решения и т. п.).

Гражданская процессуальная форма представляет собой не произвольный набор правил судебной деятельности, установленный по воле какого-то лица. Данная форма предопределена рядом таких обстоятельств, как предмет и цели судебного разбирательства, природа органа правосудия, основные начала процессуального права и др.

Поэтому каждый правоприменительный орган имеет собственную, только ему присущую процессуальную форму и не может использовать форму деятельности другого органа. В противном случае он станет ненужным в системе юрисдикции.

Специфическими чертами гражданской процессуальной формы (ее принципами) в гражданском процессе необходимо признать: деятельность процессуального регламента; оптимальное соотношение процессуальных прав и обязанностей участников судопроизводства; непрерывность судопроизводства; контроль суда за совершаемыми процессуальными актами.

Для гражданской процессуальной формы характерны следующие факторы:

- 1) наличие конституционных гарантий (независимость суда и подчинение его только закону, гласность, национальный язык судопроизводства);
- 2) законодательная урегулированность;
- 3) детальная разработка всей процедуры рассмотрения дела в суде;
- 4) универсальность и императивность процессуальной формы разрешения споров в суде.

### **Что такое гражданский процесс?**

Гражданский процесс (гражданское судопроизводство) представляет собой совокупность урегулированных граждан-

ским процессуальным законом процессуальных действий по осуществлению правосудия по гражданским делам<sup>1</sup>.

Указанные гражданские процессуальные действия совершаются судом (единоличного судьи, суда первой, апелляционной, кассационной, надзорной инстанций), а также другими субъектами, привлеченными к участию в рассмотрении гражданского дела.

Гражданский процесс охватывает различные действия, однако все они имеют конечной целью своевременное и правильное осуществление правосудия по конкретному гражданскому делу (ст. 2 ГПК).

Под своевременным правосудием следует **понимать** процессуальную деятельность, осуществляемую в соответствии с установленными законом или судом сроками.

Правильное правосудие означает законное, обоснованное и справедливое разрешение спора о праве. Употребление в законе этих двух терминов для характеристики хода результатов гражданского судопроизводства не означает двух самостоятельных целей гражданского процесса, поскольку своевременность и правомерность отправления правосудия не противостоят друг другу, а образуют единое целое — быстрота не должна противоречить закону, а правильность юрисдикции не должна быть связана с бюрократической чиновничьей волокитой.

Гражданскому судопроизводству присущи **две** основные процессуальные функции:

- рассмотрение и разрешение дела;
- пересмотр судебных постановлений (судебных приказов, решений и определений суда).

Эти функции суд должен осуществлять последовательно в указанном выше порядке. Рассмотрение и разрешение дела обязательно в производстве по любому делу, пересмотр же судебных постановлений будет зависеть от конкретных обстоятельств дела, таких, как обжалование заинтересованными лицами принятого судом решения или внесение представления прокурором в вышестоящую судебную инстанцию.

Каждая из перечисленных функций означает направленность процессуальной деятельности на решение такой задачи, как разбирательство дела по существу, проверка законности, обоснованности

<sup>1</sup> В юридической литературе термином «гражданский процесс» обозначают не только гражданское судопроизводство, но и гражданское процессуальное право, соответствующую отрасль юридической науки и учебную дисциплину. Однако следует иметь в виду прежде всего его настоящий смысл: гражданский процесс — это судопроизводство по гражданским делам, система гражданской процессуальной деятельности.

и справедливости постановления акта правосудия. Она отличается особым составом участников судопроизводства, своеобразием предоставленных им прав и обязанностей, спецификой процессуальной деятельности. Иными словами, любой функции свойственны особые типичные гражданские процессуальные правоотношения.

Гражданский процесс по каждому конкретному делу последовательно проходит несколько этапов, именуемых стадиями процесса.

Под **стадией** гражданского процесса необходимо понимать совокупность процессуальных действий, объединенных соответствующей целью судопроизводства (возбуждение дела, досудебная подготовка, судебное разбирательство, апелляционная и кассационная проверка законности и обоснованности судебного решения и т. п.).

Стадия гражданского процесса относится к движению дела, и цель судопроизводства может быть достигнута, если в результате совершения процессуальных действий будут созданы необходимые условия для перехода дела из одной стадии в другую.

Вместе с тем от стадий в гражданском процессе необходимо отличать процессуальные «институты», которые никакого отношения к движению дела не имеют. Ими могут быть, например, институты обеспечения иска, отводов и самоотводов, заочного решения и др.

Действующий ГПК дает основание различать **семь** стадий:

**1. Возбуждение производства по делу**, когда заинтересованное лицо обращается в суд и судья, приняв его документы, начинает процессуальную деятельность.

**2. Подготовка дела к судебному разбирательству**, в ходе которой судья уточняет заявленные требования, помогает сторонам и третьим лицам в сборе необходимых доказательств и привлекает к процессу заинтересованных лиц, экспертов, переводчиков, свидетелей, проводит предварительное судебное заседание, назначает дело к судебному разбирательству.

**3. Судебное разбирательство**, при котором суд (судья единолично) рассматривает материалы дела в судебном заседании, заслушивает вызванных лиц и разрешает дело по существу принятием решения либо завершает производство по делу<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Действующий закон наделяет судью широкими полномочиями по пересмотру собственных решений, определений и судебных приказов. Так, судья вправе слагать или уменьшать штраф, отменять судебный приказ, пересматривать заочное решение, отменять определения об оставлении заявления без рассмотрения в связи с неявкой в суд одной или обеих сторон, отменять решение о признании гражданина безвестно отсутствующим или умершим и др.

**4. Пересмотр в апелляционном порядке** не вступившего в законную силу решения мирового судьи, когда вскоре после его вынесения суд второй инстанции по жалобе лица, участвующего в деле, или по представлению прокурора в ходе пересмотра проверяет его законность и обоснованность.

**5. Пересмотр в кассационном порядке** не вступившего в законную силу решения, когда вскоре после его вынесения суд второй инстанции по жалобе лица, участвующего в деле, или по представлению прокурора в ходе пересмотра проверяет его законность и обоснованность.

**6. Пересмотр актов правосудия судом надзорной инстанции,** заключающийся в том, что законность вступивших в законную силу судебных приказов, решений и определений проверяется в судебном порядке вышестоящими судебными инстанциями.

**7. Пересмотр вступивших в законную силу решений и определений по вновь открывшимся обстоятельствам,** представляющий собой исключение из общих правил, в силу которых суд, разрешивший дело, проверяет законность и обоснованность собственного акта независимо от времени его вынесения с обнаружением особых фактов — вновь открывшихся обстоятельств.

Кроме того, производство в суде первой инстанции (первые три из вышеуказанных стадий) в зависимости от предмета и задач судебной деятельности подразделяется также и на **виды:** исковое, особое, производство, возникающее по делам из публичных правоотношений, приказное производство и производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

**Исковое производство** представляет собой судопроизводство по разрешению споров о праве посредством иска. Оно предназначено для защиты нарушенных или оспариваемых субъективных гражданских прав граждан и организаций.

По действующему закону исковое производство является основным видом гражданского судопроизводства, детально регламентированным ГПК. Гражданские дела других видов судопроизводства рассматриваются по правилам искового производства, но с некоторыми изъятиями и дополнениями, обусловленными природой рассматриваемых дел и задачами, стоящими при этом перед судом.

Предмет рассмотрения в **особом производстве** составляют бесспорные дела, при которых не нужна защита субъективных прав, а цель их разбирательства — охрана законных интересов граждан.

**Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений,** фактически является административным судопроиз-

водством (административной юрисдикцией), которое в соответствии со ст. 118 Конституции РФ в перспективе должно составить автономную процессуальную форму, существующую наряду с гражданским процессом, но по сложившейся традиции пока что функционирующей в составе гражданского судопроизводства в качестве одного из его видов. Цель разрешения дел, возникающих из публично-правовых отношений, заключается в судебном контроле за действиями и актами исполнительной власти.

**Приказное производство** представляет собой самостоятельный и упрощенный вид гражданского судопроизводства, в котором защищается субъективное право, основанное на бесспорных документах (доказательствах). Задача суда состоит в удовлетворении данного права и выдаче исполнительного документа для его принудительной реализации.

**Производство, связанное с исполнением** судебных постановлений и постановлений иных органов (выдача исполнительных листов, приостановление, прекращение исполнительного производства и др.).

### ***Какова роль гражданского процессуального права в системе отечественного права?***

Российское право представляет собой систему, в которой принято различать государственное право (конституционное право, судостроительство и др.), материальное право (уголовное, гражданское, семейное, трудовое, кооперативное, административное, международное (частное и публичное), предпринимательское, финансовое и др.) и процессуальное право (гражданский<sup>1</sup> и уголовный процессы).

Гражданское процессуальное право как элемент системы российского права соотносится с каждым из перечисленных звеньев, но взаимодействует с ними по-разному.

В соответствии с Конституцией РФ (глава 7) самостоятельными ветвями государственной власти в России провозглашены учреждения Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ (ст. 125, 126, 127), а также установлены основы судебной власти: требования, предъявляемые к судьям при их назначении, их независимость, несменяемость и неприкосновенность.

<sup>1</sup> Наличие арбитражного судопроизводства Конституцией РФ не предусмотрено (ч. 2 ст. 118).

В данной главе также указаны такие конституционные начала, которые имеют решающее значение для отправления правосудия по гражданским делам: открытость разбирательства дел, состязательность и равноправие сторон в судопроизводстве<sup>1</sup>.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» определяет звенья судебной системы, а также полномочия различных судебных инстанций.

Данные нормы конституционного права имеют основополагающее для **гражданского** процессуального права значение: процессуально-правовое регулирование гражданского производства происходит с обязательным учетом этих норм. Например, наличие судебной власти служит одним из факторов, обуславливающих законную силу решений суда. В соответствии с системой судов строятся родовая подсудность гражданских дел и виды пересмотра судебных постановлений<sup>2</sup>.

Влияние данных отраслей права имеет двусторонний характер. Это объясняется тем, что функционирование гражданского процесса придает конституционным нормам жизненность, что в конечном счете и определяет их правовую ценность. Поэтому конституционные права и свободы граждан реальны только потому, что возможны их судебная защита и принудительное осуществление гражданскими процессуальными средствами.

Тесное взаимодействие материального права (гражданского, семейного, трудового, кооперативного и других отраслей гражданского цикла) с гражданским процессуальным правом в целом представляет собой соотношение и неразрывную связь содержания (материального) и формы (процессуального) в их философском понимании.

Однако ни гражданский процесс, ни гражданские отрасли материального права не могут существовать и нормально функционировать друг без друга. Гражданское процессуальное право, как и гражданский процесс, предназначено для защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций, без них процесс и юридические нормы, его регламентирующие, сами по себе становятся бессодержательными, а потому и бессмысленными в социальном и юридическом отношениях.

Заявленные требования суд рассматривает на основе применения соответствующих норм материального права.

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации: Научно-практический комментарий/ Под ред. Б. Н. Топорнина. М.: «Юрист», 1997. С. 597–637.

<sup>2</sup> См.: Савельева Т. Л. Судебная власть в гражданском процессе. Саратов, 1997. С. 42.

Воздействие гражданского процессуального права на гражданское и другие отрасли материального права связано с тем, что гражданский процесс обеспечивает принудительное осуществление нарушенных или оспоренных субъективных гражданских прав, семейных, трудовых и других материальных прав физических и юридических лиц. Гражданское процессуальное право определяет пути защиты прав, формы привлечения к ответственности, а также действенность материальных прав в конфликтных ситуациях.

Аналогично строится взаимодействие гражданского процессуального права с административным и финансовым правом.

Намного меньше контактов у гражданского процессуального права с уголовным правом. В гражданском процессе используются уголовно-правовые санкции в отношении недобросовестных свидетелей и экспертов, а также должников, преступное поведение которых препятствует своевременному и законному принятию судебных постановлений. Совершение участником процесса преступления в ходе разбирательства гражданского дела признается гражданским процессуальным фактом, служащим основанием для пересмотра этого дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Взаимодействие гражданского процессуального права с арбитражным процессом строится следующим образом. Современный арбитражный процесс имеет принципиальное сходство с гражданским процессом в исковом производстве, составе участников процесса, едином правовом регламенте института доказывания, процессуальных сроках, процессуальной ответственности, мерах защиты и др.

Многие нормы Арбитражного процессуального кодекса (далее — АПК) текстуально повторяют нормы ГПК. Налицо единство основ (принципов и процессуальных порядков судебной деятельности) гражданского и арбитражного процессов. Если исходить из положений Конституции РФ, то арбитражный процесс необходимо рассматривать не как самостоятельную отрасль права, а как подотрасль гражданского процессуального права. Видимо, поэтому ст. 118 Конституции РФ обоснованно не выделяет арбитражную процессуальную форму как самостоятельную форму защиты права.

Другой подотраслью гражданского процессуального права следует признать третейское судопроизводство. Оно также регламентирует исковую защиту нарушенного и оспариваемого права в состязательном судопроизводстве. В первую очередь речь идет о коммерческом арбитражном судопроизводстве с участием иностранных лиц.

## ГЛАВА 2. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

### ***Каково понятие принципов гражданского процессуального права?***

Принципы гражданского процессуального права представляют собой основные идеи, исходные положения или ведущие начала процесса, закрепленные в нормах права. В принципах процесса, как и в принципах любой отрасли права, отражается социально-политическое состояние общества, природа государства и права. В них сосредоточены взгляды законодателя на характер и содержание судопроизводства на данном этапе.

Принципы гражданского процессуального права, имея общеобязательный характер, способствуют укреплению единства и взаимодействия отдельных этапов процесса, соединяя их в единое целое, формируя определенное общественное правосознание.

### ***Какова система принципов гражданского процесса?***

Принципы гражданского судопроизводства подразделяются на **организационные (судоустройственные)**, определяющие устройство судебной системы и общие начала отправления правосудия, и **функциональные (судопроизводственные)**, регулирующие конкретную процессуальную деятельность каждого участника гражданского процесса.

Таким организационным принципом гражданского процессуального права является **принцип законности**. Применительно к гражданскому процессу он означает строгое и неуклонное соблюдение всеми субъектами правоотношений порядка судебного производства по гражданским делам в целях защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Реализация принципа законности в гражданском судопроизводстве воплощает положение ст. 2 Конституции РФ о признании, соблюдении и защите прав и свобод человека и гражданина<sup>1</sup>. Любое лицо, чьи права нарушены, может обратиться

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации. М: Юрайт-М., 2000. С. 4.

в судебные органы по вопросу защиты нарушенных либо оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

Такая защита прав возможна на каждом уровне судебной системы в соответствии с установленной подведомственностью и подсудностью. То есть спор о нарушенном праве может быть рассмотрен либо судом общей юрисдикции, либо арбитражным судом. Принцип законности реализуется на каждой стадии рассмотрения дела в строгом соответствии с процессуальным **законодательством**.

Только установленный законодателем процессуальный порядок исследования обстоятельств по делу способствует установлению судебной истины по делу и защите нарушенного права.

Нередко нарушение установленного процессуального порядка приводит к неправильным оценкам и выводам, поэтому гражданское процессуальное законодательство в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов предоставляет возможность неоднократной перепроверки принимаемых судебных постановлений в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях, что в большой степени гарантирует соблюдение законности.

**Принцип осуществления правосудия только судом.** Этот принцип основан на положении ст. 118 Конституции, в которой указано, что правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства<sup>1</sup>.

В развитом обществе только суд является гарантом защиты прав граждан и вершит правосудие. И наоборот, только по судебной системе можно определить, насколько развито государство и насколько защищены права граждан и организаций в нем.

Достаточно сопоставить гражданское процессуальное право, действовавшее 25 лет назад, и новое процессуальное законодательство, действующее с 1 февраля 2003 г., чтобы понять, какое правовое общество было в то время и сейчас.

В то время некоторые гражданские, административные, семейные, жилищные спорные вопросы (например, об определении порядка пользования жилым помещением) рассматривались не профессиональными судьями, а общественными формированиями по месту жительства или работы сторон (в домовых комитетах, товарищеских судах).

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации. М.: Юрайт-М., 2000. С. 38.

Так, Указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 11 марта 1977 г. было утверждено Положение о товарищеских судах и Положение об общественных советах по работе товарищеских судов<sup>1</sup>, которое действовало до 1 января 1995 г., а ст. 26 ГПК РСФСР предусматривала подведомственность гражданских дел товарищеским судам в соответствии с положением о них<sup>2</sup>.

Согласно п. 6 постановления Пленума Верховного Суда СССР № 10 от 1 декабря 1983 г. «О применении процессуального законодательства при рассмотрении гражданских дел в суде первой инстанции» (с изменениями от 3 апреля 1987 г.) на рассмотрение товарищеских судов могли быть направлены материалы лишь о гражданско-правовых спорах, указанных в Положениях о товарищеских судах<sup>3</sup>.

Кроме того, правосудие в судах осуществлялось с участием народных заседателей, которые, формально обладая правами судьи, в то же время не являлись профессионалами в области юриспруденции и не могли в должной степени влиять на ход процесса.

Многие дела также были отданы на рассмотрение органам исполнительной власти либо прокуратуры (рассмотрение вопросов о применении санкций за **административные** правонарушения, вопросы принудительного выселения и др.). Такое неправильное распределение судебных функций между административными и иными несудебными органами свидетельствует об отсутствии у общества правового государства.

С принятием нового комплексного законодательства о судопроизводстве общество все больше и больше насыщается постулатами правового государства. Так, введены институты суда присяжных и мировых судей, установлены разумные сроки судопроизводства, нет ограничений в правах на судебную защиту конституционных и гражданских прав, расширены права физических и юридических лиц в стадиях обжалования судебных решений.

Совершенно очевидно, что, развивая принцип осуществления правосудия только судом, в настоящее время Российская Федерация постепенно становится все более и более правовым государством. Продолжение совершенствования судебной сис-

<sup>1</sup> ВВС РСФСР. 1977. № 12. Ст. 254.

<sup>2</sup> ВВС РСФСР. 1964, № 24. Ст. 407.

<sup>3</sup> Сборник постановлений Пленумов Верховных судов СССР и РСФСР по гражданским делам. М., 1994.

темы является признаком движения в таком развитии. Наряду с созданием института мировых судей, совершенствованием деятельности судов общей юрисдикции и арбитражных судов продолжают создаваться и совершенствоваться конституционные суды субъектов Федерации (уставные), планируется создание административных судов.

Таким образом, создавая единую и сильную судебную систему, государство становится действительно **правовым**.

**Принцип назначения судей на должность.** В чем преимущества этого принципа по сравнению с действовавшим ранее принципом выборности судей?

Основной отличительный признак между двумя указанными принципами — это **устранение** партийных органов и организаций от процесса выдвижения кандидатов на эту должность и экономичность. Основным критерием подбора кандидатур при выборности являлся признак преданности идеям и догмам правящей партии. Кроме того, при выборности судьи предполагалось голосование народа за одну кандидатуру, чем нарушался сам принцип выборности — выбора из определенного числа кандидатов.

И наконец, выборы в период существования этого принципа носили публично-формальный характер. Все это привело к выводу о том, что принцип выборности должен применяться к должностям, имеющим отношение к деятельности, так или иначе затрагивающей политическую жизнь страны, региона, местности и т. д. Там же, где работа предполагает устраненность от политики, экономики, предпринимательства и т. д., отбор и трудоустройство судей предпочтительнее проводить по принципу назначения на должность.

Вместе с тем принцип назначения судьи имеет свои недостатки. Это, например, возможность назначения с использованием принципов «телефонного права», угодничества и т. п. Но для устранения таких негативных моментов, сопровождающих процесс назначения, Законами «О статусе судей в Российской Федерации» и «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов Российской Федерации» разработан определенный механизм контроля.

Так, прежде чем лицо назначается на должность судьи, оно должно сдать квалификационные экзамены на предмет пригодности его к профессиональной деятельности судьей, затем его кандидатура рассматривается на квалификационной коллегии судей — профессиональном органе судей региона, — которая дает соответствующую рекомендацию.

Перед назначением на должность кандидатура будущего судьи рассматривается в законодательных (представительных) органах соответствующих субъектов Российской Федерации и лишь потом утверждается Президентом РФ. Если по каким-либо причинам происходит отказ в назначении на должность судьи, кандидат имеет право судебного обжалования такого отказа.

Таким образом, принцип назначения на должность судьи, установленный в ст. 128 Конституции РФ и регулируемый федеральным законодательством, реализует права граждан на независимое и беспристрастное судопроизводство, ибо назначенный судья является профессионалом, независимым от политической и иной конъюнктуры, и имеет все предпосылки для правильного рассмотрения и разрешения гражданских дел.

Законодателем установлен определенный возрастной, образовательный и профессиональный ценз при назначении на должность судьи. Так, судьей районного (городского) суда может быть гражданин Российской Федерации, достигший двадцатипятилетнего возраста, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет, не совершивший порочащих его поступков. Ценз к кандидатам в судьи вышестоящих судебных инстанций более требователен.

Судьями судов субъектов РФ могут быть граждане, достигшие тридцатилетнего возраста, а судьями Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации — достигшие тридцатипятилетнего возраста и имеющие стаж работы по юридической профессии не менее десяти лет (ст. 4 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации»). Федеральным законом могут быть установлены и дополнительные требования к кандидатам в судьи всех судов.

В отличие от назначаемых судей, мировые судьи назначаются законодательным (представительным) органом субъекта Федерации либо избираются населением округа. Порядок назначения (избрания) мировых судей регулируется как федеральным законодательством, так и законодательством субъекта Федерации. Следовательно, в процессуальной деятельности мировых судей также имеет место принцип назначения на должность этих судей на тех же основных условиях, что и для судей федеральных судов (сдача экзамена, получение рекомендации квалификационной коллегии судей региона и т. д.).

В то же время законодателем не исключен **принцип выборности** этой категории судей, но с обязательным применением

механизма контроля, установленного федеральным законодательством для назначения на должность судьи.

Независимо от принципа прохождения предварительной процедуры вступления в должность судьи (назначение или выборность) все они обладают единым статусом и различаются между собой лишь полномочиями, компетенцией и сроками пребывания в должности. Прекращение полномочий судьи допускается только по решению квалификационной коллегии судей или по истечении срока полномочий.

**Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении гражданских дел.** Реализуя принцип осуществления правосудия только судом, гражданские дела рассматриваются судом в составе либо одного судьи (единолично), либо коллегии судей (коллективно).

До вступления в силу нового ГПК коллегиальный состав суда по определенной категории гражданских дел мог состоять из судьи и двух народных заседателей. Этот способ отправления правосудия был вызван политической необходимостью осуществления принципа контроля и участия народа в отправлении правосудия.

Однако произошел обратный процесс, при котором народные заседатели, не обладая познаниями в области юриспруденции, были лишь формальными участниками процесса, реально не оказывали помощь судьям в отправлении правосудия по конкретным делам, а в последние годы возникли проблемы с их явкой в суд, из-за чего нарушались сроки рассмотрения гражданских дел. Таким образом, институт народных заседателей сам изжил себя. С 1 февраля 2003 г. новый ГПК установил коллегиальное рассмотрение гражданских дел только с участием судей-профессионалов.

В ст. 14 ГПК установлен порядок судопроизводства, при котором дела в судах первой инстанции рассматриваются судьями единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, — коллективно в составе трех профессиональных судей. Рассмотрение дел в кассационном порядке осуществляется судом в составе трех судей, а в порядке судебного надзора — в составе не менее трех судей.

Один судья из состава судебной коллегии является председателем по делу.

**Принцип независимости судей.** При осуществлении правосудия судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону (ст. 120 Конституции). Этот принцип фактически придает неограниченную

власть суду в процессе отправления правосудия. Но эта видимая «неограниченность» ограничена законом.

Почему в этом принципе усматривается неограниченность судебной власти, при отпадвлении правосудия? Потому что, рассматривая то или иное дело, судья применяет и оценивает не только доказательства, но и сами законы, нормативные правовые акты, которые регулируют спорное правоотношение и которые иногда противоречивы в применении к конкретным обстоятельствам.

Помимо положений Конституции принцип независимости судей нашел свое подтверждение в федеральном законодательстве — Законе РФ «О статусе судей Российской Федерации» (ст. 1, 9, 12, 16)<sup>1</sup>.

Независимость судей предполагает:

- запрет, под угрозой ответственности, чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия;
- установленный порядок приостановления и прекращения полномочий судьи;
- право судьи на отставку;
- неприкосновенность судьи;
- определенную систему взаимоотношений органов судебного сообщества;
- государственное материальное и социальное обеспечение, соответствующее статусу судьи;
- несменяемость и невозможность перевода на другую должность или в другой суд без согласия судьи;
- невозможность прекращения или приостановления полномочий судьи иначе как по основаниям и в порядке, установленном законом;
- невозможность привлечения к административной и дисциплинарной ответственности, к какой-либо иной ответственности за выраженное судьей при осуществлении правосудия мнение и принятое решение, если вступившим в законную

<sup>1</sup> Закон РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации» (в ред. Закона РФ от 14 апреля 1993 г. № 4791-1; Указа Президента РФ от 24 декабря 1993 г. № 2288; федеральных законов от 21 июня 1955 г. № 91-ФЗ, от 17 июля 1999 г. № 169-ФЗ, от 20 июня 2000 г. № 89-ФЗ); см.: *Куницын А. Р., Пискарев И. К.* Настольная книга федерального судьи: Судебная практика. Комментарии. Образцы документов. Информационные материалы. М: НОРМА; Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М, 2002. С. 591-608.

силу приговором суда не будет установлена его виновность в преступном злоупотреблении;

— ответственность лиц, виновных в оказании незаконного воздействия на судей, присяжных, народных и арбитражных заседателей, участвующих в осуществлении правосудия, а также в ином вмешательстве в деятельность суда.

Независимость судей обеспечивается также обязанностью судьи:

— неукоснительно соблюдать Конституцию РФ и другие законы при исполнении своих полномочий;

— во внеслужебных отношениях избегать всего того, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности;

— не заниматься политической и предпринимательской деятельностью;

— не совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности.

Принцип **равенства всех перед законом и судом** является не только конституционным, но и универсальным в гражданском процессе. С одной стороны, главные участники судопроизводства — это стороны, которые имеют противоположные правовые позиции, и задача суда — реализовать принцип равенства сторон, с тем чтобы не проявилось превосходство в защите своей позиции одной из сторон.

С другой стороны, правовым равенством в судебном заседании обладают все субъекты гражданских правоотношений, которым предоставлена возможность в каждой стадии судопроизводства отстаивать свою позицию законными способами.

В то же время при наличии спорных правоотношений и процессуальном равенстве участников процесса суд, применяя нормы материального права, своим решением пресекает нарушение материального права и восстанавливает в этой отрасли права равенство сторон.

Нормы гражданского процессуального права устанавливают равенство как для граждан независимо от пола, расы, национальности и других личных характеристик, так и организаций независимо от их организационно-правовой формы, формы собственности, подчиненности и других обстоятельств (ст. 6 ГПК).

**Принцип государственного языка.** В Российской Федерации государственным языком является русский язык (ст. 68 Конституции). В ст. 9 ГПК предусмотрено, что ведение гражданского судопроизводства осуществляется на русском языке.

В то же время законодатель предусмотрел возможность рассмотрения гражданских дел на государственном языке той республики, в которой ведется судопроизводство. При такой ситуации участникам процесса, не владеющим языком республики, обеспечивается переводчик.

В отличие от прежнего ГПК новый не предусмотрел возможность пользоваться языком, на котором общается большинство населения.

Соответственно процессуальная документация судебного заседания ведется на принятом в суде языке общения. Те же участники, которые не владеют языком судопроизводства, вправе представлять суду процессуальные документы на родном языке и выступать также на любом свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика (ст. 9 ГПК).

В военных судах гражданское судопроизводство проводится на государственном языке Российской Федерации.

**Принцип гласности.** Конституция РФ (ст. 123) провозгласила принцип гласности, указав, что разбирательство во всех судах открытое. Гражданское процессуальное законодательство (ст. 10 ГПК) основывается на этом принципе.

Прежнее процессуальное законодательство реализовывало этот принцип только посредством допуска в зал судебного заседания любого гражданина, достигшего 16 лет. Однако как только стороны пытались фиксировать процесс посредством магнитофонной записи, суды запрещали им это делать.

Новый гражданский процессуальный закон расширил действие принципа гласности и ввел положение, при котором лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. А с разрешения суда допускается фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания по радио и телевидению.

Однако ряд положений Конституции РФ устанавливает применение некоторых принципов и положений с оговоркой. Например, в п. 3 ст. 17 Конституции указано, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. В ст. 23 Конституции также говорится о том, что каждый имеет право на личную и семейную тайну, на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Статья 29 Конституции, гарантируя свободу поиска, получения и передачи информации любым законным способом,

а значит, и посредством получения информации в судебном заседании, вместе с тем указывает на наличие перечня сведений, составляющих государственную тайну, который определен соответствующим федеральным законом.

Все эти положения Конституции обязали законодателя установить определенные условия, при которых невозможно проведение открытого судебного заседания.

Законодатель установил следующие условия **закрытого** судебного разбирательства:

1. По делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также по другим делам, если это предусмотрено федеральным законом.

2. Если необходимо сохранение коммерческой или иной охраняемой законом тайны. Если это связано с неприкосновенностью частной жизни граждан или имеются иные основания, не допускающие их гласного обсуждения.

Нарушение этих правил может помешать правильному разбирательству дела либо повлечь за собой разглашение государственных, профессиональных и иных тайн, в результате чего могут быть нарушены права и законные интересы гражданина.

Если имеются основания рассматривать гражданское дело в закрытом заседании, то суд обязан вынести об этом мотивированное определение, а участники процесса и иные лица, которым в судебном заседании могут стать известны сведения, составляющие тайну, должны быть предупреждены судом об ответственности за их разглашение.

В зале закрытого судебного заседания могут присутствовать лишь лица, участвующие в деле, их представители и при необходимости — свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

Однако принцип публичности распространяется на объявления решений судов как открытого, так и закрытого судебных заседаний. Исключение из этого правила составляют решения, затрагивающие права и законные интересы несовершеннолетних.

**Функциональные принципы** гражданского судопроизводства регулируют процессуальную деятельность его участников.

**Принцип судебной истины (принцип, определяющий процессуальную деятельность).**

В соответствии с данным принципом суд может законно применять юридическую норму не к каким-то абстракциям, а к конкретным юридическим фактам, полно и правильно установленным в предусмотренном законом порядке (в порядке судебного доказывания).

Без исследования обстоятельств дела немислима судебная правоприменительная деятельность. Именно поэтому закон возложил на суд обязанность устанавливать действительные обстоятельства дела, права и обязанности сторон (ст. 12 ГПК) как условие законного и обоснованного разрешения гражданского дела.

Для судебного познания характерны следующие черты:

- нацеленность исключительно на юридические факты;
- проведение в гражданской процессуальной форме, т. е. в установленном законом порядке;
- ограниченность в основном материалом, представляемым сторонами;
- проведение исключительно с целью законного и обоснованного разрешения гражданского дела в рамках спорного **правоотношения**.

Поэтому итоги судебного познания целесообразно именовать судебной истиной, тем самым подчеркивая ее специфичность.

Своеобразие **судебной истины** определяется и тем, что суд исследует не все обстоятельства, имеющие значение для дела, а лишь представленные ему спорящими сторонами (ст. 12 ГПК). Суд обязан принимать без доказывания лишь общеизвестные факты и факты, установленные вступившим в законную силу решением или приговором (ст. 61 ГПК).

Кроме того, гражданскому процессу известны и так называемые доказательственные презумпции, когда из одних установленных фактов предполагается существование других. В связи с этим последние не доказываются, их включение в судебное решение означает, что в него вносятся допустимо возможные сведения.

В ГПК включены и **юридические фикции**<sup>1</sup>. В отличие от презумпций<sup>2</sup> фикции не основаны на предшествующем опыте или известных фактах, а возникают по воле законодателя для защиты нарушенных прав и законных интересов физических и юридических лиц (ст. 79, 118, 119 ГПК). Например, если сторона уклоняется от участия в экспертизе либо не представляет экспертам необходимые материалы и документы для их исследования, а без этого невозможно провести экспертизу, то

<sup>1</sup> Фикция — вымысел, плод воображения // *Даль В. И.* Толковый словарь великорусского языка. М.: Русский язык, 1998. Т. 4. С. 534.

<sup>2</sup> Презумпция — это закрепленное в нормах права предположение о наличии или отсутствии юридических фактов.

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

Кроме того, фикция — это заведомо неистинное положение, принимаемое за истинное, тогда как презумпция исходит из высокой степени вероятности и истинности, являясь предположением истины. Так, юридической фикцией может также являться норма, согласно которой днем смерти лица, объявленного умершим, считается день вступления в силу решения суда о признании последнего умершим.

Из этого следует, что судебная истина существенно отличается от объективной истины в ее философском понимании. Вместе с тем это не означает отказа от истины в судопроизводстве. Речь идет в данном случае лишь о своеобразии судебной **ИСТИНЫ**.

Содержание принципа судебной истины составляют нормативно закрепленные требования прежде всего к суду, а также к лицам, участвующим в деле, и к другим участникам процесса полно и всесторонне установить обстоятельства дела. Гражданский процессуальный кодекс не только формулирует требование отыскивать истину, но и определяет пути ее достижения в ходе судебного доказывания.

Гарантиями установления истины по делу будут являться гражданская процессуальная форма и принцип состязательности.

К решению данной задачи привлекаются все участники производства в суде первой инстанции. Стороны обязаны обосновывать свои требования и возражения (ст. 56 ГПК), а суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались.

Указанное правило распространяется на прокурора, органы местного самоуправления и иных субъектов, защищающих права других лиц от своего имени. Свидетели, эксперты и переводчики должны добросовестным выполнением своих функций в гражданском процессе также способствовать отысканию истины по делу.

Гражданский процессуальный кодекс отводит суду особую роль в решении задачи установления обстоятельств дела. Функции суда в данном случае заключаются в следующем:

- определять предмет доказывания по делу;
- излагать в принимаемом решении все выясненные обстоятельства и обосновывать свой вывод о фактической стороне дела соответствующими доказательствами.

Ошибки в установлении истины закон определяет как основания к отмене решения с направлением дела на новое рассмотрение судом первой инстанции (ст. 362 ГПК).

**Принцип диспозитивности** является одним из краеугольных камней гражданского процесса. Это принцип, определяющий процессуальную деятельность.

Основным движущим началом гражданского судопроизводства служит инициатива участвующих в деле лиц. В соответствии с принципом диспозитивности гражданские дела возбуждаются, развиваются, изменяются, переходят из одной стадии процесса в другую и прекращаются под влиянием исключительно инициативы участвующих в деле лиц. Этот принцип пронизывает все стадии гражданского процесса.

Соблюдение принципа диспозитивности заключается в предоставлении сторонам и субъектам, защищающим права и законные интересы других лиц (прокурору, органам государственной власти и местного самоуправления, организациям и гражданам, выступающим на основании ст. 46 ГПК), свободы распоряжения материальными правами и процессуальными средствами их защиты.

Любое субъективное право как мера возможного поведения предполагает возможность управомоченного лица свободно распоряжаться данным правом и защищаться в установленном законом порядке. Без этих полномочий субъективное право реализовать невозможно. Все это относится и к процессуальным правам участников судопроизводства.

Необходимость в установлении специального принципа, обеспечивающего свободу распоряжения, связана со спецификой гражданских процессуальных правоотношений, в которых суд занимает руководящее положение и реализует властные полномочия. Любой акт диспозитивного характера должен быть санкционирован судом.

Исходя из этого, принцип диспозитивности представляет собой юридическую конструкцию, обеспечивающую свободу участников процесса в распоряжении материальными правами и средствами их защиты в условиях осуществления судебной власти.

В связи с этим невозможно не согласиться с А. Т. Боннером, правильно понимающим данный принцип как нормативно-руководящее положение гражданского судопроизводства, определяющее движущее начало и механизм процессуального движения<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> См.: Боннер А. Т. Принцип законности в советском гражданском процессе. М., 1989. С. 18.

В конечном счете диспозитивность предопределяется спором о праве, рассматриваемым судом. **Поэтому** для эффективной защиты своей позиции участники процесса должны маневрировать предоставленными им правовыми возможностями, в частности изменять заявленные правопритязания, уменьшать или увеличивать спорную сумму, представлять суду новые факты, отказываться от заявленных требований или признавать их либо заключать мировое соглашение. Эти же полномочия сохраняются у них и при передаче спора в исковое судопроизводство.

Как правильно отмечает В. В. Ярков, осуществление любого диспозитивного полномочия представляет собой юридический факт процессуального характера, имеющий последствием развитие судопроизводственной деятельности.

В связи с этим диспозитивность обоснованно называют двигательным началом гражданского процесса (М. А. Гурвич, А. Т. Боннер и др.).

Содержание диспозитивности составляют полномочия сторон, а также субъектов, защищающих права и интересы других лиц.

Стадиями реализации принципа диспозитивности являются:

- возбуждение производства в суде первой и второй (апелляционной, кассационной), надзорной инстанций, пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам;

- определение ответчика, предмета и объема исковых требований;

- выбор сторонами единоличного или коллегиального (в кассационной или надзорной инстанциях) суда;

- выбор истцом судопроизводства (искового, особого, возникающего из публичных правоотношений или приказного, заочного или состязательного);

- распоряжение своими гражданскими (семейными, трудовыми и др.) правами и процессуальными средствами их судебной защиты.

Причем в течение всего судебного процесса заинтересованные лица могут активно влиять на него.

Для достижения этой цели они вправе:

- обращаться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов (ст. 3, 4 ГПК);

- привлекать процессуальных соучастников либо предъявлять иски сразу к нескольким лицам (ст. 40 ГПК);

- проводить сингулярное (частичное) и универсальное (общее) правопреемство (ст. 44 ГПК);

- определять процессуального противника — ответчика, а также объем и предмет судебной защиты (пп. 3, 4 ст. 131 ГПК);
- изменять основание иска, размер заявляемых требований (ст. 39 ГПК);
- влиять на развитие и окончание производства в суде первой и второй инстанций путем отказа от иска, признания иска и заключения мирового соглашения (ст. 39, 173, 346 ГПК);
- обжаловать и приносить представление на решение суда в апелляционном, кассационном порядке (ст. 320, 336 ГПК), а на определение — в частном порядке (ст. 331, 371 ГПК);
- отказываться от поданной жалобы (представления) в апелляционной, кассационной инстанциях (ст. 326, 345 ГПК);
- обжаловать и вносить представление на вступившие в законную силу судебные постановления (ст. 376 ГПК);
- просить суд пересмотреть решение, определение и постановление по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 394 ГПК);
- получить документ на принудительное исполнение вынесенного судом решения (ст. 428, 429 ГПК).

Данные полномочия лиц, участвующих в деле, всегда сочетаются с полномочиями суда, поскольку свобода в распоряжении материальными и процессуальными правами не имеет абсолютного характера. В гражданском судопроизводстве, где суд осуществляет государственную власть при отправлении правосудия, не может быть безразличного отношения к волеизъявлениям заинтересованных лиц.

В противном случае суд утратит руководящее положение в процессе и не сможет разрешать гражданские дела.

Именно поэтому закон возложил на суд обязанность контролировать акты сторон и других лиц по распоряжению правами и давать согласие на их совершение при условии, что они соответствуют правовым предписаниям и не нарушают прав и законных интересов других лиц (кроме сторон).

В ходе контроля за диспозитивными актами сторон и иных лиц, участвующих в деле, суд (судья) прежде всего должен выяснять, добровольно ли сторона совершает тот или иной процессуальный акт (отказ от иска, признание исковых требований, согласие на заключение мирового соглашения) или под давлением другой стороны, в силу стечения каких-либо обстоятельств. Кроме того, суд должен проверить, соответствует ли диспозитивный акт основам правопорядка и нравственности.

При этом судья (суд) обязан разъяснить последствия совершения этого акта, т. е. отказ от судебной защиты нарушенных или оспариваемых прав и невозможность в будущем предъявлять в суд тождественный иск. В связи с этим суд вправе не

согласиться с мнением сторон и признать диспозитивный акт юридически ничтожным и продолжить дальнейшее разбирательство данного дела.

**Принцип состязательности и равноправия сторон** проистекает из общеотраслевого принципа равенства всех перед законом и судом и конкретизирует его применительно к гражданскому процессу. Оба эти принципа имеют в виду равенство процессуальных прав и обязанностей, регулируемых нормами права. Только принцип состязательности и равноправия сторон предполагает такое равенство в гражданском судопроизводстве.

Состязательность означает возможность каждой стороны в пределах установленных правил поведения доказывать и отстаивать свою правовую позицию по одному и тому же правоотношению в гражданском споре.

Равноправие предполагает наличие равных правовых возможностей для реализации каждой стороной своих целей в гражданском споре.

Так, в ст. 35 ГПК установлены равные права и обязанности сторон: знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам и т. д. Весь ход судебного процесса неоднократно предоставляет возможность сторонам также отстаивать свое мнение по спорному вопросу.

При разрешении судом ходатайств лиц, участвующих в деле, по вопросам, связанным с разбирательством дела, они разрешаются после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле (ст. 166 ГПК). То есть каждая сторона предлагает свой вариант разрешения ходатайства.

В ст. 190 ГПК установлено, что судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. Первым выступает истец, затем ответчик. Таким образом, в прениях каждая сторона доказывает суду свою правоту в споре при равенстве процессуальных прав для этого.

**Принцип сочетания устности и письменности.** Этот принцип дополняет ранее рассмотренный принцип гласности. Устное судопроизводство предполагает возможность вести диалог в судебном заседании, выслушивать устную речь участников процесса, из которой **более** точно по интонациям, фразам, построению предложений можно понять смысл сказанного, что, в свою очередь, помогает установить истинные намерения сторон, юридическую квалификацию правоотношений между **НИМИ**.

И наконец, устное судопроизводство помогает участникам процесса правильно излагать мысли и позиции в письменной форме — в протоколе судебного заседания, в судебных постановлениях и т. д.

Сочетание устности и письменности помогает не только излагать сторонам свою позицию, но и правильно ее воспринимать в суде. Известно, что кому-то из людей лучше удается излагать свои мысли на бумаге, но другой человек, напротив, обладает даром красноречия. В такой ситуации каждый участник процесса имеет возможность изложить свою позицию в удобной для него форме.

И если из одного устного выступления не всегда можно правильно понять мысли, то в сочетании с письменными объяснениями, ходатайствами, заявлениями и иными документами установить истинные побуждения и мысли человека всегда проще.

В связи с этим очень важно, чтобы правильно был отражен весь ход судебного разбирательства. Для этого всегда его участником является секретарь судебного заседания, основная задача которого — наиболее точное изложение последовательности судебного заседания в протоколе.

Если же участники процесса установят неточности в протоколе судебного заседания, они имеют процессуальную возможность в письменном виде сделать замечания на протокол судебного заседания.

Для основных судебных документов законодателем предусмотрена только письменная форма. Это исковое заявление — основное и встречное, мировое соглашение, письменные доказательства, судебное решение, апелляционная, кассационная и надзорная жалобы и др.

Принцип непосредственности основан на необходимости зримо, реально исследовать обстоятельства дела. Суд обязан лично в зале судебного заседания заслушать объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, ознакомиться и ознакомить участников судебного заседания с письменными и вещественными доказательствами. Только при полном исследовании обстоятельств дела возможно вынесение правильного решения.

Однако в некоторых случаях закон допускает отклонения от этого принципа. Во-первых, это отклонение вызывается объективными причинами, во-вторых, оно не способствует получению необъективного доказательства. Например, суд для допроса свидетеля, проживающего в другом населенном пункте, вправе направить поручение в суд по месту жительства сви-

детеля для допроса. Впоследствии протокол допроса должен быть оглашен в судебном заседании.

**Принцип непрерывности** предполагает невозможность в период слушания одного дела в судебном заседании приступить к рассмотрению другого дела.

В прежнем **ГПК** этот принцип существовал и его изложение предполагало неоднозначное толкование. Статья 146 **ГПК РСФСР** устанавливала, что до окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его слушания суд не вправе рассматривать другие дела. Что означало понятие «другие дела»? Видимо, дела, рассматриваемые судами в гражданском судопроизводстве.

При такой позиции рассмотрение административных и уголовных дел в перерыве по гражданскому делу было возможно. Но если имеются в виду все дела, рассматриваемые судами общей юрисдикции, то нельзя в таких перерывах рассматривать уголовные и административные дела.

В ст. 157 нового **ГПК** конкретизировано данное спорное положение и установлено, что до окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела.

## ГЛАВА 3. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

### ***Каково понятие гражданских процессуальных правоотношений?***

Гражданские процессуальные правоотношения — это общественные отношения субъектов, принимающих участие в судопроизводстве по гражданским делам, регулируемые гражданскими процессуальными нормами.

Регулирование правоотношений обусловлено определенной целью — оказание помощи их участникам цивилизованным, основанным на правовых нормах путем защиты субъективных гражданских прав и законных интересов.

Гражданские процессуальные правоотношения являются объектом гражданского процессуального права и проявляются в определенных процессуальных действиях, направленных на возникновение, изменение и прекращение этих отношений.

### ***Каковы предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений?***

Для возникновения гражданских процессуальных правоотношений необходимы три предпосылки:

- нормы гражданского процессуального права;
- юридические факты;
- правосубъектность участников правоотношений.

Например, до недавнего времени гражданскому процессуальному праву не был известен институт судебного приказа. Однако с принятием Федерального закона от 30 ноября 1995 г. «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР»<sup>1</sup> ГПК РСФСР был дополнен главой 11-1 «Судебный приказ», содержащей нормы, регулирующие приказное производство.

В связи с этим появилось основание для возникновения гражданского процессуального отношения между судом и заявителем по поводу судебного приказа.

<sup>1</sup> СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4696.

Поэтому нормы гражданского процессуального права являются главной и необходимой предпосылкой возникновения гражданских процессуальных правоотношений по конкретному делу.

Вместе с тем на основании одной лишь нормы гражданского процессуального права процессуальное правоотношение возникнуть не может. Правовая норма должна быть реализована совершением действия конкретного лица или его бездействием (например, предъявлением иска, вступлением того или иного лица в процесс и т. п.).

Действие (бездействие) может быть также предпосылкой возникновения процессуальных правоотношений только при условии, если оно носит правовой характер, т. е. стало юридическим фактом. В числе юридических фактов, порождающих гражданские процессуальные правоотношения, должно быть действие суда. Например, для возникновения системы гражданских процессуальных правоотношений суд должен принять исковое заявление (заявление) и возбудить производство по гражданскому делу.

Таким образом, процессуальные правоотношения возникают также лишь при наличии определенных юридических фактов.

Юридический факт служит предпосылкой не только возникновения, но и прекращения процессуальных правоотношений. Так, событие является основанием возникновения, изменения или прекращения процессуальных правоотношений только в совокупности с действием суда.

Например, смерть стороны сама по себе не влечет процессуально-правовых последствий, и для их наступления суд должен прекратить или приостановить производство по делу.

В отличие от материально-правовых отношений основанием возникновения, изменения или прекращения процессуальных правоотношений не могут быть договоры между судом и участниками процесса. Однако договоры между сторонами и третьими лицами возможны (ст. 32, 39, 220 ГПК).

Форма выражения действия суда как юридического факта — письменная.

Наряду с нормами гражданского процессуального права и юридическими фактами необходимой предпосылкой возникновения гражданских процессуальных правоотношений является гражданская процессуальная правоспособность.

**Гражданская процессуальная правоспособность** — это предоставленная субъекту отношений законом возможность иметь в гражданском судопроизводстве процессуальные права и нести процессуальные обязанности.

Содержание гражданской процессуальной правоспособности определяется нормами гражданского процессуального пра-

ва для каждого конкретного участника судопроизводства в зависимости от задач и интересов, которые он выполняет и преследует своим участием в судопроизводстве.

Гражданской процессуальной правоспособностью обладают граждане, юридические лица, общественные организации, не являющиеся юридическими лицами, трудовые коллективы. Например, по делам о признании забастовки незаконной в качестве ответчиков привлекаются избранные коллективом забастовочные комитеты. Также в суд с иском о лишении родительских прав согласно ст. 70 СК вправе обращаться комиссии по делам несовершеннолетних и т. п.

Следовательно, при наличии установленного законом права на судебную защиту организации становятся участниками гражданского судопроизводства и в случае отсутствия у них статуса юридического лица.

Правоспособность прокурора и организаций, участвующих в процессе в соответствии со ст. 45, 46 ГПК, определяется соответствующими законодательными актами, определяющими цели и задачи их деятельности.

Гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве.

Однако для того чтобы личными действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности, необходимо также обладать и процессуальной дееспособностью.

**Гражданская процессуальная дееспособность** — это предоставленная законом субъекту гражданского процессуального правоотношения способность личными действиями в пределах закона осуществлять гражданские процессуальные права и исполнять возложенные на него процессуальные обязанности, а также поручать ведение дела своему представителю (ст. 37 ГПК).

Граждане становятся полностью дееспособными с достижением совершеннолетия, т. е. по достижении восемнадцати лет. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет обладают частичной дееспособностью. Их нарушенные права и законные интересы защищаются в суде их родителями, усыновителями и попечителями. Однако суд обязан привлекать к участию в деле самих несовершеннолетних.

Законодатель исключил ранее действовавшее правило в отношении граждан, признанных ограниченно дееспособными (ст. 37 ГПК).

В случаях, предусмотренных законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет лично защищают в суде свои права,

свободы и законные интересы. Однако суд вправе по собственной инициативе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних.

Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может лично осуществлять свои процессуальные права и обязанности в суде в случае объявления его полностью дееспособным (эмансипация — ст. 27 ГК). Он может также лично осуществлять свои процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности со времени вступления в брак (ст. 37 ГПК).

Юридические лица обладают процессуальной правоспособностью и дееспособностью с момента их регистрации.

Процессуальная правоспособность граждан прекращается со смертью гражданина или с объявления его в судебном порядке умершим.

Процессуальная правоспособность и дееспособность юридического лица заканчивается с прекращением его существования, а процессуальная дееспособность граждан — со смертью гражданина или с момента признания его в судебном порядке недееспособным.

Моменты возникновения и прекращения гражданской процессуальной правоспособности и дееспособности для других участников судопроизводства законом не определены, поэтому некоторыми авторами предлагается следующее решение этого вопроса, которое заслуживает внимания<sup>1</sup>.

Так, у судьи (суда) и прокурора процессуальная правоспособность и дееспособность должны возникать с момента их назначения (учреждения) в таком качестве, а прекращаться с момента окончания их полномочий.

Правоспособность и дееспособность судебных представителей должна возникать с достижением совершеннолетия, прекращаться со смертью, с объявления гражданина умершим, а для добровольного представительства процессуальная дееспособность прекращается с отменой поручения.

Процессуальная правоспособность и дееспособность экспертов возникают с момента приобретения ими необходимых знаний.

Поскольку для участия свидетелем в гражданском судопроизводстве **закон** не предусматривает возрастного ограничения,

<sup>1</sup>См.: Чечот Д. М. Субъективное право и формы его защиты. Л., 1968. С. 11, 12; Советское гражданское процессуальное право. М., 1965. С. 66, 67 (автор раздела — Козлов А. Ф.); *Викун М. Л.* Проблема правового регулирования процессуального положения и деятельности сторон в советском гражданском судопроизводстве. Автореф. дисс... докт. юрид. наук. Саратов, 1971. С. 7, 8.

то процессуально правоспособным и дееспособным свидетелем должен признаваться гражданин по усмотрению суда в зависимости от обстоятельств конкретного гражданского дела, возраста гражданина и степени развитости его психики.

### ***Каково содержание гражданских процессуальных правоотношений?***

Субъекты наделены законодателем определенными процессуальными правами и обязанностями, которые в совокупности составляют содержание гражданских процессуальных правоотношений.

Каждый субъект гражданского процесса в том или ином процессуальном правоотношении обладает конкретными, присущими только ему правами и несет конкретные, присущие только ему обязанности. Такие права называются субъективными правами, а такие обязанности называются субъективными обязанностями.

Гражданские процессуальные правоотношения регулируются нормами гражданского процесса.

### ***Что такое нормы гражданского процессуального права?***

Нормы гражданского процессуального права — это правила поведения участников гражданского судопроизводства, изложенные в актах государства и направленные на возникновение, изменение и прекращение гражданских процессуальных правоотношений.

Нормы устанавливают деятельность участников в судопроизводстве по гражданским делам.

Государство регулирует деятельность участников процесса, упорядочивает ее. Поэтому нормы носят общеобязательный характер.

Нормы гражданского процессуального права регулируют процесс отправления правосудия по гражданским делам, начиная с обращения в суд и заканчивая принудительным исполнением судебного решения.

### ***Кто является субъектом гражданского процесса?***

Субъектами гражданского судопроизводства являются физические или юридические лица, наделенные законодателем определенными гражданскими процессуальными правами и обязанностями в зависимости от их процессуального положения.

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений могут быть условно подразделены в соответствии с их назначением в судопроизводстве на три группы:

1. Субъекты, разрешающие гражданские дела,— СУДЫ.
2. Лица, участвующие в деле.
3. Лица, содействующие осуществлению правосудия в установлении судебной истины по делу, — свидетели, эксперты, специалисты и др.

### **Каковы функции суда?**

Суд является субъектом государственной власти, призванным осуществлять правосудие. Это основной участник гражданского судопроизводства.

Основной задачей суда является осуществление правосудия по гражданским делам в целях правильного разрешения гражданско-правового спора.

Суд может состоять либо из одного судьи, либо из коллегии судей в зависимости от подведомственности и подсудности.

Принцип деятельности коллегии судей — подчинение меньшинства большинству при возможности письменного особого мнения.

### **В каких случаях заявляют отвод судье?**

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает условия, при которых судья не может считаться объективным и беспристрастным. Поэтому при возникновении таких условий в отношении кого-либо из судей законодатель предусматривает возможность устранения его из дела (ст. 16, 17).

Таковыми условиями являются:

участие ранее в этом же деле в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;

наличие родственных или свойственных отношений кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;

наличие родственных отношений между другими судьями, входящими в состав судебной коллегии;

личная, прямая или косвенная заинтересованность в исходе дела;

наличие иных обстоятельств, вызывающих сомнение в объективности и беспристрастности судьи.

Новое процессуальное законодательство предусмотрело новеллу в данном положении об отводах судье, включив в основа-

ние для отвода наличие свойственных отношений между судьей и участником процесса. В отдельных регионах России родственные и свойственные связи имеют первостепенное значение в человеческих отношениях, что, безусловно, может влиять на объективность рассмотрения гражданских дел при наличии в судебном заседании таких отношений. Вот почему свойственные отношения (неблизкое родство) в гражданских процессуальных отношениях также стало основанием для отвода судьей.

Судья также не может участвовать в рассмотрении дела, если он ранее уже рассматривал это дело в другой инстанции. Такое устранение судьей от рассмотрения дела вызвано необходимостью исключить мнение участников процесса о предвзятости судьей в случае повторения им первоначального решения.

### ***Каковы основания для отвода других участников процесса?***

В отношении других участников процесса законодатель предусмотрел возможность отвода только прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика. Для них существуют те же основания для отвода, что и для судьей.

Эксперт или специалист, кроме того, не могут участвовать в рассмотрении дела, если они находились либо находятся в служебной или иной зависимости от кого-либо из участников процесса.

### ***Какова процедура и последствия самоотвода и отвода?***

Заявление об отводе либо о самоотводе делается в судебном заседании до начала рассмотрения дела по существу. Такое заявление должно быть мотивированным и обоснованным. После поступления такого заявления суд обязан выслушать мнение лиц, участвующих в деле, и после обсуждения принять решение посредством вынесения об этом определения.

Определение выносится в совещательной комнате.

Решение об отводе принимается судьей либо теми членами судебной коллегии, которым отвод не заявлен. Если же отвод заявлен всему составу суда, то решение об этом принимает весь состав суда. При голосовании решения об отводе действует принцип большинства (принимается то решение, за которое проголосовало большинство членов **коллегии** судей). При равенстве голосов отвод (самоотвод) считается принятым.

После отвода суду дело передается для рассмотрения в тот же суд другому составу (судье), если же это невозможно, то вышестоящий суд передает дело в другой районный суд.

В отношении отведенного мирового судьи дело передается другому мировому судье того же судебного района, а при невозможности такой передачи — в соседний судебный район. Вопрос об этом решает районный суд.

Аналогично подсудность определяется и в отношении отвода составу суда при рассмотрении дела в верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, Верховном Суде Российской Федерации. То есть дело рассматривается в том же суде другим судьей или другим составом суда.

Если же там невозможно образовать состав суда, который не имеет оснований для отвода, то дело должно быть передано в Верховный Суд Российской Федерации для определения суда, в котором оно будет рассматриваться.

Положение субъектов в гражданском судопроизводстве может быть следующим:

- суд (один судья либо коллегия судей) осуществляет правосудие по гражданским делам;

- стороны — это истец (либо лицо, обращающееся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов,— заявитель) и ответчик (либо заинтересованное лицо);

- третье лицо — субъект гражданского процесса, заявляющий либо не заявляющий самостоятельные требования относительно предмета спора;

- эксперт — участник процесса, дающий заключение по специальным знаниям в области, исследуемой судом;

- специалист — участник процесса, дающий разъяснения в той или иной области знаний;

- свидетель — лицо, которому что-либо известно об обстоятельствах дела;

- представитель — лицо, представляющее интересы стороны по специальному поручению;

- законный представитель — лицо, представляющее интересы стороны в силу закона;

- прокурор — представитель государства, наделенный полномочиями обращаться с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, либо вступать в процесс для дачи заключения по установленным федеральным законодательством делам.

## ГЛАВА 4. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

### *Что такое судебная подведомственность?*

Единого определения подведомственности в процессуальной литературе нет. Термин «подведомственность» **имеет** исконно русское происхождение и означает «подвести под ведомство», ввести какой-либо юридический вопрос (дело) в систему учреждений, обслуживающих какую-либо государственную отрасль. То есть подведомственность означает, что решение какого-либо вопроса находится в чьем-либо ведении.

Подведомственность в юридическом понимании представляет собой самостоятельный гражданско-процессуальный институт, содержание которого составляет совокупность гражданских процессуальных норм независимо от того, в каком законе помещены нормы.

В основном нормы подведомственности включаются в **процессуальные** законы, однако в ряде случаев они помещаются и в материальных законах. Например, в ст. 30 СК определена судебная подведомственность признания брака недействительным, а в ст. 23 установлен судебный порядок расторжения брака. Нормы института подведомственности имеются и в Гражданском кодексе (ст. 148, 843, п. 6 ст. 1055) и других кодексах.

Институт подведомственности объективно необходим в праве. В соответствии со ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспариваемых гражданских прав осуществляют главным образом различные суды: суды общей юрисдикции (в дальнейшем — суды), арбитражные и третейские суды. В ГК не названы военные суды и Конституционный Суд, однако они также участвуют в защите субъективных прав граждан и организаций.

Возможны также самозащита гражданских прав (ст. 14 ГК) и административный порядок защиты. Поскольку судам закон отводит роль контроля за решениями, принятыми в административном порядке (ст. 11 ГК), то при таком юридическом регулировании института защиты субъективных прав без подведомственности сложно обойтись.

Таким образом, подведомственность — это свойство дел, в силу которого их рассмотрение и разрешение отнесено законом к ведению определенного юрисдикционного органа.

При определении подведомственности юридическое значение будут иметь характеристика заинтересованных лиц, природа правоотношений, в которых возник и развивается спор о праве, и др. С помощью подведомственности устанавливаются правомочия судов осуществлять правосудие по тем или иным гражданским делам.

Однако понятие подведомственности существенно отличается от понятия **компетенции**<sup>1</sup>, которая означает совокупность правомочий суда или иного правоприменительного органа. Подведомственность же характеризует конкретное дело, подлежащее разбирательству в определенном порядке.

В гражданском процессе все судебные дела целесообразно подразделять на две группы — исковые и неисковые. Первую группу характеризуют споры о праве, вторые — все иные юридические вопросы самых различных правоотношений.

Основными принципами данного института необходимо признать следующие:

— судебная юрисдикция будет законна только в отношении подведомственных дел. В противном случае судебная деятельность и судебные постановления будут ничтожны в правовом отношении. Так, судья обязан отказать в принятии неподведомственного заявления (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК); если неподведомственность выявлена в ходе разбирательства по делу, то судопроизводство подлежит прекращению (ст. 220 ГПК). Вышестоящие суды обязаны в ходе пересмотра отменить решения, вынесенные по неподведомственным делам, и прекратить их производства (ст. 328, 361, п. 3 ч. 1 ст. 390 ГПК);

— стороны вправе в соответствии с диспозитивными началами изъять свой спор из гражданского процесса и передать его на разрешение третейского суда. Исключение составляют споры, вытекающие из трудовых и семейных правоотношений, поскольку они подлежат рассмотрению только судами общей юрисдикции;

— при объединении нескольких связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду, а другие — арбитражному суду, все требования подлежат рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции (ч. 4 ст. 22 ГПК). В случае, если возможно разделение требований, судья

<sup>1</sup> Компетенция (лат. — добиваюсь, соответствую, подхожу) — совокупность юридически установленных полномочий, прав и обязанностей конкретного государственного органа или должностного лица, определяющих их место в системе государственных органов // Большой юридический словарь/ Под ред. А. Я. Сухарева и др. С. 293.

должен вынести определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

Следовательно, институт подведомственности является обязательным условием законности правосудия, так как обеспечивает четкое функционирование судебной власти и правильность рассмотрения и разрешения гражданских дел.

### **Каковы вопросы судебной подведомственности исковых дел?**

В гражданском судопроизводстве основную массу гражданских дел, подведомственных судам общей юрисдикции, составляют так называемые исковые дела, поскольку **они** возникают из споров о праве.

Так, в соответствии со ст. 22 ГПК суды рассматривают и разрешают исковые дела с участием граждан и организаций, органов государственной власти и местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, трудовых, семейных, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

Подобные споры могут быть связаны как с нарушением субъективного права (когда действиями одного участника либо в результате его действий умаляются чьи-либо права — имущественные, личные), так и с его оспариванием (когда в результате поведения участника спора становятся неясными содержание правоотношения, а также взаимные права и обязанности), о чем сообщает заинтересованное лицо, обращаясь в суд с исковым заявлением о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права.

Судам общей юрисдикции подведомственны следующие категории гражданских дел:

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

2) дела, по которым выдается судебный приказ. Это дела по требованиям, основанным на:

нотариально удостоверенной сделке;

сделке, совершенной в простой письменной форме;

совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта,

и другим требованиям, указанным в ст. 122 ГПК;

3) дела, возникающие из публичных правоотношений (ст. 245 ГПК):

по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;

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

по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;

иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда;

4) дела особого производства (ст. 262 ГПК):

об установлении фактов, имеющих юридическое значение;

об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);

о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании и др.;

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

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

Кроме того, суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают дела с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международных организаций.

При наличии в заявлении нескольких требований различной подведомственности судья принимает к рассмотрению требование, подведомственное суду общей юрисдикции, и отказывает в принятии требований, не подведомственных суду общей юрисдикции.

Если же разделение нескольких требований различной подведомственности невозможно, судья суда общей юрисдикции принимает все требования к своему производству.

### ***Каковы виды судебной подведомственности?***

Гражданское процессуальное право подразделяет судебную подведомственность на четыре вида.

**Исключительная** подведомственность. К этому виду относят категории гражданских дел, которые подлежат рассмотрению только (исключительно) в судах (например, ограничение дееспособности, лишение родительских прав и др). Эта категория дел самая большая.

**Альтернативная** подведомственность предоставляет право заявителю обратиться за защитой нарушенного права либо в суд, либо в иной орган. Например, обжалование неправомερных действий должностного лица помимо суда возможно вышестоящему должностному лицу (органу).

**Условная** подведомственность предполагает, что перед обращением в суд необходимо пройти внесудебную процедуру рассмотрения (например, по трудовым спорам).

Подведомственность **по связи исковых требований** — когда гражданское дело имеет несколько неразъединимых требований разной подведомственности, одно из которых подведомственно суду общей юрисдикции, а другое — арбитражному суду.

## ГЛАВА 5. ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

### **Что такое судебная подсудность?**

Судебная система Российской Федерации включает в себя суды различных уровней (звеньев), наделенных полномочиями на рассмотрение и разрешение гражданских дел по первой инстанции.

Так, в Федеральном конституционном законе от 31 декабря 1996 г. «О судебной системе Российской Федерации» предусмотрено, что в Российской Федерации действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и суды мировых судей субъектов Российской Федерации.

**К федеральным судам относятся:**

Конституционный Суд Российской Федерации;

Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды (ст. 4 Закона).

Конституция РФ в ст. 47 установила общий принцип подсудности дел судам, согласно которому никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Судебная подсудность — это установленный процессуальным законодательством порядок распределения гражданских дел между судами первой инстанции в системе судов Российской Федерации.

Особое место в судебной системе Российской Федерации занимает Конституционный Суд.

**Конституционный Суд РФ** не наделен полномочиями на рассмотрение и разрешение гражданских дел в качестве суда первой инстанции. На основании Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. «О Конституционном Суде Российской Федерации»<sup>1</sup> (в ред. от 8 февраля 2001 г. № 1-ФКЗ, от 15 декабря 2001 г. № 4-ФКЗ) Конституционный Суд РФ рас-

<sup>1</sup>СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447.

смачивает в судебных заседаниях дела лишь о конституционности правоприменительной практики (ст. 3).

При этом Конституционный Суд разрешает дела и дает заключения, руководствуясь Конституцией РФ и правосознанием, воздерживаясь от установления и исследования фактических обстоятельств во всех случаях, когда это входит в компетенцию других судов или иных органов.

Подсудность подразделяется на родовую и территориальную.

**Родовая подсудность** определяет порядок распределения дел между разными судами судебной системы.

**Верховный Суд РФ** в качестве суда первой инстанции рассматривает и разрешает дела:

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

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

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

— о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные региональные организации на территориях двух и более субъектов РФ;

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

— по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между органами государственной власти субъектов РФ, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ (ст. 27 ГПК).

Кроме того, в соответствии со ст. 19 Закона «О судебной системе Российской Федерации» Верховный Суд РФ может рассматривать по первой инстанции и другие дела в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Суды субъектов РФ рассматривают и разрешают по первой инстанции **дела**:

— связанные с государственной тайной;

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

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

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

Федеральными законами к подсудности верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа могут быть отнесены и другие дела (ст. 26 ГПК).

**Мировому судье** подсудны дела:

- о выдаче судебного приказа;
- о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- о разделе между супругами совместно нажитого имущества независимо от цены иска;
- иные возникающие из семейных правоотношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;
- по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на день подачи заявления;

возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых споров;

об определении порядка пользования имуществом;

другие дела, отнесенные федеральным законом к компетенции мировых судей (ст. 23 ГПК).

Если к мировому судье обратился заявитель с несколькими требованиями, одно из которых подсудно районному суду, все требования передаются на рассмотрение районного суда.

**Подсудность военным и специализированным судам** определена в ст. 25 ГПК.

Гражданские дела, подсудные военным судам и иным специализированным судам в случаях, предусмотренных федеральным конституционным законом, рассматриваются военными и иными специализированными судами.

Военным судам, дислоцирующимся за пределами Российской Федерации, подсудны все гражданские дела, подлежащие рассмотрению федеральными судами общей юрисдикции, если иное не установлено международным договором Российской Федерации (пп. 1, 4 ст. 7 Федерального конституционного закона от 23 июня 1999 г. «О военных судах Российской Федерации»)<sup>1</sup>.

Остальные гражданские дела (которых большинство), подведомственные судам общей юрисдикции, рассматриваются и разрешаются районными судами.

**Территориальная подсудность** определяет порядок распределения гражданских дел между однородными судами по территориальному признаку (например, между районными судами).

По общему правилу о территориальной подсудности, иски предъявляются в суд по месту жительства или нахождения ответчика.

Местом жительства признается место постоянного или преимущественного проживания. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (родителей, усыновителей или опекунов) (ст. 20 ГК РФ). Местом нахождения юридического лица является место его государственной регистрации либо место, указанное в его учредительных документах.

В некоторых случаях законодатель устанавливает **альтернативную подсудность**, когда одно и то же дело может быть под-

<sup>1</sup>СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3170.

судно нескольким одноименным судам и истец по своему выбору обращается в тот или иной суд.

По таким искам заявитель обращается либо по месту нахождения имущества ответчика, либо по последнему известному месту жительства ответчика, либо по месту нахождения филиала или представительства предприятия, либо по месту жительства истца (ст. 29 ГПК). К таким искам относятся иски:

- к ответчику, место жительства которого неизвестно или который не имеет места жительства в Российской Федерации;

- к организации, вытекающий из деятельности ее филиала или представительства;

- о взыскании алиментов и об установлении отцовства;

- о расторжении брака в случаях, если при истце находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным, и др.

Исключительная подсудность установлена законодателем для рассмотрения определенной категории дел (ст. 30 ГПК). Это иски:

- о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, в том числе жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста (предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества);

- кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками (подсудны суду по месту открытия наследства);

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

Подсудность нескольких связанных между собой дел определяется по правилам удобства и целесообразности (ст. 31 ГПК). Она имеет место в том случае, когда между заявленными требованиями существует такая объективная связь, которая позволяет рассматривать все заявленные требования в одном процессе.

Иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется в суд по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца.

Встречный иск предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска.

Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был предъявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке

гражданского судопроизводства по правилам подсудности, установленным **ГПК**.

### ***Как устанавливается договорная подсудность?***

Гражданское процессуальное законодательство установило определенную подсудность в отношении всех категорий имеющих дел. Но рассмотрение дела по определенной законом подсудности может быть неудобно сторонам по каким-либо причинам. Законодатель дает возможность сторонам до принятия дела судом самим решить вопрос о подсудности.

Однако договорная подсудность не может быть по делам, отнесенным к компетенции верховных судов республик, краев, областей и приравненных к ним судов, Верховного Суда РФ, а также по делам, отнесенным к исключительной подсудности (ст. 32 ГПК).

### ***Какие основания установлены законодателем для передачи дела из одного суда в другой?***

Если дело принято судом к производству с соблюдением правил о подсудности, то оно должно быть рассмотрено всесторонне, полно и объективно в разумные сроки. Но бывают обстоятельства, при которых дело рассматривается медленно, доказательства получить по нему затруднительно и вынести законное решение практически невозможно. При такой ситуации законодатель предусмотрел возможность передачи дела в другой суд (ст. 33 ГПК).

Основаниями передачи дела в другой суд могут быть:

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

ходатайство сторон о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;

установление в суде факта нарушения правил подсудности;

отвод одного или нескольких судей либо по другим причинам, когда замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными. Передача дела в этом случае осуществляется вышестоящим судом.

Суд, приняв решение о передаче дела в другой суд, выносит об этом мотивированное определение, на которое может быть подана частная жалоба.

После передачи дела в другой суд споры о подсудности между судами не допускаются.

## ГЛАВА 6. УЧАСТНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

### *Кто является участником гражданского процесса?*

В гражданском процессе лица, участвующие в деле, — это участники гражданского процесса, которые юридически заинтересованы в рассмотрении и разрешении судом гражданского дела.

По характеру юридического интереса лица, участвующие в деле, подразделяются на две группы.

Первую представляют участники судопроизводства, имеющие к исходу дела материально-правовой личный интерес, поскольку они защищают в гражданском процессе **свои** субъективные права и законные интересы.

Вторую группу составляют лица, участвующие в деле, защищающие «чужие» интересы и которые имеют к исходу дела публично-процессуальный интерес (прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и другие организации и лица, участвующие в процессе по основаниям, предусмотренным в ст. 46 ГПК).

Кроме того, лица, участвующие в деле, способны влиять на движение гражданского процесса, т. е. совершать процессуальные действия, направленные на его развитие и прекращение.

Из этого следует, что в числе процессуальных прав, которые принадлежат лицам, участвующим в деле, имеются такие права, как право ходатайствовать об отложении разбирательства дела, о приостановлении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения и о прекращении производства по делу.

Что касается права на совершение процессуального действия, направленного на возбуждение судом производства по делу, то оно не может характеризовать участвующих в деле лиц, так как не принадлежит им. В данном случае право обращения в суд с целью возбуждения судом производства по гражданскому делу возникает задолго до возникновения процесса, поскольку находится за его пределами и субъекты этого права еще не являются лицами, участвующими в деле.

Таким образом, **лицами, участвующими в деле**, являются юридически заинтересованные в рассмотрении и разрешении дела участники гражданского процесса, выступающие от своего имени и наделенные правом совершать процессуальные действия, влияющие как на развитие, так и окончание судебного процесса. Все остальные (свидетели, эксперты, специалисты и проч.), в том числе и суд, являются **участниками гражданского процесса**.

### **Каков состав лиц, участвующих в деле?**

В гражданском процессе круг лиц, участвующих в деле, не совпадает с кругом участников процесса (участников судопроизводства).

**К лицам, участвующим в деле**, гражданское процессуальное законодательство России относит стороны, третьих лиц, прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления, организации, отдельных граждан, обращающихся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц или вступающих в процесс с целью дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46 и 47 ГПК, заявителей, заинтересованных лиц по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений (ст. 34 ГПК).

В гражданском процессе, кроме того, могут участвовать свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, судебные представители. Все они и лица, участвующие в деле, являются **участниками гражданского процесса**.

Таким образом, понятие «участники гражданского процесса» намного шире, нежели понятие «лица, участвующие в деле».

Необходимо отметить, что понятие «лица, участвующие в деле» в действующем гражданском процессуальном законодательстве не раскрывается. Вместе с тем, сопоставляя лиц, участвующих в деле, с остальными участниками процесса и анализируя, в частности, ст. 3 и 4 ГПК, следует прийти к выводу о том, что критерием отнесения кого-либо из участников процесса к лицам, участвующим в деле, является юридическая заинтересованность в исходе дела.

Так, в ч. 1 ст. 3 ГПК закреплено правило, согласно которому всякое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод или законных интересов.

Далее в ст. 4 ГПК дается перечень этих заинтересованных лиц и организаций, по заявлению которых суд возбуждает гра-

жданское дело. При этом по отношению к тому из обращающихся в суд, кто просит о защите **своих** прав, свобод и законных интересов (ч. 1 ст. 4 ГПК), понятие «заинтересованный» не употребляется.

Такая редакция ст. 3 и 4 ГПК означает, что законодатель признает заинтересованными лицами как тех, кто защищает в процессе свои права, свободы и законные интересы, так и тех, кто выступает от своего имени в защиту прав, свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга лиц или в защиту интересов Российской Федерации, муниципальных образований и имеет к исходу дела иной (публичный) интерес.

Поэтому, учитывая различный характер заинтересованности лиц, по заявлению которых суд вправе возбуждать гражданские дела, принято говорить о личной, субъективной заинтересованности (для лиц, защищающих свои права, свободы и законные интересы) и о государственной, общественной заинтересованности (для лиц, защищающих в силу закона «чужие» права и законные интересы).

К группе субъективно (лично) заинтересованных в деле лиц относятся стороны, третьи лица, заявители, жалобщики, заинтересованные лица по делам, возникающим из публичных правоотношений, и по делам особого производства.

Государственная и общественная заинтересованность в деле служит основанием для участия в гражданском судопроизводстве прокурора, других органов и лиц, указанных в ст. 46, 47, 273, 284, 288, 290, 304, 311 ГПК.

Немаловажную роль в определении правового положения участника процесса играет цель его участия, зависящая от наличия или отсутствия юридического интереса к делу. В гражданском процессе под **юридическим интересом** к делу (юридической заинтересованностью в деле) необходимо понимать основанный на законе ожидаемый правовой результат, который должен наступить для заинтересованного лица в связи с рассмотрением и разрешением конкретного дела.

Однако при этом необходимо иметь в виду, что юридический интерес к делу — это не только ожидание определенного правового результата от судебного процесса, но также и субъективная направленность, т. е. определенный мотив, который заставляет заинтересованное лицо добиваться в суде принятия решения определенного содержания. Из этого следует, что юридический интерес является необходимым условием участия определенного лица в гражданском процессе.

Вместе с тем от юридической заинтересованности в исходе дела необходимо отличать фактическую заинтересованность, которая может быть основана на отношениях подчиненности, родства или дружбы. Однако необходимо при этом иметь в виду, что наличие фактического интереса у разных лиц, участвующих в деле, не всегда влечет одинаковые правовые последствия.

Например, стороны, третьи лица, заявители и заинтересованные лица, участвующие в делах особого производства, могут быть и фактически заинтересованы в исходе дела.

Для прокурора фактическая заинтересованность в исходе дела исключает возможность его участия в гражданском процессе (ст. 18 ГПК).

Юридическая заинтересованность (юридический интерес) лица, участвующего в деле, порождает для него определенный процессуальный интерес, т. е. тот положительный результат рассмотрения и разрешения дела, наступления которого ожидает и добивается участник судопроизводства.

Например, для истца процессуальный интерес заключается в ожидании судебного решения об удовлетворении иска, для ответчика — в ожидании решения об отказе в иске, для прокурора — в ожидании законного и обоснованного судебного решения и т. д.

Поэтому различие процессуальных интересов лиц, участвующих в деле, всегда будет зависеть от характера связи с предметом судебной защиты и от тех предусмотренных законом задач, для достижения которых то или иное лицо, участвующее в деле, принимает участие в гражданском судопроизводстве.

Следовательно, любое лицо, участвующее в деле, будучи юридически заинтересованным в исходе дела, соответственно имеет в силу этого и определенный процессуальный интерес к судопроизводству.

Вместе с тем необходимо отметить, что юридический интерес, являющийся основанием для вынесения судом решения, которое может повлиять на субъективные права и обязанности лица, участвующего в деле, или же служит удовлетворению публичного интереса, и процессуальный интерес не тождественны по содержанию.

Так, среди субъектов гражданских процессуальных правоотношений имеются такие, которые, участвуя в гражданском судопроизводстве, ожидают и добиваются наступления определенного результата разрешения дела, т. е. имеют определенный

процессуальный интерес, который не основан на материальном правоотношении.

К таким участникам процесса относятся судебные представители, выступающие от имени и в интересах сторон, третьих лиц или лиц, участвующих в неисковых делах.

Правовым основанием участия в гражданском процессе судебного представителя может быть договор поручения, трудовой контракт и т. д. Юридический интерес к процессу у судебного представителя носит чисто процессуальный характер и не связан с материально-правовым отношением, составляющим предмет судебного разбирательства.

Например, несмотря на то что представитель относительно процессуально самостоятелен в судебном процессе (например, в доказывании), в случае прекращения действия договора поручения у судебного представителя исчезает соответственно интерес и к процессу, поскольку его действия зависимы от воли своего доверителя. Видимо, поэтому законодатель и не относит судебного представителя (в том числе и адвоката) к лицам, участвующим в деле (хотя это и не всегда бывает оправданно)<sup>1</sup>.

Однако эта процессуальная особенность не относится к лицам, участвующим в деле, у которых материально-правовой и процессуальный интересы едины.

### **Какие права и обязанности имеют лица, участвующие в деле?**

Лицам, участвующим в деле, принадлежит широкий круг процессуальных прав, общие из которых закреплены в ст. 35 ГПК.

Для проверки, подтверждения либо опровержения данных о нарушении гражданских прав, свобод и законных интересов, указанных истцом, все участники процесса имеют равные права и обязанности. Таким образом, реализуется принцип состязательности посредством другого принципа — равенства прав участников.

Лица, участвующие в деле, наделены законодателем следующими **правами**:

— знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии. Причем законодатель не установил право

<sup>1</sup> См. более подробно: *Власов А. А.* Адвокат как субъект доказывания в гражданском и арбитражном процессе. М.: Юрлитинформ, 2000.

снимать копии рукописно, следовательно, можно это делать и с использованием оргтехники;

— заявлять отводы по правилам и основаниям, установленным процессуальным законодательством;

— представлять доказательства и участвовать в их исследовании. Эти действия истцом производятся при подаче иска и в процессе рассмотрения дела судом, остальные лица, участвующие в деле, представляют доказательства в судебном заседании. Однако не исключается возможность представления письменного или вещественного доказательства по почте либо через представителя, но исследование таких доказательств всегда должно производиться в судебном заседании;

— задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам. Это необходимо для выяснения и фиксации в протоколе судебного заседания обстоятельств, имеющих значение по делу;

— заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств. Все ходатайства заявляются либо в стадии подготовки дела к судебному разбирательству, либо в стадии судебного разбирательства. Ходатайства могут быть различными. Например, о принятии к рассмотрению встречного иска, о проведении экспертизы, о допросе дополнительных свидетелей и т. д. Суд обязан выслушать мнение участников процесса по заявленному ходатайству и принять решение либо об удовлетворении, либо об отклонении данного ходатайства;

— давать объяснения суду в устной и письменной форме. Данное право является только правом, но не обязанностью, поэтому требование суда в этой части не основано на законе;

— приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам. При обсуждении в судебном заседании какого-либо вопроса или ходатайства суд обязан выслушать доводы всех присутствующих лиц, участвующих в деле, и лишь потом принимать решение по этому вопросу;

— возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле. Данное право основано на принципе состязательности сторон и перекликается с правом приводить свои доводы по возникающим вопросам. Довод одной стороны и контрдовод другой стороны дают возможность суду найти правильное из предложенных решений по тому или иному вопросу либо принять иное решение в соответствии с законодательством;

— обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

Лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, установленные федеральным законодательством, при неисполнении которых суд может применить последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве.

Например, суд вправе оштрафовать должностное лицо, не представившее по его запросу письменное доказательство.

### **Что такое гражданская процессуальная правоспособность?**

Лица, участвующие в гражданском процессе, наделены законодателем определенной процессуальной правоспособностью и дееспособностью, что вместе образует **правосубъектность** лиц, участвующих в деле.

**Гражданская процессуальная правоспособность** — это предоставленная субъекту отношений законом возможность иметь в гражданском судопроизводстве процессуальные права и нести процессуальные обязанности.

Содержание гражданской процессуальной правоспособности определяется нормами гражданского процессуального права для каждого конкретного участника судопроизводства в зависимости от задач и интересов, которые он выполняет и преследует своим участием в судопроизводстве.

Гражданской процессуальной правоспособностью обладают граждане, юридические лица, общественные организации, не являющиеся юридическими лицами, трудовые коллективы. Например, по делам о признании забастовки незаконной в качестве ответчиков привлекаются избранные коллективом забастовочные комитеты. Также в суд с иском о лишении родительских прав согласно ст. 70 **СК** вправе обращаться комиссии по делам несовершеннолетних и т. п.

Следовательно, при наличии установленного законом права на судебную защиту организации становятся участниками гражданского судопроизводства и в случае отсутствия у них статуса юридического лица.

Правоспособность прокурора и организаций, участвующих в процессе в соответствии со ст. 45, 46 ГПК, определяется соответствующими законодательными актами, определяющими цели и задачи их деятельности.

Гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве.

Однако для того чтобы личными действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности, необходимо также обладать и процессуальной дееспособностью.

### **Что такое гражданская процессуальная дееспособность?**

Способность своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю является гражданской процессуальной дееспособностью (ст. 37 ГПК). Новый процессуальный Кодекс дополнил **положения** прежнего кодекса в части определения понятия гражданской процессуальной дееспособности, вложив в его содержание не только способность обладать процессуальными правами, но и способность выполнять процессуальные обязанности.

Это существенное уточнение определения, так как ранее способность выполнять процессуальные обязанности лиц предполагалась в содержании. Ибо при процессуальном равенстве участников гражданского судопроизводства каждый из них был и носителем прав, и носителем определенных обязанностей. Так, свидетель в процессе наделен правом дать показания по обстоятельствам дела, но вместе с тем обязан давать правдивые показания и т. д.

Наличие определенных прав и обязанностей в судопроизводстве неразрывно образуют гражданскую процессуальную дееспособность, что и установил законодатель в новом ГПК.

Гражданская процессуальная дееспособность **принадлежит** в полном объеме гражданам с восемнадцати лет. В отношении организаций такая дееспособность возникает одновременно с их правоспособностью.

Для граждан возможны исключения в возрасте приобретения гражданской процессуальной дееспособности. Это зависит, так же как и в вопросе с гражданской процессуальной правоспособностью, от положений материального права. Например, если гражданин вступил в брак до совершеннолетия или он был объявлен полностью дееспособным (эмансипирован), то его дееспособность наступает с момента регистрации брака или с момента эмансипации (ст. 21, 27 ГК РФ).

Прекращение процессуальной дееспособности возможно либо в связи со смертью, либо в определенных случаях по решению суда (при ограничении дееспособности в установленных законом случаях, в случае отмены эмансипации и др.).

Прекращение процессуальной дееспособности организаций происходит аналогичным образом с прекращением их процессуальной правоспособности.

### ***Каковы функции истца и ответчика в процессе?***

Основные процессуальные противники в гражданском процессе — это истец и ответчик. Они являются сторонами в деле. Их правовые позиции всегда противоположны. Даже когда между ними заключается **мировое** соглашение по позиции, каждая из сторон получает таким образом определенную уступку от другой стороны.

Стороны обладают равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности. Законодатель допускает возможность представительства их законных интересов другим **лицом**.

Стороной в процессе может быть либо физическое, либо юридическое лицо. Иногда стороной в процессе может выступать государство в лице заинтересованного государственного ведомства. Например, ответчиком по обязательствам из причинения вреда в определенных случаях выступает государственная казна в лице финансового органа (ст. 1070 ГК РФ).

Несмотря на то что стороны в процессе равны и имеют соответственно равные права и обязанности, в силу процессуального положения каждая из сторон имеет присущие только ей права.

Так, истец имеет право изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска.

Ответчик в свою очередь имеет присущие только ему права. Это — право признания иска, заявления встречного иска.

### ***При каких обстоятельствах в деле могут участвовать несколько истцов и ответчиков?***

Процессуальное соучастие — это участие в деле с одной стороны нескольких лиц.

Такая ситуация возможна, если предметом спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков. Например, предметом спора о возмещении ущерба, причиненного в результате дорожно-транспортного происшествия, в котором пострадало несколько автомашин, истцами могут выступать владельцы этих автомашин. Их права по иску о **возмещении** материального ущерба и морального вреда одинаковые.

Если же виновным в нарушении правил дорожного движения по **этому** же примеру будет признан водитель автомашины, которая принадлежит другому собственнику, то процессуальными соучастниками по данному иску могут быть и непосредственный причинитель вреда — водитель (ст. 1064 ГК), и собственник автомашины, которой управлял ответчик (ст. 1071 ГК), так как у них будут общие обязанности по возмещению вреда.

В ситуации, когда права и обязанности нескольких истцов или ответчиков имеют одно основание, также возможно процессуальное соучастие. Так, по делам о лишении родителей родительских прав единым основанием для соистцов (органы опеки и попечительства и родственники детей) является защита прав ребенка соответчиками.

Процессуальное соучастие также возможно, если предмет спора являются однородные права и обязанности. Такое возможно, если несколько истцов — работников одного и того же предприятия — ответчика по делу предъявляют требования по трудовому спору, но по различным основаниям. Например, один истец предъявляет иск о восстановлении на работе и оплате за время вынужденного прогула, его соистец предъявляет иск об изменении причины увольнения. Права процессуальных соучастников однородные.

Несмотря на то что процессуальные соучастники имеют единые права или обязанности, каждый из них по отношению к другой стороне участвует в процессе самостоятельно. Вместе с тем они не лишаются права иметь общего представителя в суде.

Процессуальное соучастие может реализоваться как по инициативе самих соучастников, так и по инициативе суда, который может привлечь в дело соучастника в случае, если без него невозможно рассмотреть дело с учетом сложности правоотношений.

В связи с привлечением нового лица в дело судебное заседание начинается сначала.

Приняв исковое заявление, судья производит подготовку к рассмотрению дела. В процессе такой подготовки, установив в деле ненадлежащего ответчика, судья по ходатайству или с согласия истца производит его замену. Аналогичным образом производится замена ненадлежащего ответчика в судебном заседании первой инстанции.

Если же истец будет возражать относительно замены ненадлежащего ответчика, то суд обязан продолжать рассмотрение дела по существу.

## **Каковы понятие и виды третьих лиц?**

Наряду с истцами и ответчиками в процесс могут вступить третьи лица. Такое возможно, когда при рассмотрении спора между сторонами еще одно лицо (третье) имеет отношение к предмету спора. И это отношение выражается в возможности этого лица что-либо требовать у стороны по имеющемуся спору либо в возможности стороны что-либо требовать у этого лица. Такое лицо, когда в споре сторон затрагиваются прямо или косвенно его права и законные интересы на предмет спора, привлекается в дело в качестве третьего лица.

Так, если отец платит алименты на ребенка в пользу первой жены, то при взыскании алиментов на другого ребенка в пользу второй жены первая жена должна быть привлечена судом к участию в деле в качестве 3-го лица. Это вызвано тем, что впоследствии отец ее ребенка вправе предъявить к ней иск о снижении размера алиментов с  $\frac{1}{4}$  до  $\frac{1}{6}$  части, поскольку размер алиментов на двоих детей не должен превышать  $\frac{1}{3}$  заработка ответчика. Здесь третье лицо участвует в процессе без самостоятельных требований.

При этом права третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, несколько сужаются. Они не обладают правом изменять основания или предмет иска, увеличивать или уменьшать размер исковых требований, отказываться от иска или признавать его, а также не вправе заключать мировые соглашения и предъявлять встречные иски и требования принудительного исполнения решения суда.

Однако возможны иски, когда интересы третьих лиц затрагиваются настолько, что они вправе предъявлять свои самостоятельные требования. Например, стороны обратились в суд с иском о разделе наследства по завещанию и в качестве третьего лица в деле участвует близкий родственник умершего, имеющий обязательную долю в наследстве.

В судебном заседании третье лицо заявило самостоятельный иск к первоначальному истцу и к ответчику о признании завещания недействительным. Следовательно, третье лицо выступило в первоначальном споре с самостоятельными требованиями.

Таким образом, третье лицо с самостоятельными требованиями является истцом по встречному иску, а истец и ответчик по первоначальному иску являются соответчиками по встречному иску.

Привлекая к делу третьих лиц в судебном заседании, суд выносит об этом определение, а рассмотрение дела начинается сначала с момента вступления третьего лица в дело.

## **В чем отличие процессуального правопреемства от замены ответчика?**

От замены ответчика в процессе следует отличать процессуальное правопреемство.

Процессуальное правопреемство — это замена стороны (в том числе и ответчика) в споре, основанная на передаче (переходе) прав и обязанностей по предмету спора на законных основаниях, когда и замененное и заменяемое лица обладали такими правами и обязанностями.

Замена ненадлежащего ответчика — это замена, не основанная на передаче прав и обязанностей по предмету спора, когда заменяется лицо, не обладавшее правами и обязанностями, на лицо, обладающее правами и обязанностями по предмету спора.

Предметом спора, в котором возможно процессуальное правопреемство, являются имущественные правоотношения.

Правопреемство возможно в случае смерти одной из сторон — физического лица, в случае ликвидации юридического лица, когда **известен** его правопреемник, в случае передачи права участвовать в судебном споре вместо стороны по договору уступки прав (права требования).

В определенных правоотношениях правопреемство невозможно. Например, по правоотношениям, основанным на личных взаимоотношениях: регистрации брака (правопреемство невозможно в исках о расторжении брака, взыскании алиментов), личным неимущественным правам (споры по правам на авторство, по возмещению морального вреда) и т. д.

Вопрос о правопреемстве решается определением суда, которое может быть обжаловано.

Для правопреемника процесс не начинается заново и все процессуальные действия, совершенные ранее, для него обязательны.

## **Каковы функции прокурора в гражданском процессе?**

Прокуратура — государственный орган, призванный осуществлять надзор и контроль за исполнением законов всеми физическими и юридическими лицами, а также государственными органами.

Такой обязанностью органы прокуратуры наделены Конституцией РФ (ст. 129). Одной из форм такого надзора и контроля является ее участие в гражданском судопроизводстве,

что определяется гражданским процессуальным законодательством и федеральным законодательством о прокуратуре.

Гражданское судопроизводство рассматривает различные взаимоотношения между сторонами. Эти взаимоотношения не всегда носят личный характер и часто затрагивают в той или иной степени государственные интересы. Это, например, связано с воспитанием детей, проведением политических мероприятий в стране, регулированием нормами права отдельных сторон жизни людей, затрагиванием интересов государства в спорах между юридическими и физическими лицами и т. д.

Прокурор обязан выступать в процессе в роли представителя государства, от имени которого осуществляется надзор за законностью. Для этого он наделен законодателем определенными **полномочиями**.

Существует два основания участия прокурора в гражданском процессе — это обязательное участие в силу закона и участие по собственной инициативе. Эти основания предусмотрены для выполнения функции дачи правового заключения по исследуемому правоотношению и функции обращения в суд для защиты прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц и интересов государства.

Так, участие прокурора **обязательно** в делах о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим, признании гражданина недееспособным, лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, а также в иных случаях, предусмотренных федеральным законодательством.

### ***Каковы формы участия прокурора в гражданском процессе?***

Прокурор участвует в суде всегда от своего имени, но в защиту чужих интересов. **Первой** формой участия является **обращение** в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований. **Второй** формой участия прокурора в гражданском процессе является участие для **дачи правового заключения** по рассматриваемому делу в суде.

В соответствии со ст. 45 ГПК прокурор вправе обращаться в суд в интересах физических лиц при условии, что эти граждане по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не могут сами обратиться в суд.

Прокурор также может принять участие в деле, когда нарушены права и свободы значительного числа граждан, либо в силу иных обстоятельств, когда нарушение приобрело особое общественное значение.

Такое возможно, например, когда муниципальные организации заключили договор со строителями о строительстве медицинского учреждения с размещением в нем рентгеновской аппаратуры вблизи жилого сектора вопреки требованиям о безопасности строительства таких объектов.

Прокурор вправе в интересах жильцов микрорайона обратиться в суд с иском о признании такого договора недействительным по мотивам нарушения федерального законодательства **об экологии** и т. д.

Аналогичным образом прокурор может обратиться в суд с иском в интересах Российской Федерации, субъекта РФ либо муниципалитета.

После обращения в суд прокурор участвует в судебном заседании на правах процессуального истца, но вместе с тем он имеет право в процессе рассмотрения дела давать свои заключения по отдельным вопросам. Пользуясь правами процессуального истца, прокурор вместе с тем не вправе заключать мировое соглашение и освобожден от обязанности по уплате судебных расходов.

Прокурор не связан позицией, с которой обратился в суд, и, если в процессе исследования материалов дела он установит иную правовую ситуацию по сравнению с первоначальной, он вправе изменить искимые требования либо отказаться от иска. Такой отказ, однако, не лишает права истца продолжать рассмотрение его иска в судебном заседании.

Лицо, в интересах которого дело начинает прокурор, может участвовать в нем в качестве истца.

При необходимости прокурор может сам возбудить гражданское дело в суде первой инстанции.

Органы прокуратуры вправе возбудить пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам.

В случае **назначения** слушания дела с участием прокурора, извещения его о времени и месте рассмотрения дела его неявка в судебное заседание не является препятствием к разбирательству дела.

### ***Кто помимо прокурора правомочен обратиться в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц?***

Наряду с прокурором в интересах других лиц в суд могут обратиться органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане.

Так, медицинские организации, осуществляющие лечение психиатрических больных, наделены правомочиями обращаться в суд в интересах больных с исками о признании недееспособным, об отмене недееспособности и т. д.

Или, например, общество защиты прав потребителей вправе в интересах гражданина или неопределенного круга лиц заявить иск о возмещении ущерба по основаниям, указанным в Законе «О защите прав потребителей».

Основанием для обращения в суд за защитой гражданских прав являются:

- наличие указания в законе права на такое обращение в суд;
- наличие просьбы физического или юридического лица об обращении в суд в их защиту.

Просьба об обращении не требуется, если защищаются права, свободы и законные интересы неопределенного круга лиц либо недееспособных или несовершеннолетних. При этом просьба законного представителя недееспособного или несовершеннолетнего не требуется.

Лица, подавшие заявление в защиту законных интересов других лиц, пользуются так же как и прокурор, всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов.

Органы, организации или граждане, поддерживающие требование, заявленное ими в интересах другого лица, не связаны мнением истца, чьи интересы они представляют, поэтому они вправе отказаться от защиты интересов.

Если истец не соглашается с позицией лица, обратившегося в его защиту, он вправе самостоятельно продолжить свое участие в деле. Если же истец соглашается с позицией организации, обратившейся в защиту его интересов, то суд вправе прекратить слушание дела в связи с отказом от иска.

### ***Кто помимо прокурора правомочен давать заключения в суде?***

Государственные органы, органы местного самоуправления могут принять участие в гражданском судопроизводстве для

дачи заключения по вопросам, которые они правомочны решать с учетом специфики их деятельности.

Правовым основанием привлечения в гражданское дело государственных органов или органов местного самоуправления является федеральное законодательство об этих органах, определяющее их участие в суде. Они привлекаются в дело по заявленному ходатайству об этом лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе.

Суд также может быть инициатором привлечения в дело государственных органов или органов местного самоуправления для дачи заключения.

Государственные органы или органы местного самоуправления в судебном заседании дают заключения по рассматриваемым правоотношениям в целях осуществления возложенных на них обязанностей по защите прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

### ***Что означает судебное представительство?***

Судебное представительство означает установленную гражданским процессуальным законодательством деятельность одного лица (представителя) в судебном заседании в интересах и от имени другого лица — участника в деле (представляемого).

Целью судебного представительства является оказание представляемому определенной правовой помощи в защите его субъективных прав, свобод и законных интересов. Квалифицированное представительство способствует суду в собирании и исследовании доказательств, в правильном изложении правовой позиции лиц, участвующих в деле, которых представляет представитель, что, в свою очередь, помогает суду принять объективное, законное и справедливое судебное постановление.

Лица, участвующие в деле, вправе участвовать в судебном заседании как лично, так и через своего представителя. Представитель может представлять интересы как в присутствии представляемого участника, так и без него.

В судебном заседании представляемый может воздержаться от реального участия в процессе — не давать объяснений по делу, не участвовать в исследовании доказательств, не участвовать в судебных прениях, поручив все это своему представителю. Однако такое поручение не исключает прав участника процесса и соответственно обязывает суд обращаться и к участнику процесса, и к его представителю с предложением участвовать в каждой стадии судебного заседания.

Представитель также может вести дело и в отсутствие представляемого.

В зависимости от ситуации суд может обязать представляемое лицо принять участие в гражданском процессе и дать объяснения по обстоятельствам дела.

Организации в судебном заседании представляют их органы, указанные в их уставе и учредительных документах. Если в указанных документах не указаны полномочия этих органов, то такие полномочия устанавливаются федеральным законом или иными правовыми актами.

Полномочия органов управления юридического лица, ведущих его дела в суде, подтверждаются служебными документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости учредительными документами. В случае, если в деле участвует ликвидируемая организация, от ее имени выступает уполномоченный представитель ликвидационной **КОМИССИИ**.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству разъясняет лицам, участвующим в деле, их право вести дело через представителей, порядок оформления их полномочий.

Правом на ведение дела через представителя обладают стороны и третьи лица, государственные органы и другие лица, обратившиеся в суд в защиту законных интересов других лиц и привлеченные для дачи заключения по делу.

По делам особого производства и по делам, вытекающим из публичных правоотношений, правом представительства пользуются заявители и заинтересованные лица.

### ***Кто может быть представителем в суде?***

Представителем в суде может быть дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела. Объем полномочий представителя определяется законом, уставом, положением, специальным актом или договором.

Представитель приглашается по инициативе представляемого лица либо назначается судом в силу федерального закона.

Полномочия представителей, указанных в п. 6 ст. 53 ГПК, могут быть выражены на суде в **устном** заявлении доверителя, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде.

Кроме того, круг представителей на суде определяется по двум признакам — положительному и отрицательному, т. е. установлением:

— лиц, которые могут выступать представителями в суде (ст. 49 ГПК);

— лиц, которые не могут быть представителями в суде (ст. 51 ГПК).

Так, суд назначает адвоката в качестве представителя для ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях.

Новый ГПК устранил всевозможные ненужные перечни представителей по профессии, что упростило работу суда по определению правомерности допуска к участию в деле того или иного представителя.

### ***Кто не может быть представителем в суде?***

В отличие от прежнего ГПК РСФСР перечень лиц, которым запрещено быть представителями, сужен, а точнее, исключен их дублиаж. Ранее в перечень таких лиц включались лица, не достигшие совершеннолетия либо состоящие под опекой и попечительством, и адвокаты, исключенные из коллегии или нарушившие процедуру заключения соглашения на ведение представительства.

По гражданскому процессуальному законодательству общая процессуальная дееспособность наступает с восемнадцати лет.

Следовательно, несовершеннолетние лица, как не обладающие процессуальной дееспособностью, не могут быть представителями в суде. Лица, имеющие опекунов и попечителей, также недееспособны и не могут в суде представлять чьи-либо интересы. Вот почему в новое процессуальное законодательство не включены прежние положения в части представительства.

В новом ГПК осталось лишь одно положение, при котором исключается представительство. Представителями не могут быть судьи, следователи, прокуроры. Исключение для этой категории должностей составляет их участие в деле, где они могут представлять соответствующие органы в качестве участника процесса — суд, прокуратуру.

### ***Каковы виды судебного представительства?***

Судебное представительство может быть двух видов:

— законное, т. е. основанное на федеральном законе, регулирующем взаимоотношения представляемого и доверителя;

— договорное, т. е. основанное на договоре поручения или ином подобном договоре.

Законное представительство основано, как правило, на материальном законе. Так, Семейный кодекс РФ регулирует представительство в судах детей их родителями (ст. 64), гражданское законодательство определяет представителей — опекунов в отношении опекаемых малолетних и граждан, признанных недееспособными вследствие психического расстройства.

Однако процессуальное законодательство также устанавливает представительство. В частности, ст. 52 ГПК определяет, что по делам, где участником является гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего.

Законные представители вправе поручить представительство в суде другому лицу.

Законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия.

Договорное представительство возможно по договору поручения, агентскому договору, договору простого товарищества, трудовому договору и т. д.

### ***Как оформляются полномочия представителей?***

Полномочия законных представителей в суде подтверждаются документами, удостоверяющими личность представителя и представляемого, либо документом, подтверждающим наличие опеки или попечительства, усыновления.

Руководители юридических лиц подтверждают свои полномочия служебными удостоверениями либо иным документом, с достоверностью подтверждающим его должностное положение в представляемом учреждении, — выпиской из приказа о назначении (где назначение производится вышестоящей организацией), выпиской из протокола собрания (где **вопрос** о назначении решается выборным путем) и т. д.

Полномочия в договорном порядке подтверждаются доверенностью, либо иным документом. Например, для адвоката — ордером на ведение дела.

Доверенность должна быть оформлена в соответствии с гражданским законодательством.

### ***Каковы требования, предъявляемые гражданским процессуальным законодательством к доверенности?***

Доверенность, выданная физическим лицом, может быть оформлена у нотариуса и им удостоверена.

Удостоверение доверенности может сделать руководитель организации, в которой работает или учится доверитель, либо руководитель жилищно-эксплуатационной организации по месту жительства доверителя.

В случае, если доверитель постоянно находится в учреждении социальной защиты населения или в стационаре лечебного учреждения на излечении, доверенность удостоверяют руководители этих стационаров.

Для военнослужащих и работников воинских формирований доверенности могут выдать их командиры (начальники).

Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы.

В доверенности обязательно указывается срок ее действия и объем предоставляемых прав и обязанностей. Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации.

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает возможность при представительстве обойтись без письменной доверенности. Для этого представляемое лицо в судебном заседании может сделать устное заявление об этом, которое заносится в протокол судебного заседания.

### ***Каковы полномочия представителя?***

Представитель вправе совершать от имени представляемого действия, которые определены законом для представляемого лица в процессе.

Однако законодатель установил правило о том, что наиболее ответственные процессуальные действия должны быть специально оговорены в доверенности. В частности, права представителя на:

- подписание искового заявления и предъявление его в суд;
- передачу спора на рассмотрение третейского суда;
- предъявление встречного иска;
- полный или частичный отказ от исковых требований;
- уменьшение размера исковых требований;
- признание иска;
- изменение предмета или основания иска;
- заключение мирового соглашения;
- передачу полномочий другому лицу (передоверие);
- обжалование судебного постановления;
- предъявление исполнительного документа к взысканию;
- получение присужденного имущества или денег.

## **ГЛАВА 7. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ ПО ГРАЖДАНСКОМУ ДЕЛУ**

### ***Что представляют собой доказательства?***

Несмотря на то что в различных отраслях процессуального права понятие доказательств по форме дается по-разному, вместе с тем суть этого понятия единая.

Так, согласно ст. 64 АПК РФ ими являются сведения о фактах, на основании которых устанавливается наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела.

Это и любые фактические данные, на основании которых устанавливается наличие или отсутствие события правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела (ст. 26.2 КоАП РФ).

Это и сведения, на основе которых устанавливается наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела (ст. 74 УПК РФ).

Это и любые фактические данные, на основе которых устанавливается наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иных обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 49 ГПК РСФСР).

Таким образом, для гражданского процесса, как и для других отраслей процессуального права, доказательствами по делу являются сведения о фактах, на основе которых устанавливаются обстоятельства, требующие доказывания. Именно в этом заключается единство сути понятия доказательства в различных отраслях процессуального права.

Обстоятельства, требующие доказывания, в каждом отраслевом процессе индивидуальны. Кроме того, отраслевые процессуальные нормы, на основе которых получают сведения, также имеют свою индивидуальность. И, наконец, специфика

целей каждой отрасли процесса индивидуальна, что свидетельствует о многообразии понятия доказательств.

В гражданском процессуальном праве воплотились и общие и индивидуальные, присущие только ему особенности понятия доказательств.

В соответствии со ст. 55 нового ГПК доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Как видно из определения доказательств, перечень их для гражданского процесса является исчерпывающим.

### **Что означает судебное доказывание?**

Судебное доказывание — это процессуальная деятельность по собиранию, представлению, исследованию и оценке участниками гражданского судопроизводства сведений о фактах, на основе которых суд устанавливает исследуемые обстоятельства.

Участниками судебного доказывания могут быть стороны, третьи лица, представители, заинтересованные лица, законные представители и суд. Они могут свое отношение к конкретным доказательствам высказывать как письменно, так и устно.

Например, истцы подают иски, ответчики — возражения на иски. Они же в судебном заседании устно излагают свою позицию по делу и отношение к тем или иным доказательствам, что фиксируется в протоколе судебного заседания. Суд также, исследуя обстоятельства дела, давая им оценку, высказывает свое отношение в процессе судебного доказывания посредством вынесения определений как устных, фиксируемых в протоколе, так и письменных по отдельным вопросам в судебном заседании и судебных постановлений по результатам **рассмотрения** дела.

По окончании судебного заседания лицам, участвующим в деле, предоставляется возможность высказать свое отношение по поводу собранных доказательств и оценить их. Суд же произведет окончательную оценку исследованных в суде доказательств и на их основе примет решение по делу.

## **Что является предметом доказывания в гражданском процессе?**

Истец заявляет в суд требование о принуждении ответчика к исполнению нарушенных правовых норм.

Заявитель обращается в суд за защитой его нарушенного или оспариваемого права или законного интереса.

Суд при рассмотрении таких требований должен выяснить обстоятельства рассматриваемого дела и принять по ним правильное решение. Но обстоятельства дела складываются из совокупности правовых позиций сторон, которые, в свою очередь, включают в себя конкретные юридические факты. Именно такие юридические факты и должен установить суд.

Таким образом, **предметом доказывания** в гражданском судопроизводстве являются юридические факты, повлекшие для сторон возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Задача суда состоит в том, чтобы правильно установить правовую норму, регулирующую взаимоотношения юридических фактов, и на основе этой правовой нормы определить характер правоотношений сторон и способы разрешения их правового конфликта.

Чем полнее и точнее будут выяснены обстоятельства дела, тем объективнее будет решение суда применительно к правовой норме, регулирующей спорное правоотношение.

## **Кто и как представляет доказательства в суде?**

Доказательства должны быть получены в предусмотренном законом порядке, только тогда они будут иметь значение для дела. Конституционные положения о том, что при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона (п. 2 ст. 50), полностью распространяются на гражданское судопроизводство.

Поэтому законодатель подтвердил конституционную норму положением о том, что доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (п. 2 ст. 55 ГПК).

Принцип состязательности сторон в гражданском судопроизводстве обязывает стороны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основания своих требований и возражений. Однако в определенных случаях, специально предусмотренных законом, обязанность доказывания определенных обстоятельств возлагается на конкретную сторону.

Например, при возмещении ущерба в связи с пожаром Законом РФ «О пожарной безопасности»<sup>1</sup> возложена ответственность за пожар на собственника жилого помещения, в котором он произошел. Истцы же, которым был причинен ущерб в результате этого пожара, освобождаются от доказывания причин возгорания.

Если же законом не определено, кто какие факты должен доказывать, то это определяет суд. Причем суд может установить иной круг вопросов, подлежащих доказыванию.

Однако необходимо иметь в виду, что и суд должен решать вопросы доказывания в соответствии с законом и объективной необходимостью по конкретному делу. Суд, таким образом, уточняет необходимость доказывания сторонами предложенных ими обстоятельств и при **необходимости** дополняет обязанности сторон доказывать дополнительные обстоятельства.

### ***Как потребуются доказательства?***

Процесс собирания сторонами доказательств разнообразен. В большинстве своем стороны самостоятельно получают их. В случае невозможности представить какое-либо доказательство суд оказывает стороне содействие в этом. Для того чтобы суд помог получить то или иное доказательство, стороне необходимо привести неформальные мотивы для этого.

То есть в ходатайстве об истребовании доказательства должно быть указано, какие обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством, причины, препятствующие получению доказательства, и место нахождения доказательства.

Такое доказательство может быть передано непосредственно в суд либо через представителя.

Получив предписание о представлении в суд доказательства, должностное лицо или гражданин не всегда имеют возможность представить его вообще или в установленный судом срок. Законодателем предусмотрено применение штрафных санкций за невыполнение предписания суда. Поэтому во избежание таких последствий необходимо известить суд о невоз-

<sup>1</sup> Федеральный закон от 21 декабря 1994 г. № 69-ФЗ «О пожарной безопасности» с изменениями от 22 августа 1995 г., 18 апреля 1996 г., 24 января 1998 г., 7 ноября, 27 декабря 2000 г. СЗ РФ. 1994. № 35. Ст. 3649; 1995. № 35. Ст. 3503; 1996. № 17. Ст. 1911; 1998. № 4. Ст. 430; 2000. № 46. Ст. 4537; 2001. № 1 (часть I). Ст. 2.

возможности представить доказательство вообще или в назначенный срок и указать причину этого.

Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц и граждан, владеющих истребуемым доказательством, от обязанности представления его суду.

Возможны ситуации, когда доказательство в силу особой ценности, значимости, объемности не может быть представлено в суде, но его исследование в судебном заседании необходимо. В таких случаях суд вправе произвести осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств по месту их хранения или месту их нахождения. Суд приглашает к осмотру лиц, участвующих в деле, а при необходимости — эксперта, специалиста, свидетелей. Об осмотре доказательства по месту его нахождения составляется протокол.

### **Что такое «относимость» и «допустимость» доказательств?**

Стороны в судебном заседании представляют различные доказательства, как имеющие значение, так и не имеющие какого-либо значения по делу. Например, по делам о взыскании ущерба в результате дорожно-транспортного происшествия истец представил справку из ГИБДД о виновности ответчика в ДТП и справку с места жительства о нахождении у него на иждивении ребенка, т. е. два письменных документа, один из которых имеет значение по иску как средство доказывания вины ответчика, а второй документ по предмету спора не имеет значения.

Доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела, являются **относимыми** доказательствами. Относимость доказательств — это обязанность суда принимать только те доказательства, которые имеют значение по делу.

Существуют определенные обстоятельства, которые можно установить с помощью лишь определенных законом средств доказывания. Такие доказательства называют **допустимыми**. Допустимость доказательств — это обязанность суда по определенным делам использовать в качестве средств доказывания только такие, которые установлены законом для этой категории дел.

Например, факт смерти наследодателя по делам о наследовании может быть установлен только свидетельством о смерти, а при его отсутствии — решением суда о признании лица умершим. Только эти письменные документы являются допустимыми доказательствами по делам указанной категории.

## **Каковы основания для освобождения от доказывания?**

Всем известны события, которые не требуют доказывания. Например, период Великой Отечественной войны для России или празднование православного Рождества Христова и др. Однако такие обстоятельства, несмотря на их известность, если на них приходится ссылаться в суде как на доказательства, не признаются автоматически таковыми по делу, так как законодатель установил, что только **суд** может признать общеизвестными обстоятельства, не нуждающиеся в доказывании.

Иногда при рассмотрении дела стороны ссылаются на обстоятельства, которые были предметом рассмотрения в другом составе суда, но с их участием. Вступившее в законную силу решение по такому делу является основанием, освобождающим стороны от повторного доказывания установленных обстоятельств. Такое положение называется **преюдицией** (предрешением). Преюдиция обязательна для суда.

Аналогичным образом применяется в гражданском процессе преюдиция в ситуации, когда те же стороны участвовали в рассмотрении спора в арбитражном суде и по этому спору уже имеется вступившее в силу решение арбитражного суда.

Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу также обладает преюдицией в суде, рассматривающем гражданско-правовой спор по обстоятельствам, ставшим предметом рассмотрения в уголовном деле. Обстоятельства уголовного дела в гражданском процессе повторно не **устанавливаются**.

## **Как оформляется судебное поручение?**

Сторона может просить суд о проведении судебного действия другим судом в другой местности. После заявления соответствующего ходатайства суд выносит определение, в котором поручает суду по месту нахождения доказательства произвести определенные процессуальные действия.

В определении о судебном поручении суд излагает суть спора, указывает доказательства, подлежащие истребованию, и поручает суду выполнить процессуальное действие в целях фиксации либо получения доказательств и направления их в суд, рассматривающий дело. Выполнение судебного поручения обязательно. На эти действия новое процессуальное законодательство установило месячный срок исполнения со дня получения судебного поручения.

На время выполнения судебного поручения производство по делу может быть приостановлено.

Получив судебное поручение, судья производит его выполнение в судебном заседании с вызовом лиц, участвующих в деле. Неявка вызванных лиц не является основанием для отложения судебного заседания. После проведения процесса по судебному поручению все материалы направляются в суд, направивший это судебное поручение.

Собранные по судебному поручению доказательства не устраняют участие в основном судебном заседании лиц, принимавших участие в сборе этих доказательств. Так, если в судебном заседании при выполнении судебного поручения участвовал эксперт, то этот же эксперт может принять участие в том же качестве в судебном заседании по гражданскому делу, по которому проводилось судебное поручение.

### ***Как обеспечиваются доказательства в гражданском процессе?***

Как на стадии подготовки к слушанию дела, так и в процессе его рассмотрения суд может в целях обеспечения доказательств по ходатайству лица вынести определение об этом. Основанием обеспечения доказательств является опасность, что требуемые доказательства невозможно будет сохранить и представить суду.

Заявление об обеспечении доказательств заинтересованная сторона подает либо в суд, в котором рассматривается дело, либо в суд, в районе деятельности которого должны быть произведены процессуальные действия по обеспечению доказательств.

Содержание заявления об обеспечении доказательства аналогично содержанию заявления о судебном поручении, т. е. указываются суть спора, сведения о сторонах, месте их проживания или нахождения, какие процессуальные действия необходимо произвести, чтобы обеспечить нужное доказательство, и для доказывания каких обстоятельств необходимы эти доказательства.

Судья, получив заявление об обеспечении доказательств, либо назначает его рассмотрение в судебном заседании, либо выносит определение об отказе в приеме заявления. Заявитель вправе подать частную жалобу на это определение.

В назначенное время суд в судебном заседании по правилам гражданского судопроизводства фиксирует доказательства по заявлению лица и по окончании судебного заседания все производство по обеспечению доказательств направляет в суд, рассматривающий дело, о чем уведомляются лица, участвующие в деле.

Вместе с тем неправомерно поручать другому суду собирать письменные или вещественные доказательства, истребовать от истца данные, подтверждающие обоснованность заявленного иска, а также сведения, которые должны содержаться в исковом заявлении (п. 20 постановления № 3 Пленума Верховного Суда РСФСР от 14 апреля 1988 г. с последующими изменениями)<sup>1</sup>.

До обращения в суд любое лицо вправе обратиться с вопросом об обеспечении доказательств к нотариусу. Основанием обращения являются те же основания, что и при обращении в суд с тем же **вопросом** — о том, что **представление доказательств** впоследствии станет невозможным или затруднительным. В порядке обеспечения доказательств нотариус допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, назначает экспертизу.

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства Российской Федерации. Он извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка их не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств.

Возможны случаи, когда обеспечение доказательств производится нотариусом без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц. Это допустимо в случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле.

Деятельность нотариуса по обеспечению доказательств до суда регулируется Основами законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № **4462-1** с изменениями от 30 декабря 2001 г. и Методическими рекомендациями по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации, утвержденными приказом Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № **91**<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> **ВВС** РСФСР. 1988. № 7. С. 11; 1994. № 3. С. 8.

<sup>2</sup> Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № **4462-1** (с изменениями от 30 декабря 2001 г., 24 декабря 2002 г.) // **ВВС** 1993. № 10. Ст. 357; Российская газета. 2002. № 244. 28 дек.

Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации (утв. приказом Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № 91) // Бюллетень Министерства юстиции Российской Федерации. 2000. № 4.

## **Как исследуются доказательства в суде?**

Одной из важнейших функций суда в судебном заседании является непосредственное исследование доказательств по делу (ст. 157 ГПК). Если в приобщении доказательств к делу заинтересованы участники судопроизводства, суд лишь оказывает в этом содействие, то исследование доказательств — это прерогатива суда независимо от позиций участников процесса по этому вопросу. Сторона может не настаивать на исследовании какого-либо доказательства, потому что все изучали дело и знакомы с этим доказательством или по иным мотивам.

Но суд не вправе уклониться от исследования доказательства. Исследование доказательства суд обязан производить непосредственно. Что это означает? Непосредственное исследование доказательства означает обязанность суда в судебном заседании:

- заслушать объяснения лиц, участвующих в деле;
- заслушать показания свидетелей, заключения экспертов;
- ознакомиться с письменными доказательствами;
- осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и просмотреть видеозаписи.

Отступления от этого правила квалифицируются в судебной практике как судебные ошибки со всеми вытекающими из этого последствиями. Однако законом установлены два исключения из этой обязанности: обеспечение доказательств и судебные поручения<sup>1</sup>.

## **Как надлежит оценивать доказательства?**

Наиболее сложное и ответственное действие в гражданском процессе — это оценка доказательств. От того, как суд оценит доказательства, зависит результат по делу.

Непосредственность исследования доказательств дает возможность оценить их гласно, с учетом мнения лиц, участвующих в деле, т. е. открыто показать их состоятельность либо несостоятельность. Но нельзя не указать на общепроцессуальный принцип законности при исследовании **доказательства**, который обязан использоваться судом при оценке доказательств, ибо с этого принципа и необходимо начинать такую оценку.

Новое законодательство ввело обязательность действия этого принципа на этапе оценки доказательств, установив следующее:

<sup>1</sup> См.: *Власов А. А.* О непосредственном и опосредствованном познании судом действительных обстоятельств гражданских дел: Сб. научных трудов Свердловского юрид. ин-та. Свердловск, 1987. С. 61—68.

«Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности» (п. 3 ст. 67 ГПК).

Но ведь «относимость» и «допустимость» установлены законом, а «взаимная связь доказательств» есть не что иное, как связь, основанная на законах логики, логического мышления, здравого смысла и определенной последовательности действий. Следовательно, принцип законности проявляется и в применении законов логики и логического мышления, а не абстрактного внутреннего убеждения. Такое нововведение существенно развивает оценочную деятельность суда и обязывает суд руководствоваться не слепым правосознанием, а правосознанием, основанным на объективных законах деятельности человека.

Результатом такой деятельности суда должно стать объективное, законное и справедливое решение по конкретному гражданскому делу.

В таком решении в обязательном порядке должно быть оценено каждое доказательство на предмет относимости и допустимости, его достоверности и принятия или непринятия его судом для исследования в совокупности. Оценивая доказательства в совокупности, суд показывает их взаимосвязь и мотивы преимущества одних доказательств перед другими.

Законодатель уделил особое внимание необходимости суда тщательно проверять подлинные документы и письменные доказательства на предмет их достоверности, а копии документов и письменных доказательств — на предмет соответствия их содержания подлинникам. Суду надо быть особенно внимательным, так как на копиях, исполненных машинным способом, возможны малозаметные, но существенные по содержанию искажения.

Новый ГПК в этой части конкретизировал положение о том, что отсутствие подлинника документа при наличии его противоречивых копий и отсутствии доказательств, устанавливающих содержание подлинника, не дает основание утверждать, что обстоятельства, изложенные в копии документа, являются достоверными и доказанными.

### ***Как классифицируются судебные доказательства?***

Законодатель установил определенный **перечень** судебных доказательств — это объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов.

Указанный перечень доказательств можно классифицировать по следующим признакам.

1. По способу их образования — **письменные, устные, предметные.**

К письменным относятся исковые заявления, возражения на иски, письменные ходатайства, протоколы процессуальных действий, заключения экспертов, письменные материалы суда, выполненные по судебному поручению, документы.

К устным относятся показания свидетелей, объяснения сторон и третьих лиц в суде.

Предметные доказательства — это вещественные доказательства, видео- и аудиокассеты.

2. По процессу образования, доказательственной силе и достоверности — **первоначальные (непосредственные) и производные (опосредствованные).**

К первоначальным можно отнести доказательства, являющиеся первоисточником установления факта (показания очевидцев, подлинные документы, аудиовидеозаписи).

К производным доказательствам относятся такие, которые указывают на наличие первоначальных доказательств, передают их содержание, но сами таковыми не являются (копии письменных доказательств, показания свидетелей об устанавливаемых обстоятельствах, ставших им известными из первоначальных доказательств).

3. По отношению к доказываемому обстоятельству (юридическому факту) — **прямые и косвенные.**

Прямые доказательства — это такие, которые непосредственно устанавливают определенный юридический факт (факты). Например, свидетельство о регистрации брака доказывает факт брачных отношений.

Косвенные доказательства — это такие, которые только во взаимосвязи друг с другом могут установить определенный юридический факт (обстоятельства). Например, факт постоянного проживания в конкретном жилом помещении при отсутствии права собственности на квартиру и паспортной регистрации в ней устанавливается совокупностью доказательств — показаниями свидетелей-соседей о проживании в квартире, квитанциями об оплате за квартиру и коммунальные и иные услуги, сведениями о лечении по месту жительства, получении на адрес почтовой корреспонденции и т. д.

### ***Как распределяются обязанности по доказыванию?***

Обязанности (бремя) доказывания в гражданском процессуальном праве могут распределяться по правилам, установленным процессуальным законом, и по указанию суда.

Так, законом установлено положение о том, что каждая сторона доказывает те обстоятельства, на которые она ссылается, т. е. истец доказывает факты по своей позиции в суде, ответчик доказывает факты возражения против иска. Аналогичным образом это положение относится в процессе доказывания к позициям других участников процесса — прокурора, субъектов, защищающих права других лиц, заявителя в делах неисковых производств, а также ко всем лицам, участвующим в деле, а также их представителям.

По отдельной категории дел законом может быть установлено иное бремя доказывания (доказательственные презумпции). Например, по обязательствам из причинения вреда в п. 2 ст. 1064 ГК установлено, что лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, **если докажет**, что вред причинен не по его вине.

То есть законом установлено, что факт отсутствия вины в таком обязательстве должен доказать причинитель вреда, т. е. ответчик по возможному иску.

Для гражданского судопроизводства характерны так называемые доказательственные презумпции. То есть одна сторона в гражданском споре выдвигает как позицию презюмируемый факт, который другая сторона обязана опровергать. Происходит перераспределение *onus probandi* (бремени доказывания).

**Доказательственные презумпции** дают возможность делать заключение об истинности одних фактов из доказанности других. Доказательственные презумпции закреплены в материально-правовых законах (ГК, СК и др.).

Чаще суды при рассмотрении гражданских дел применяют следующие презумпции:

**презумпция вины должника в обязательственном праве**, когда при неисполнении либо ненадлежащем исполнении обязательства должник предполагается виновным до тех пор, пока он не доказал обратное (ст. 401 ГК);

**презумпция добропорядочности гражданина** по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации, когда истец по делу, которого оклеветал ответчик, предполагается добропорядочным до тех пор, пока ответчик не докажет, что распространенная информация достоверна. Истец лишь должен доказать факт распространения сведений, порочащих его (ст. 152 ГК);

**презумпция права собственности** на имущество, которым пользуется и владеет лицо до тех пор, пока не будет доказано, что это лицо неправомерно владеет и пользуется имуществом (ст. 209 ГК).

Возможны и другие доказательственные презумпции.

Доказательственные презумпции устанавливают вероятность исследуемого обстоятельства, но не действительность его. И пока не установлено обратное, эта вероятность предполагается **истинной**.

По указанию суда бремя доказывания может быть возложено на конкретное лицо, если представленных доказательств недостаточно. Для этого суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела и какой стороне надлежит их доказывать. Суд обсуждает вопрос о необходимости доказывания нового обстоятельства, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались, и выносит определение о распределении обязанности доказывания конкретным лицом этого обстоятельства.

Судья принимает косвенное участие в процессе доказывания, когда стороны не в состоянии без помощи суда получить то или иное доказательство. Например, когда необходимо назначение экспертизы по ходатайству стороны; когда необходимо истребовать доказательство из другой местности (поручение другому суду); когда необходимо истребовать письменные или вещественные доказательства от организаций и граждан, а также когда необходимо получить доказательство по запросу суда.

### ***Какие средства судебного доказывания предусмотрены законом?***

Средства судебного доказывания — это носители доказательственной информации, предусмотренные гражданским процессуальным правом. Их перечень конкретный и не подлежащий исключению либо расширению.

В гражданском процессе с помощью средств доказывания суд получает определенную доказательственную информацию. К ним относятся:

- объяснения сторон и третьих лиц;
- показания свидетелей;
- письменные и вещественные доказательства;
- аудио- и видеозаписи;
- заключения экспертов.

**1. Объяснения сторон и третьих лиц** не предусматривают их предупреждение об уголовной ответственности за отказ от дачи объяснения или за дачу заведомо ложных объяснений. Учитывая, что стороны и третьи лица заинтересованы в исходе дела, к информации, содержащейся в этих средствах доказывания, следует всегда относиться критически и оценивать их достоверность только в совокупности с другими средствами доказывания.

Объяснения сторон и третьих лиц по способу их получения и фиксации очень схожи со свидетельскими показаниями.

Кроме того, объяснения сторон и третьих лиц как самостоятельное средство доказывания имеют свои определенные особенности. Во-первых, они присутствуют в большинстве гражданских дел, чего нельзя сказать о других средствах доказывания. Распространенность их широка.

Во-вторых, они первичны, потому что суд впервые получает информацию по существу спора из этих средств.

В-третьих, это самый большой по объему источник информации по делу, так как другие источники содержат информацию об отдельных обстоятельствах дела, в то время как эти средства информируют практически обо всех обстоятельствах и фактах.

В-четвертых, эти средства доказывания являются наиболее необъективными в силу процессуального положения лиц, предоставляющих такими средствами информацию. Хотя объяснения третьих лиц без самостоятельных требований обычно содержат более точную информацию об их личном участии в рассматриваемом споре.

Объяснения сторон и третьих лиц по содержанию подразделяются на утверждение, признание, возражение и отрицание.

**Утверждение** — это высказанные и доказываемые стороной и третьим лицом факты.

**Признание** — это подтверждение высказанного другой стороной факта, который должен быть доказан другой стороной. Признание может быть полным либо частичным и в гражданском процессе влечет определенные юридические последствия, так как признанные факты становятся бесспорными, что освобождает другую сторону от необходимости их дальнейшего доказывания.

Признание заносится в протокол судебного заседания и подписывается стороной, признавшей факт. Если признание факта изложено в письменном заявлении, то оно приобщается к делу (ч. 2 ст. 68 ГПК).

Признание может быть судебным и внесудебным в зависимости от того, где оно сделано.

**Возражение** — это непризнание позиции другой стороны с изложением иной позиции по делу.

**Отрицание** — это непризнание позиции другой стороны без изложения иной позиции по делу и представления доказательств.

При оценке показаний сторон и третьих лиц суду необходимо соблюдать следующие правила:

— понять, в чем состоит суть требований истца и возражений ответчика, т. е. определить их позиции в рассматриваемом споре о праве;

— отграничить в показаниях сведения о фактах от не имеющих отношение к делу различных рассуждений, логических выводов и эмоций;

— следить за тем, чтобы объяснения сторон и третьих лиц обладали свойством внутренней согласованности, т. е. не противоречили самим себе, не содержали противоположных, взаимоисключающих сведений;

— оценивать объяснения сторон и третьих лиц непременно с учетом всей собранной по делу доказательственной информации.

**Показания свидетелей** являются объективными средствами доказывания, так как лица, дающие такие показания, юридически не заинтересованы в исходе дела и знают сведения об обстоятельствах дела, о которых обязаны дать правдивые показания в судебном заседании. Свидетель обязан сообщить источник своей осведомленности, только тогда сообщенные сведения будут являться доказательствами (ст. 69 ГПК).

Свидетель должен обладать гражданской процессуальной дееспособностью.

Несовершеннолетние свидетели обладают ограниченной дееспособностью, в силу чего при их допросе в суде привлекаются специалисты в области детской психологии, родители, педагоги, усыновители, опекуны или попечители (ст. 179 ГПК).

Законодатель ограничивает круг лиц, способных давать свидетельские показания, в связи с их профессиональной и общественной деятельностью.

Это судьи, присяжные, арбитражные заседатели — о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора; священнослужители религиозных конфессий, прошедшие государственную регистрацию, — об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Если гражданину те или иные сведения, составляющие тайну, стали известны в силу его служебного положения, он не вправе разглашать их в суде.

Подобный перечень сведений, составляющих профессиональную тайну, достаточно большой. Так, ими могут являться адвокатская тайна в отношении конфиденциальных сведений, ставших известными адвокату в ходе судебного представительства; тайна банковских вкладов граждан; врачебная тайна в отношении некоторых болезней (туберкулеза, венерических, он-

кологических и т. д.); нотариальная тайна; следственная тайна в отношении данных предварительного следствия; лоцманская тайна; государственная, военная, дипломатическая тайны, личная и семейная тайны и т. д.

Показания свидетелей в гражданском процессуальном праве могут быть исключены законом как средство доказывания по отдельным видам обязательств. Например, несоблюдение письменной формы сделки лишает стороны возможности в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (ст. 162 ГК).

Аналогичным образом невозможно оспаривать при помощи показаний свидетелей наличие или отсутствие договора займа, если он должен быть совершен в письменной форме и его заключение происходило не под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с займодавцем или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 812 ГК).

В соответствии с ч. 4 ст. 69 ГПК вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

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

Отдельные категории гражданских дел рассматриваются без показаний свидетелей (например, взыскание алиментов, задолженностей и др.).

Необходимость в показаниях свидетелей может возникнуть в трех случаях:

- для установления некоторых фактов, которые нельзя документально закрепить (например, факт нахождения на иждивении);
- для выяснения обстоятельств, которые были в свое время документально оформлены, но документы утрачены и восстановить их невозможно (большинство дел об установлении юридических фактов в порядке особого производства);

— для исследования и проверки достоверности средств доказывания (объяснений сторон, письменных и вещественных доказательств и др.). Поэтому в судебной практике нередки случаи, когда свидетельские показания зачастую были незаменимым и эффективным процессуальным средством выявления подложности документов, поступивших в суд, и т. д.).

В гражданском процессе процессуальное положение свидетеля определяется прежде всего возлагаемыми на него обязанностями, согласно которым он должен по вызову суда явиться на судебное заседание и дать правдивые показания (ст. 70 ГПК). Указанные обязанности обеспечиваются возможностью применения таких юридических санкций, как наложение штрафа в размере до десяти минимальных размеров оплаты труда, принудительный привод в суд (ч. 2 ст. 168 ГПК) и, наконец, привлечение к уголовной ответственности (ч. 2 ст. 70 ГПК).

Выполнение процессуальных обязанностей призваны обеспечить следующие права свидетеля:

- давать показания на родном языке (ст. 9 ГПК);
- быть допрошенным судом в месте своего пребывания, если свидетель вследствие болезни, старости, инвалидности и других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда (ст. 70 ГПК);
- пользоваться письменными заметками в тех случаях, когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти (ст. 178 ГПК);
- на компенсацию понесенных расходов (ч. 3 ст. 70 ГПК).

Суд должен правильно давать оценку свидетельским показаниям, соотнося их с другими доказательствами, устанавливать их правдивость и достоверность. Для этого целесообразно ставить следующие вопросы:

- как соотносятся свидетельские показания с предметом доказывания по рассматриваемому делу;
- допустимы ли свидетельские показания для установления конкретных обстоятельств дела;
- заинтересован ли свидетель в том или ином разрешении дела;
- способен ли он с учетом индивидуальных свойств правильно воспринять, запомнить и произвести в суде доказательственную информацию;
- насколько полны показания свидетеля и достаточны ли они для формирования определенных сведений;
- соответствуют ли показания свидетеля имеющимся в деле фактическим данным или нет.

**Письменными доказательствами** в гражданском процессе являются сведения об обстоятельствах рассматриваемого дела в документах или материалах, выполненных в форме цифровой, графической записи, содержащих сведения, необходимые для его законного и обоснованного рассмотрения и разрешения.

Таковыми документами могут быть документы, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи) и иные. Они могут быть получены посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить содержание документа способом.

Письменные доказательства представляются в подлиннике, если этого требует закон, или в форме надлежащим образом заверенной копии. Если к рассматриваемому делу имеет отношение лишь часть документа, представляется заверенная выписка из него.

Копии письменных доказательств, представленных в суд лицом, участвующим в деле или истребованных судом по своей инициативе, направляются другим лицам, участвующим в деле, для ознакомления.

Кроме того, документ, полученный в иностранном государстве, признается письменным доказательством в суде, если не опровергается его подлинность и он легализован в установленном порядке.

Иностранные официальные документы признаются в суде письменными доказательствами без их легализации в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Исходя из определения письменного доказательства, оно должно иметь форму и содержание. Форма представляет собой материальный носитель — бумагу, картон, пластмассу, ткань и др.). Содержание доказательства — это надписи, **содержащие** сведения об обстоятельствах рассматриваемого гражданского дела.

В гражданском судопроизводстве с помощью письменных доказательств можно устанавливать любое обстоятельство, имеющее значение для дела. Письменные доказательства являются самыми распространенными средствами доказывания в гражданском процессе и самыми объективными, если исполнены до того, как стало известно о споре сторон.

Хотя и они подлежат оценке и проверке в судебном заседании.

Письменное доказательство отличается от вещественного тем, что с него можно снять копию, а с вещественного — нельзя.

Письменные доказательства можно подразделить по субъекту (официальные и неофициальные документы), по способу формирования (подлинники и копии), по содержанию (распорядительные и справочно-информационные акты), по форме (простые и нотариально удостоверенные акты, а также документы, форма которых установлена правовыми нормами и обязательна к применению).

Протокол судебного заседания также является письменным доказательством. В гражданском процессе доказательственная сила протокола судебного заседания очень велика, ибо ему отдается предпочтение в случае расхождения с постановлением суда.

Должностные лица, не обеспечившие представление письменного доказательства по запросу суда, могут быть оштрафованы (ч. 3 ст. 57 ГПК).

Письменные доказательства вначале исследуются путем их оглашения в судебном заседании и затем предъявления лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях — свидетелям, экспертам и специалистам. После этого стороны и третьи лица могут дать объяснения.

При оценке доказательств изучают прежде всего форму документа (наличие реквизитов, подписей) и лишь затем его содержание. При этом учитывается отношение содержащейся в документе информации к предмету доказывания, а также соответствие содержания документа иным сведениям, имеющимся в деле, сопоставление их с другими доказательствами.

По содержанию письменные доказательства делятся на распорядительные, содержащие сведения, устанавливающие правоотношения, и осведомительные, содержащие информацию о фактах.

По субъекту исполнения документа они делятся на **официальные**, т. е. исходящие от государственных и общественных учреждений, предприятий, организаций, и **неофициальные**, т. е. исходящие от граждан.

По форме письменные доказательства в гражданском процессе подразделяются на **простые письменные** и **нотариально удостоверенные**.

**Вещественными доказательствами** являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установле-

ния обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК).

К предметам, являющимся вещественными доказательствами, можно отнести как движимое (мебель, спортивный, кухонный и иной инвентарь и т. д.), так и недвижимое (сарай, хозблок, дом, квартира и т. д.) имущество.

В отличие от письменных доказательств ценность вещественных доказательств для дела определяется их свойствами (внешний вид, стоимость, местонахождение, принадлежность). Именно поэтому они незаменимы как средства доказывания и подлежат тщательному хранению (ст. 74 ГПК).

Судьбу вещественных доказательств после рассмотрения дела и вступления решения в законную силу суд определяет по-разному. Как правило, предметы возвращаются по принадлежности либо лицу, за кем суд признал право на них (ст. 76 ГПК).

Вещественные доказательства могут быть зафиксированы в судебных документах во время осмотра и исследования их на месте, и тогда протокол такого судебного действия как письменное доказательство исследуется в суде и используется как средство доказывания в совокупности с вещественным доказательством. В таком случае замена одного средства доказывания другим равнозначна.

Осмотр вещественных доказательств на месте производится судом с извещением лиц, участвующих в деле, как в стадии подготовки дела к разбирательству (п. 10 ч. 1 ст. 150 ГПК), так и в судебном разбирательстве (ст. 184 ГПК). Во всех случаях в судебном заседании заинтересованные лица дают объяснения и обращают внимание суда на те или иные стороны, свойства осматриваемых вещей.

Суд ведет протокол, к которому могут прилагаться составленные или проверенные при осмотре планы, чертежи, схемы, расчеты, копии документов, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотоснимки письменных и вещественных доказательств, а также заключение эксперта и консультация специалиста в письменной форме.

Необходимость осмотра судом возникает, в частности, в отношении предметов, подверженных быстрой порче (ст. 75 ГПК).

Вещественные доказательства должны поступать в суд от сторон и других лиц, участвующих в деле, и в случае затруднений судья вправе выдать лицу, ходатайствующему об истребовании вещественного доказательства, запрос на право его получения для последующего представления в суд.

Расходы по хранению вещественных доказательств распределяются между сторонами в соответствии со ст. 99 ГПК.

**Заключение экспертов** является средством доказывания и представляет собой **выводы профессионалов** (экспертов) по вопросам, требующим специальных познаний в области науки, техники, искусства, ремесла. Поэтому при исследовании таких вопросов суд назначает экспертизу (ст. 79 ГПК).

Экспертиза — это деятельность, направленная на разрешение вопросов, поставленных судом, требующих специальных познаний в области науки, техники, искусства, ремесла, способствующая суду разрешать дело.

Выводы экспертизы **излагаются** в заключении, которое является средством доказывания.

Экспертиза проводится по широкому кругу вопросов, поэтому виды ее определяются в зависимости от таких вопросов:

судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, судебно-психологическая разрешает вопросы состояния здоровья человека, степени его трудоспособности, психической полноценности;

товароведческая анализирует качество товаров и продукции, объема выполненных работ;

судебно-строительная определяет возможности раздела в натуре домовладения и т. п.

При оценке заключения эксперта суд должен проанализировать методику оценки экспертами имеющихся доказательств в деле, понять научный или иной **принцип** анализа доказательств, на которых основано заключение, а также оценить степень достоверности таких выводов.

Неправильная оценка доказательств экспертами соответственно влечет за собой неправильные выводы.

По результатам проведенных исследований эксперты формулируют общий вывод об обстоятельствах и излагают его в заключении, которое подписывается всеми экспертами. Эксперты, которые не участвовали в формулировании общего вывода или не согласны с ним, подписывают только свою исследовательскую часть.

Суд вправе назначить **комплексную** и **комиссионную** экспертизы, которые назначаются для установления обстоятельств дела соответственно экспертами **различных** областей знаний либо экспертами в **одной** области знания. Если эксперты пришли к общему выводу, то они формулируют его и подписывают.

Если же эксперты не пришли к такому общему выводу, то эксперт, не согласный с другим экспертом или другими экспертами, вправе дать отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия (ст. 83 ГПК).

Для решения вопросов, не решенных ранее, судья может назначить **дополнительную** либо **повторную** экспертизу (ст. 87 ГПК).

В целях разъяснения или дополнения заключения суд может допросить эксперта.

При наличии в деле нескольких противоречивых заключений могут быть вызваны эксперты, проводившие как первичную, так и повторную экспертизу. Вместе с тем противоречия в заключениях нескольких экспертов не во всех случаях требуют повторной экспертизы. Суд может путем допроса экспертов получить необходимые разъяснения, дополнительное обоснование **выводов**<sup>1</sup>.

Однако назначение повторной экспертизы должно быть мотивировано. Суду следует указать в определении, какие выводы первичной экспертизы вызывают сомнения, сослаться на обстоятельства дела, которые не согласуются с выводами эксперта.

В гражданском судопроизводстве экспертиза назначается определением судьи, как правило, при подготовке дела к судебному разбирательству. Вопросы, подлежащие экспертному разъяснению, определяет судья. Прежде чем определять вопросы эксперту, судья должен предложить сторонам представить свои вопросы (ст. 79 ГПК). Отклонение предложенных вопросов судья обязан мотивировать.

Определение о назначении экспертизы направляется специализированным экспертным учреждениям, где руководители назначают конкретного эксперта, хотя суд может поручить проведение экспертизы конкретному эксперту. В определении суда также указывается, что за дачу заведомо ложного заключения эксперт предупреждается судом или руководителем судебно-экспертного учреждения (если экспертиза проводится специалистами этого учреждения) об уголовной ответственности.

В соответствии со ст. 18 ГПК эксперт должен быть не заинтересован в исходе дела лично, прямо или косвенно, т. е. быть беспристрастным.

Для эксперта существуют как обязанности, так и права, призванные обеспечивать проведение **им** исследования. Например, согласно ст. 85 ГПК лицо, назначенное экспертом, обязано принять к производству порученную ему судом экспертизу и провести полное исследование представленных материалов и документов; дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам и направить его

<sup>1</sup> См.: Сборник постановлений Пленумов Верховных судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М., 1996. С. 266.

в суд, назначивший экспертизу; явиться по вызову суда для личного участия в судебном заседании и ответить на все вопросы, связанные с проведенным исследованием и данным им заключением.

Во вводной части судебного заседания суд разъясняет эксперту его обязанности и права (ст. 165 ГПК). Эксперт присутствует в течение всего разбирательства дела и вправе задавать вопросы участникам судопроизводства, а также участвовать в осмотре вещественных доказательств.

Он вправе просить суд о предоставлении ему дополнительных материалов и документов для исследования; задавать в судебном заседании вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям; ходатайствовать о привлечении к проведению экспертизы других экспертов (ст. 85 ГПК).

В конце рассмотрения дела по существу эксперт дает устно свое заключение. Судья и лица, участвующие в деле, вправе задавать ему вопросы (ст. 180 ГПК). Заключение неявившегося эксперта оглашает судья (ст. 187 ГПК).

Эксперт дает заключение в письменной форме (ст. 86 ГПК).

Лица, участвующие в деле, вправе присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, когда такое присутствие при проведении экспертизы может помешать исследованию, совещанию экспертов и составлению заключения (ч. 3 ст. 84 ГПК).

Заключение эксперта для суда необязательно, и суд оценивает его по общим правилам оценки судебных доказательств (ст. 67, ч. 3 ст. 86 ГПК).

Если сторона уклоняется от участия в проведении экспертизы или чинит препятствия ее проведению (не является на экспертизу, не представляет экспертам необходимых материалов и документов для исследования), а по обстоятельствам дела без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, то суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.

Аудио- и видеозаписи являются в гражданском процессе самостоятельным средством доказывания.

В гражданском судопроизводстве нередко на практике может возникнуть необходимость в проведении фоноскопической экспертизы по делу. В связи с этим для дачи правильного заключения экспертам не безразлично будет знать, в каких условиях осуществлялась данная аудио- и(или) видеозапись.

Поэтому одним из условий, способствующих правильному проведению экспертизы, и будет являться полная информация о времени и лицах, производивших эту аудио- и(или) видеозапись на электронном или ином носителе, т. е. когда, кем и в каких условиях осуществлялась эта запись (ст. 77 ГПК).

Поскольку носители аудио- и видеозаписей не являются громоздкими предметами, то они могут постоянно храниться в камере хранения суда в неизменном состоянии и суд принимает меры для сохранения их в неизменном состоянии.

В исключительных случаях после вступления решения суда в законную силу носители аудио- и видеозаписей могут быть возвращены лицу или организации, от которых они получены. По ходатайству лица, участвующего в деле, ему могут быть выданы изготовленные за его счет копии записей.

Однако это возможно только в исключительных случаях после вступления решения суда в законную силу, если суд придет к выводу о том, что возвращение аудио- и видеозаписи не нанесет вред правам и законным интересам других лиц.

Однако в случае возврата судьей аудио- и видеозаписи в деле должны оставаться:

- заявление о возврате аудио- и видеозаписи;
- копии аудио- и видеозаписи, заверенные судьей.

Что касается процессуальных форм, в которых специалисты оказывают научно-техническую и справочно-консультативную помощь суду, то к ним относятся:

- участие в исследовании доказательств в судебном заседании, а также при осмотре на месте;
- представление суду письменных и устных заключений справочно-консультативного характера, например о стоимости вещи, особенностях ее потребительских свойств или технических характеристик, стоимости ремонта поврежденного имущества и т. п.;
- оказание научно-консультативной помощи суду при назначении экспертизы, а также при изучении заключения эксперта в процессе подготовки к судебному разбирательству;
- представление письменного заключения в суд апелляционной, кассационной или надзорной инстанций.

Такого рода заключения в апелляционной, кассационной и надзорной практике обоснованно рассматриваются в качестве дополнительных материалов. При этом суд должен критически оценивать заключения специалистов и не проявлять односторонность в исследовании обстоятельств дела, придавая такого рода заключениям большую силу по сравнению с иными доказательствами, что не может быть признано правильным.

Заключение специалиста основано на неразрывной взаимосвязи двух компонентов — исследуемого доказательства или иного объекта материального мира (например, живого лица) и специалиста, обладающего необходимыми познаниями в соответствующей области науки, техники, искусства или ремесла. Благодаря наличию таких знаний специалист извлекает из осматриваемых им объектов интересующую суд информацию, а также высказывает соответствующие оценки (о стоимости имущества или стоимости его ремонта, возможности переоборудования жилого помещения и т. д.).

Из этого можно сделать вывод о том, что суд должна интересоваться не профессиональная информация, которой располагает специалист, сама **по** себе, но лишь заключение специалиста, данное им в результате осмотра соответствующих объектов.

Между тем в некоторых специальных учреждениях, например в Бюро товарных экспертиз, распространена практика «зачочных» заключений. При этом соответствующие специалисты не осматривают подлежащие оценке предметы не только в тех случаях, когда таковых нет в наличии (чаще всего здесь идет речь о возмещении стоимости утраченных вещей), а иногда уклоняются от осмотра вещей, имеющих в натуре, и дают заключение без осмотра этих предметов, что недопустимо.

В деятельности экспертов и специалистов в гражданском судопроизводстве имеются черты **сходства**. В качестве эксперта или специалиста привлекаются лица, обладающие специальными знаниями в соответствующей области науки, искусства, техники и ремесла и не имеющие юридической заинтересованности в исходе дела. И эксперт, и специалист являются субъектами гражданских процессуальных отношений, относятся к лицам, оказывающим содействие в осуществлении правосудия.

**Различия** в процессуальном положении эксперта и специалиста заключаются в том, что они имеют разные задачи и разный объем прав и обязанностей; их деятельность облекается в разную процессуальную форму; не одинаково также правовое значение деятельности эксперта и специалиста.

В рассмотрении одного и того же гражданского дела одновременно могут принимать участие как специалист, так и эксперт. В частности, суд может назначить экспертизу, если выводы специалиста по вопросам, требующим специальных познаний, вызывают у лиц, участвующих в деле, и суда обоснованные сомнения. С помощью заключения эксперта

в необходимых случаях может быть проверена достоверность заключения специалиста, и наоборот.

Кроме того, действующий Гражданский кодекс предусмотрел такие средства доказывания, как электронные средства платежа, аналоги собственноручной подписи, кодов, паролей и иные средства, подтверждающие, что распоряжение денежными средствами дано уполномоченным на это лицом (ч. 3 ст. 847 ГК).

Он же регламентировал, что определенные права могут удостоверяться бездокументарными ценными бумагами с помощью средств электронно-вычислительной техники (ст. 149, 1025 ГК).

Юридическая (доказательственная) природа указанных средств доказывания в праве окончательно еще не определена, однако в зависимости от того, что будет интересоваться суд — содержание или форма, в настоящее время их можно отнести к письменным или вещественным доказательствам.

## **ГЛАВА 8. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ И СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ**

### ***Что относится к судебным расходам?***

Для того чтобы обратиться в суд за защитой нарушенного права, необходимо понести определенные материальные затраты. Содержание судебной системы — мероприятие дорогостоящее и в основном возложено на государство, поэтому судебные расходы, возложенные на граждан, обращающихся в суд, формально-минимальные, т. е. доступные для обращения.

Законодателем также предусмотрена возможность возложения расходов по делу на виновное в споре лицо. В случае невозможности нести большие расходы также предусмотрена возможность освобождения от расходов либо их уменьшения.

Таким образом, судебные расходы в гражданском процессуальном праве — это денежные затраты, связанные с рассмотрением гражданского дела. Они включают в себя государственную пошлину и судебные издержки, связанные с рассмотрением дела (ст. 88 ГПК).

Оплата судебных расходов при заявлении исковых требований возложена законом на истца (соистцов), а по делам, возникающим из публичных правоотношений, и по делам особого производства — на заявителей.

Соистцы оплачивают судебные расходы индивидуально при совершении каждым процессуальных действий.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, также обязаны оплатить государственную пошлину в части своих требований.

### ***Каковы общие принципы распределения судебных расходов?***

Принципы распределения судебных расходов являются элементами общепроцессуальных принципов законности и справедливости. Поэтому справедливым и законным является перераспределение судебных расходов, возложенных первоначально на определенное лицо, по окончании слушания дела возложить на виновное лицо.

При подаче искового заявления государственную пошлину оплачивает истец. В процессе судебного заседания суд распределяет материальные издержки по принципу — расходы несет сторона, заявившая ходатайство, требующее определенных затрат.

Однако при вынесении судебного постановления суд все расходы истца при удовлетворении иска возлагает на ответчика.

В случае удовлетворения иска об освобождении имущества от ареста истцу возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им судебные расходы.

При частичном **удовлетворении** иска судебные расходы распределяются между сторонами пропорционально удовлетворенной части.

При отказе в иске судебные расходы истцу не возмещаются, а, напротив, расходы, понесенные ответчиком в процессе судебного заседания, возмещаются ему за счет истца полностью или пропорционально той части, в которой истцу отказано.

При отказе истца от иска расходы возмещаются истцом. Однако когда истец отказался поддерживать свои требования из-за добровольного удовлетворения их ответчиком, тогда все понесенные истцом по делу судебные расходы суд взыскивает по его просьбе с ответчика.

При заключении мирового соглашения судебные расходы, как правило, распределяются по соглашению сторон. Об этом должно быть указано в самом мировом соглашении. Но если стороны не указали об этом и не пришли к какому-то соглашению, то распределение расходов осуществляется по усмотрению суда.

### **Что означает государственная пошлина?**

Судебные расходы оплачиваются в соответствии с федеральными законами о налогах и сборах (ст. 88 ГПК). Государственная пошлина согласно ст. 13 Налогового кодекса РФ (далее — НК) относится к федеральным сборам. Под **сбором** понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий (ст. 8 НК).

Размеры государственной пошлины установлены Законом РФ «О государственной пошлине» в редакции Федерального

закона от 31 декабря 1995 г., от 20 июня 1997 г. и 18 марта 1999 г., а также ГПК.

### ***Каковы виды государственной пошлины?***

Государственная пошлина устанавливается либо в твердой сумме (простая), либо в процентном отношении к цене иска (пропорциональная).

**Простая госпошлина** исчисляется, как правило, при отсутствии определенной цены иска либо по неимущественным спорам (например, иск о расторжении брака и взыскании алиментов).

**Пропорциональная пошлина** взыскивается по имущественным спорам в связи с определенной стоимостью имущества.

### ***Каковы общие правила определения цены иска?***

Размер цены иска определяется законодателем по правилам, установленным в ст. 91-92 ГПК.

Если истец заявил в суд требование о взыскании с ответчика твердой денежной суммы, то государственная пошлина исчисляется из заявленной истцом суммы. Если требование о взыскании суммы основано на сделке, совершенной в иностранной валюте, то цена иска исчисляется в российской валюте, эквивалентной сумме сделки.

Если истец заявляет требование об истребовании натурального имущества, то государственная пошлина исчисляется из стоимости этого имущества. Стоимость такого имущества определяется на день подачи иска.

Если истец ставит вопрос о взыскании алиментов, то цена иска определяется из годовой суммы алиментных платежей, исчисленных из заработной платы ответчика без учета налогообложения.

Если истец требует выплатить суммы по срочным платежам и выдачам, то госпошлина исчисляется из совокупности всех платежей и выдач. Законодатель ограничил период таких выплат тремя годами.

Если заявляются иски о платежах, не имеющих срока исполнения, или пожизненных платежах и выдачах, то расчет происходит от суммы платежей и выдач за последние три года.

Когда истец ставит вопрос об уменьшении или увеличении платежей и выдач, пошлина рассчитывается исходя из суммы, на которую уменьшаются или увеличиваются платежи и выдачи, но не более чем за год.

Если заявлен иск о прекращении платежей и выдач, расчет госпошлины происходит от суммы оставшихся платежей и выдач, но не более чем за год.

При иске о досрочном расторжении договора имущественного найма государственная пошлина исчисляется из совокупности платежей за пользование этим имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за три года.

Если предъявлен иск о праве собственности на недвижимое имущество, принадлежащее гражданину на праве собственности, пошлина рассчитывается исходя из стоимости этой недвижимости, но не ниже его инвентаризационной оценки, а при отсутствии такой оценки — не ниже оценки стоимости объекта по договору страхования.

Если же недвижимость является собственностью юридического лица, расчетная стоимость предмета не может быть ниже балансовой стоимости.

Если заявляются несколько самостоятельных требований, госпошлина составит сумму по каждому требованию в отдельности.

Размер цены иска и госпошлины указывается истцом при подаче заявления. Если истец указывает цены явно нереальные, то стоимость имущества и госпошлина определяются судьей при принятии искового заявления.

### ***Каковы размеры государственной пошлины?***

Государственная пошлина для судов общей юрисдикции установлена в п. 1 ст. 4 Федерального закона от 31 декабря 1995 г. № 226-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О государственной пошлине"» (с изменениями от 20 августа 1996 г., 19 июля 1997 г., 21 июля 1998 г., 13 апреля 1999 г., 7 августа 2001 г.).

При этом следует отметить, что во время принятия в 1995 г. новой редакции данного закона существовали цены, которые с 1 января 1998 г. были деноминированы на основании Указа Президента РФ от 4 августа 1997 г. № 822 «Об изменении нарицательной стоимости российских денежных знаков и масштаба цен» (с изменениями от 3 декабря 2001 г.), однако ни один федеральный закон, устанавливающий изменения и дополнения к Закону «О государственной пошлине», не учел деноминацию и в настоящее время суммы в нем указаны без учета деноминации.

Авторы при толковании Закона «О госпошлине» самостоятельно учитывают положения о деноминации.

По делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, государственная пошлина взимается в следующих размерах.

С исковых заявлений имущественного характера:

при цене иска до 1000 рублей — 5% от цены иска;

при цене иска от **1001** рубля до 10 000 рублей - 50 рублей + 4% от суммы свыше 1000 рублей;

при цене иска от 10 **001** рубля до 50 000 рублей — 410 рублей + 3% от суммы свыше 10 000 рублей;

при цене иска от 50 001 рубля до 100 000 рублей - 1610 рублей + 2% от суммы свыше 50 000 рублей;

при цене иска от 100 **001** рубля до 500 000 рублей — **2610** рублей + 1% от суммы свыше 100 000 рублей;

при цене иска от 500 001 рубля и более — 1,5% от цены иска.

Например, цена иска составила 50 000 рублей 60 копеек. Суммы менее 1 рубля при исчислении пошлины не учитываются и округляются по общим правилам (до 49 копеек рублевая сумма остается прежней, а от 50 копеек и выше рублевая сумма увеличивается на 1). Применительно к данному примеру сумма иска составит 50 001 рубль. Размер пошлины составит 1610 рублей + 2% от 1 рубля. Поскольку 2% от 1 рубля составят 2 копейки, т. е. менее 1 рубля,— эта сумма не увеличивает рублевую сумму, т. е. отбрасывается. Итого размер госпошлины составит 1610 рублей.

С заявлений о повторной выдаче судебного приказа государственная пошлина определяется в 50% от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений имущественного характера.

С исковых заявлений о расторжении брака взыскивается однократный размер минимального размера оплаты труда, который установлен Федеральным законом от 19 июня 2000 г. № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда» и составляет для исчисления государственной пошлины 100 рублей.

С исковых заявлений о расторжении брака с лицом, признанным в установленном порядке безвестно отсутствующим или недееспособным вследствие психического расстройства, либо с лицом, осужденным к лишению свободы на срок свыше трех лет, размер госпошлины составит 20% от минимального размера оплаты труда. Причем лицом, осужденным к лишению свободы на срок свыше трех лет, считается лицо, в отношении которого приговор вступил в законную силу.

По исковым заявлениям о разделе имущества, находящегося в общей собственности (выделе доли из него), если спор о признании права собственности на это имущество ранее не разрешался судом, взыскивается государственная пошлина в соответствии с порядком, установленным для имущественных споров, если же спор об этом имуществе уже был предметом рассмотрения — государственная пошлина составит 20% от минимального размера оплаты труда.

Государственная пошлина по исковым заявлениям неимущественного характера либо по исковым заявлениям имущественного характера, но не подлежащим оценке, составит 10% от минимального размера оплаты труда — для граждан и 10 размеров минимального размера оплаты труда — для юридических лиц.

Споры по делам, вытекающим из публичных правоотношений, оплачиваются пошлиной в размере 15 % от минимального размера оплаты труда, а по делам особого производства — 10 % от минимального размера оплаты труда.

Подача кассационных жалоб на решения суда по неимущественным спорам оплачивается пошлиной в размере 50 % от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений (жалоб) аналогичного характера.

Подача кассационных жалоб на решения суда по имущественным спорам оплачивается в размере 50% от стоимости оспариваемого имущества. Причем, если на первой инстанции оспариваемая сумма была выше, а в кассационной инстанции оспаривается уже меньшая сумма, госпошлина исчисляется из меньшей суммы.

При подаче надзорных жалоб на решения по делам неимущественного характера, которые не были обжалованы в кассационном порядке, государственная пошлина составит 50% от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений (жалоб) по таким делам. По спорам имущественного характера надзорная жалоба на решение, ранее не оспоренное, оплачивается госпошлиной в размере 50% государственной пошлины, исчисленной из суммы, ранее оспариваемой подателем жалобы.

Предоставив право снимать копии документов при изучении дела, а также учитывая, что бывают случаи потери судебных документов, законодатель предусмотрел уплату государственной пошлины за повторную выдачу копий (дубликатов) решений, приговоров, определений, постановлений суда, копий (дубликатов) других документов из дела, выдаваемых судом по просьбе сторон или других лиц, участвующих в деле, а также

за выдачу копий (дубликатов) названных документов, выдаваемых судом по просьбе заинтересованных лиц.

Такая пошлина составляет 1% от минимального размера оплаты труда за каждую страницу документа.

При наличии в исковом заявлении нескольких требований имущественного и неимущественного характера взимается одновременно государственная пошлина, установленная для каждого вида требования. Так, если будет заявлено требование о расторжении брака и разделе имущества, то государственная пошлина составит одновременно 100 рублей по иску о расторжении брака и сумму пошлины, исчисленной в зависимости от стоимости доли имущества, на которую претендует истец.

Если требования были заявлены не в исковом производстве и в принятии заявления было отказано по мотивам наличия искового спора в данном правоотношении, внесенная заявителем государственная пошлина при предъявлении иска в порядке искового производства засчитывается при уплате государственной **пошлины**.

### ***Как оплачивается государственная пошлина при невозможности определения точной цены иска?***

Если определить точную цену иска в момент его предъявления невозможно, размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей, а впоследствии при вынесении решения суд, установив точную сумму иска, обязывает произвести доплату государственной пошлины сообразно цене иска.

В случае же увеличения размера исковых требований во время рассмотрения дела недостающая сумма государственной пошлины доплачивается истцом в соответствии с увеличенной ценой иска. По этим основаниям суд должен предоставить истцу время для доплаты пошлины, а затем продолжить рассмотрение дела.

Суд вправе также разрешить вопрос об отсрочке, рассрочке уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера по основаниям, установленным гражданским процессуальным законодательством.

### ***В каких случаях государственная пошлина возвращается?***

Бывают ситуации, когда государственная пошлина оплачена истцом, но суд по иску не произвел каких-либо затрат либо такие затраты оказались менее нормы, установленной законом.

В таких и иных случаях уплаченная государственная пошлина возвращается. Законодатель предусмотрел следующие случаи **возврата** госпошлины.

1. Когда размер пошлины превысил нормы, предусмотренные законодательством о налогах и сборах. Переплата пошлины — явление распространенное, так как ее расчеты не всегда просты, особенно по искам о разделе имущества и смешанным искам. В таких случаях возвращается лишь излишне внесенная пошлина.

2. Если суд отказал в принятии заявления о вынесении судебного приказа.

Такой отказ в принятии заявления и соответственно возврат государственной пошлины возможен в случаях, если:

заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства и для него существует иной порядок разрешения;

заявление предъявлено лицом, не правомочным обращаться в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица;

оспариваемые акты не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;

имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

имеется решение третейского суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, ставшее обязательным для сторон. Исключение составляют случаи, когда суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;

дело по такому заявлению неподсудно данному суду;

заявление подано недееспособным лицом;

заявление не подписано или подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

до возбуждения гражданского дела от истца поступило заявление о возвращении искового заявления;

заявлено требование, не содержащее оснований для выдачи судебного приказа;

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

не представлены документы, подтверждающие заявленное требование;

из заявления в особом производстве и представленных документов усматривается наличие спора о праве;

заявленное требование не оплачено государственной пошлиной.

3. Если суд отказал в принятии заявления к рассмотрению по следующим основаниям:

заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке;

заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК или другими федеральными законами не предоставлено такое право; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;

имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

4. Когда суд возвратил заявление по следующим основаниям:

истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это

предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;

дело неподсудно данному суду;

исковое заявление подано недееспособным лицом;

исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же **предмете** и по тем же основаниям;

до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления;

заявитель в установленный срок не выполнил указания судьи, перечисленные в определении об этом.

5. При прекращении производства по делу по следующим основаниям:

имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

истец отказался от иска и отказ принят судом;

после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

6. Если заявление оставлено судьей без рассмотрения по следующим основаниям:

заявление подано недееспособным лицом;

заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска.

7. В случае возвращения апелляционной, кассационной, надзорной жалобы по следующим основаниям:

невыполнения в установленный срок указаний мирового судьи, содержащихся в определении суда об оставлении жалобы без движения;

**истечения** срока обжалования, если в жалобе не содержится просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано;

отзыва апелляционной жалобы заявителем;

невыполнения в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы без движения;

истечения срока обжалования, если в жалобе не содержится просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано;

отзыва кассационной жалобы заявителем;

содержание жалобы не соответствует предъявляемым законодательством требованиям;

жалоба подана лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора;

до принятия жалобы к рассмотрению по существу поступила просьба об их возвращении или отзыве;

жалоба подана с нарушением правил подсудности;

в иных случаях, предусмотренных федеральным законодательством о налогах и сборах.

Суд при необходимости возврата государственной пошлины выносит определение, в котором указывается основание возврата и требование к налоговому органу о возврате конкретной суммы. Законодатель предусмотрел месячный срок для исполнения такого определения суда.

### ***Какие расходы относятся к судебным издержкам?***

К судебным издержкам относятся издержки, связанные с рассмотрением гражданского дела. К ним относятся:

суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;

расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранными гражданами и лицами без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;

расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;

расходы на оплату услуг представителей;

расходы на производство осмотра на месте;

компенсация за фактическую потерю времени;

почтовые расходы, понесенные сторонами;

другие признанные судом необходимые судебные расходы.

### ***Как взыскиваются расходы на свидетелей, экспертов, специалистов и переводчиков?***

Законодатель относит к числу расходов денежные суммы, потраченные стороной на свидетелей (проезд, заработная плата

и т. д.), экспертов (производство экспертизы в экспертном учреждении, участие в суде и т. д.), специалистов и переводчиков. Суд в случае заявления требований о возмещении этих расходов удовлетворяет их следующим образом.

Свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам возмещаются их расходы на проезд, проживание в гостиницах или **иных** местах жительства, а также содержание их за этот период (суточные).

Если свидетели работают, то за ними сохраняется средний заработок по месту работы за время их отсутствия. Если же свидетели не работают, то за отвлечение их от обычных занятий они получают компенсацию за потерю времени исходя из фактических затрат времени и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Эксперты, специалисты после выполненной работы в суде получают вознаграждение. Размер их вознаграждения определяется судом по согласованию со сторонами и по соглашению с экспертами, специалистами. Однако если работа, проведенная экспертами и специалистами в суде, входит в круг их служебных обязанностей в качестве работников государственного учреждения, такая работа судом не оплачивается.

Оплата участия свидетелей, экспертов и специалистов в суде, а также оплата иных расходов по делу, признанных судом необходимыми, предварительно вносится на банковский счет управления (отдела) Судебного департамента в субъектах Российской Федерации стороной, заявившей ходатайство об их привлечении. Если такие ходатайства заявлены несколькими лицами, требуемые суммы вносятся этими лицами в равных частях.

Если же инициатором привлечения в дело свидетелей, экспертов, специалистов и других лиц для выполнения процессуальных действий, подлежащих оплате, является федеральный суд, то расходы возмещаются за счет средств федерального бюджета. Если же инициатором привлечения указанных лиц является мировой судья, то соответствующие расходы производятся из средств бюджета субъекта Российской Федерации, на территории которого действует мировой судья.

Суд (мировой судья) вправе освободить гражданина с учетом его имущественного положения от уплаты указанных расходов или уменьшить их размер.

Взаиморасчеты со свидетелями и переводчиками за их участие в судебном заседании производятся после выполнения ими соответствующих обязанностей. Оплата услуг переводчи-

ков и возмещение понесенных ими расходов в связи с явкой в суд производятся за счет средств соответствующего бюджета.

Порядок выплаты денежных сумм, причитающихся свидетелям и переводчикам, и их размеры, если это происходит по инициативе суда, установлены постановлением Совета Министров РСФСР от 14 июля 1990 г. № 245 (в редакции постановления Правительства РФ от 2 марта 1993 г.), которым утверждена Инструкция «О порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд».

Военнослужащим указанные расходы возмещаются за счет воинских частей по месту их службы. Так, в Федеральной пограничной службе России действует приказ от 2 июля 1996 г. № 470 «О возмещении расходов и выплате вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд».

Расходы на содержание свидетелей, экспертов и переводчиков производятся на основании определения суда.

### ***Как возмещаются расходы на оплату услуг представителя?***

В гражданском судопроизводстве судебное представительство очень развито. Наиболее часто интересы сторон представляют адвокаты.

В соответствии со ст. 100 ГПК стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах. В настоящее время понятие «разумные пределы» абстрактно, поскольку доходы граждан и организаций настолько дифференцированы и не соответствуют действительному положению, что даже при наличии каких-либо доказательств, подтверждающих достаток стороны, суд все равно часто сомневается в истинности этих доказательств.

Однако установлено главное, что расходы на оплату услуг представителя входят в судебные издержки. Это же подтверждено Конституционным Судом РФ, который в своем Определении от 20 февраля 2002 г. № 22-О указал, что исключение расходов на представительство в суде и на оказание юридических услуг из состава убытков свидетельствует о том, что толкование указанных норм, направленных на обеспечение восстановления нарушенных прав граждан и юридических лиц,

было осуществлено вопреки их конституционно-правовому смыслу, чего суды не вправе были делать. Таким образом, законодатель правомерно отнес расходы на представительство к судебным издержкам.

За бесплатное представительство адвоката стороны, в пользу которой состоялось решение, могут быть взысканы с другой стороны в пользу соответствующего адвокатского образования расходы.

### ***Как взыскивается компенсация за потерю времени?***

При рассмотрении дела очень часто одна из сторон умышленно затягивает время, противодействует рассмотрению спора, иногда истцы заявляют неосновательные иски и т. д. Все это приводит к потере добросовестной стороной времени, которое могло быть потрачено более разумно. И это принесло бы ей определенные доходы.

Придя к выводу об умысле одной из сторон, направленном на бесцельное расходование времени, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Фактическая потеря времени предполагает не только время, непосредственно проведенное в суде, но и время следования к месту нахождения суда, проведения судебных действий вне помещения суда, проживания в другом населенном пункте в период между судебными заседаниями, когда процесс рассматривается не один день подряд и ежедневное возвращение домой связано с неудобствами переезда.

Размер такой компенсации определяется судом в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств дела. Что могло бы послужить критерием для определения размера такой компенсации?

Это и потеря среднего заработка по месту работы, и суммы, которые должны быть получены от поездки в определенное место.

Это дорожные расходы, если их нельзя обосновать документально, но они реально были произведены исходя из разумных и объективных цен.

Это и суммы в возмещение морального вреда, который сопровождал сторону в течение времени участия в процессе. Ведь каждый участник процесса — человек со своей нервной системой, которая по-разному реагирует на участие в суде, но никогда не бывает спокойной. Поэтому определенный эмоцио-

**нальный** расход человеческой энергии происходит в течение времени пребывания в суде и подлежит компенсации.

Критерии оценки временных затрат могут быть разнообразными, но они должны быть обусловлены, во-первых, непосредственным пребыванием в судебном заседании, во-вторых, наличием определенной вины другой стороны по предмету спора, в-третьих, умыслом стороны на затягивание судебного процесса, в-четвертых, опосредствованными расходами (затратами) в связи с пребыванием в суде.

### ***Как распределяются судебные расходы между сторонами?***

В соответствии со ст. 98 ГПК все понесенные по делу судебные расходы, за исключением случаев, когда такие расходы взяло на себя государство, возмещает сторона, чья позиция не была поддержана судом. Эти расходы возмещаются в пользу той стороны, чьи требования были удовлетворены.

Если требования удовлетворены частично, то судебные расходы распределяются между сторонами пропорционально: истцам в части удовлетворенных требований, а ответчикам — в части, отказанной истцам. По материальным искам пропорциональность просчитать не сложно, однако по искам, не подлежащим оценке, такой расчет представляет определенные трудности. Суд в такой ситуации исходит из значимости для стороны затрат как материальных, так и моральных, которые понесла сторона после рассмотрения дела.

Аналогичным образом распределяются расходы и во второй и в надзорной инстанциях. Суды вышестоящей инстанции при изменении судебных постановлений в соответствующей части должны изменять и бремя судебных расходов.

Невыполнение этого положения предоставляет право суду первой инстанции по заявлению заинтересованной стороны перераспределить судебные расходы в соответствии с изменениями вышестоящего суда.

### ***На кого возлагаются судебные расходы, понесенные судом?***

Судебные расходы, понесенные судом в связи с рассмотрением гражданского дела, а также государственная пошлина, от уплаты которой истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально удовлетворенной части исковых требований.

Если в иске было отказано, суд взыскивает судебные расходы с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов.

При частичном удовлетворении иска, когда ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом по делу, взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано.

**Если** по делу от судебных расходов освобождены и истец и ответчик, то издержки, понесенные судом в связи с этим, возмещаются за счет средств федерального бюджета.

### ***Каковы основания и порядок применения отсрочки или рассрочки уплаты судебных расходов и уменьшения их размера?***

Решая вопрос об уплате государственной пошлины стороной по делу, судья или суд, исходя из имущественного положения сторон, имеет право либо отсрочить, либо рассрочить ее уплату. Срок и порядок отсрочки (рассрочки) судья излагает в определении.

В случае, если суд придет к выводу о финансовой несостоятельности стороны в оплате полной суммы пошлины, он вправе уменьшить ее размер.

Заявитель обращается в суд с заявлением об отсрочке, рассрочке уплаты судебных расходов или уменьшении их размеров. Такое заявление подается на любой стадии процесса и решается определением суда.

Определение суда по вопросам, связанным с судебными расходами, может обжаловаться сторонами посредством подачи частной жалобы.

### ***Каковы основания освобождения от уплаты судебных расходов?***

В определенных случаях законодатель предусмотрел освобождение истца или ответчика от уплаты государственной пошлины и судебных издержек. Основания такого освобождения указаны в ст. 89 ГПК. От уплаты судебных расходов по делам, рассматриваемым в судах, освобождаются:

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

2) истцы — по спорам об авторстве; авторы — по искам, вытекающим из авторского права, из права на изобретение,

полезную модель, промышленный образец, а также из других прав на интеллектуальную собственность;

3) истцы — по искам о взыскании алиментов;

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

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

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

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

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

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

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

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

12) несовершеннолетние — по заявлениям о защите своих прав;

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

14) прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане — по заявлениям

в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований;

15) стороны — по заявлениям о пересмотре заочных решений суда;

16) граждане — по заявлениям о защите своих избирательных прав и права на участие в референдуме;

17) лица, участвующие в деле, — по частным жалобам на определения судов;

18) стороны — по апелляционным и кассационным жалобам по искам о расторжении брака;

19) стороны — по заявлениям о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебных постановлений, вступивших в законную силу;

20) граждане с учетом имущественного положения могут быть освобождены судьей или судом от уплаты государственной **пошлины**.

Копии судебных постановлений выдаются лицам, участвующим в деле, или высылаются им без уплаты государственной **пошлины**.

Повторная выдача копий судебных постановлений лицам, участвующим в деле, оплачивается государственной пошлиной.

В прежнем процессуальном законодательстве предусматривались случаи иных оснований для освобождения от оплаты судебных расходов (ст. 80 ГПК РСФСР). Новое законодательство исключило это положение, поскольку указанный перечень достаточно полный и включает право **суда** на индивидуальное применение льгот по возмещению судебных издержек.

### ***Какова процедура вынесения судебного постановления о взыскании судебных расходов?***

Судебные расходы взыскиваются одновременно с вынесением решения суда по делу.

Если в решении суда не разрешен вопрос о взыскании судебных расходов, такие расходы могут быть взысканы судом по заявлению лиц, участвовавших в деле, либо по своей инициативе (ст. 201 ГПК). Этот вопрос рассматривается в судебном заседании, которое должно быть назначено, и дополнительное решение должно быть вынесено до вступления основного решения в законную силу.

В ГПК РСФСР вопрос о вынесении дополнительного решения мог быть поставлен в течение десяти дней со дня вынесения решения и рассмотрен в случае восстановления пропу-

щенного срока подачи заявления и после вступления в силу решения суда. Новое процессуальное законодательство не установило срока подачи заявления о вынесении дополнительного решения, но обязало суды выносить дополнительные решения до вступления в силу основного решения.

Дело может быть рассмотрено в судебном заседании в отсутствие сторон при наличии сведений о том, что они извещались о дне рассмотрения дела.

### **Каково понятие судебных штрафов?**

Судебный штраф по гражданскому процессуальному законодательству — это процессуальные санкции в виде денежных взысканий за уклонение субъектов гражданских процессуальных отношений от выполнения своих обязанностей или требований суда, а также за нарушение общественного порядка в судебном заседании и неуважение к суду.

Судебные штрафы определены в ГПК и налагаются судом в случаях, размерах и порядке, предусмотренных этим законом.

Если нарушение установленного процессуального порядка, за которое предусмотрен штраф, совершает руководитель юридического лица или ведомства, то должностные лица этих организаций, учреждений, привлеченные судом к штрафу, оплачивают такие расходы из личных средств.

Вопрос о наложении штрафа рассматривается в том судебном заседании, которое выявило нарушение процессуального права, устанавливающего штрафные санкции. Наложение штрафа осуществляется определением суда о наложении судебного штрафа, копия которого направляется лицу, на которое наложен штраф.

Получив определение суда, лицо, подвергнутое такому наказанию, вправе поставить вопрос о сложении штрафа либо об уменьшении его размера посредством подачи заявления об этом в 10-дневный срок с момента получения копии определения.

Суд рассматривает поступившее заявление в 10-дневный срок в судебном заседании и выносит определение либо об отказе сложить судебный штраф, либо об уменьшении его размера. В судебное заседание приглашается заявитель, но его неявка не может служить основанием к отложению рассмотрения заявления. На вынесенное определение может быть подана частная жалоба.

В случае неисполнения определения суда о наложении штрафа в добровольном порядке такое определение после

вступления решения в законную силу исполняется в порядке исполнительного производства.

### ***Каковы основания и размеры судебных штрафов?***

Гражданское процессуальное законодательство предусматривает следующие мотивы и размеры судебного штрафа.

1. За неизвещение суда об отсутствии возможности предоставить суду доказательства, а также за невыполнение требования суда о представлении доказательства по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных лиц, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф — на должностных лиц в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда, на граждан — до 5 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда (ст. 57 ГПК).

Поскольку вопросы получения и оценки доказательств происходят в судебном заседании, то в том же судебном заседании оценивается наличие умысла лица на сокрытие доказательства от суда и решается вопрос о наложении штрафа.

2. При нарушении запрещений ответчику совершать определенные действия, а другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства, — виновные лица подвергаются штрафу в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда.

Например, запрещение пользоваться автомашиной во время рассмотрения спора о разделе имущества супругов нарушается одной из сторон, если автомашина входит в предмет спора.

3. На лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, суд вправе наложить штраф в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда (ст. 159 ГПК). Законодатель предусмотрел нарушение порядка в судебном заседании, то есть не только и не столько нарушение общественного порядка, сколько нарушение процессуального порядка, к которому можно отнести, например, значительное опоздание в судебное заседание участника процесса после перерыва, что не позволило суду рассмотреть дело в установленные сроки. Или невыполнение участником процесса процессуальных требований суда.

Например, в ходе судопроизводства участник процесса вступает в полемику с другим участником процесса, пренебрегая замечаниями суда, или участник процесса выполняет деятельность, не связанную с его процессуальным положением (читает художественную литературу, вяжет, делает иную работу,

не связанную с его статусом, и т. д.). Конечно, штрафные санкции при явном нарушении целесообразно применять после предупреждения, которое необходимо занести в протокол судебного заседания.

4. В случае уклонения переводчика (сурдопереводчика) от явки в суд или от надлежащего исполнения своих обязанностей, он может быть подвергнут штрафу в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда (ст. 162 ГПК).

5. В случае неявки свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, они могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда (ст. 168 ГПК).

6. В случае несообщения о принятых мерах по частному определению суда виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда (ст. 226 ГПК).

7. В случае неявки по вызову суда в судебное заседание представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица по делам, возникающим из публичных правоотношений, указанные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда (ст. 246 ГПК).

8. В случае неисполнения должностным лицом требований суда о предоставлении доказательств по делам, возникающим из публичных правоотношений, они подвергаются штрафу в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда (ст. 249 ГПК).

9. На должностное лицо, виновное в утрате переданного ему исполнительного документа, судебный пристав-исполнитель вправе наложить штраф в размере до 25 минимальных размеров оплаты труда. Постановление судебного пристава-исполнителя о наложении штрафа может быть обжаловано должностным лицом в соответствующий суд в течение десяти дней (ст. 431 ГПК).

Несмотря на применение штрафных санкций, это не освобождает лиц от выполнения своих обязанностей, за которые они были оштрафованы, а также предоставляет возможность возместить в связи с нарушениями заинтересованной стороне причиненные убытки.

## ГЛАВА 9. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

### **Каковы общие положения о процессуальных сроках — понятие, принципы, виды?**

Процессуальные сроки — это период времени, установленный законодательством для совершения процессуальных действий.

**Принцип разумности сроков.** Вопрос качества рассмотрения и разрешения гражданского дела всегда являлся основным при отправлении правосудия. Но в последние годы не менее остро встал также вопрос о соблюдении процессуальных сроков.

Требования в этой части Верховного Суда РФ о повышении личной ответственности судей за своевременное и качественное рассмотрение каждого судебного дела было обоснованным, но недостаточным (постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7 от 24 августа 1993 г. «О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации»). Ведь основной причиной нарушения сроков подготовки, назначения и рассмотрения дел является загруженность судей, слабая организация судебного процесса и несовершенство процессуального законодательства.

Реальные изменения существующего положения с трудом, но происходят в настоящее время. Введен институт мировых судей, который позволяет разгрузить федеральных судей, перераспределить высвободившееся время на подготовку и рассмотрение гражданских дел в более сжатые сроки.

Кроме того, в качестве новеллы вошел в новый ГПК принцип разумности установления судом сроков (п. 1 ст. 107), который основан на положениях международного права. Критерии разумности сроков еще не выработаны практикой, однако введение этого принципа уже позволит судам самостоятельно определять периоды и основания отложения дел и не позволит необоснованно затягивать их рассмотрение.

**Принципы исчисления сроков.** Процессуальные сроки определяются либо конкретной датой, либо указанием на событие, либо определенным периодом времени. Такие сроки исчисляются годами, месяцами или днями.

Процессуальный срок, исчисляемый **годами** без указания конкретной даты, начинается на следующий день после даты

или наступления события, которые определили его начало, и истекает в последний месяц и число года.

Процессуальный срок, исчисляемый месяцами без указания конкретной даты, начинается на следующий день после даты или наступления события, которые определили его начало, и истекает в соответствующее число этого месяца, а если месяц не имеет такого числа, то в последний день этого месяца.

Процессуальный срок, исчисляемый днями без указания конкретной даты, начинается на следующий день после даты или наступления события, которые определили его начало. Если последний день процессуального срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий **за** ним рабочий день.

Время исполнения процессуального действия, имеющего день окончания, — до двадцати четырех часов последнего дня срока. Если же процессуальное действие должно быть совершено в суде или иной организации, то срок истекает в час окончания рабочего дня или прекращения соответствующих операций в этом суде (организации).

### ***Какие существуют виды процессуальных сроков?***

Процессуальные сроки делятся на два вида: законные и судебные. Законные сроки устанавливаются федеральным законодательством.

Судебные сроки устанавливаются судом, производящим судопроизводство по конкретному гражданскому делу.

### ***Каковы условия изменения процессуальных сроков?***

Если лицо пропустило установленный законом или судом процессуальный срок и не ставится вопрос о его восстановлении, то право на совершение процессуальных действий погашается, а жалобы и документы об этом не рассматриваются и возвращаются их подателям.

Как прежнее (ст. 102 ГПК РСФСР), так и новое (ст. 109 ГПК РФ) процессуальное законодательство говорит о «погашении» процессуального права, хотя здесь точнее было бы употребить понятие «прекращение» права, ибо погашение предполагает наличие каких-либо действий, после которых происходит прекращение чего-либо (например, возврат долга), в то время как здесь пропуск процессуального права происходит в результате бездействия (неподача в срок жалобы, невыполнения действия, предписанного судом или законом). Хотя такое прекращение может

быть неокончательным, если причины пропуска процессуального срока могут быть признаны судом уважительными.

Лицо, пожелавшее обжаловать процессуальные действия суда, но пропустившее для этого срок, должно в жалобе поставить вопрос и о восстановлении пропущенного срока и по существу оспариваемого вопроса. Признав причины пропуска срока уважительными, суд восстанавливает их и рассматривает обстоятельства жалобы по существу.

Процессуальные сроки могут быть приостановлены вместе с приостановлением производства по делу. При возобновлении производства **процессуальные** сроки также возобновляются, но не начинаются заново.

Суд вправе продлить процессуальные сроки, назначенные им самим.

Вопрос продления процессуальных сроков неоднозначен. С одной стороны, законодатель разграничил процессуальные сроки на законные и судебные. Поэтому продление процессуальных сроков, установленных законом, но не судом, невозможно. С другой стороны, сроки, **установленные** законом, не применяются автоматически. Их назначает суд. Следовательно, законные процессуальные сроки, назначенные судом, также подлежат при необходимости продлению.

В большинстве своем суды, нарушая сроки рассмотрения дела, не решают вопроса о продлении процессуального срока и о причинах такого продления. С учетом требований законодателя судам целесообразно устанавливать и фиксировать в судебных документах причины нарушения процессуальных сроков и не откладывать рассмотрение дел по одним и тем же причинам нарушения сроков. И в первую очередь это положение необходимо, если нарушаются законные сроки.

Прежним процессуальным законодательством были установлены сроки подготовки гражданских дел — до 7 дней, а по делам особой сложности — до 20 дней. Новый ГПК объединил в части сроков подготовительную стадию и стадию судебного разбирательства, передав решение вопроса о сроках подготовки дела на усмотрение суда, но при этом установив предельные сроки рассмотрения дел.

Так, общие судебные сроки рассмотрения дел определены в два месяца со дня подачи искового заявления, для мировых судей — один месяц. По отдельным категориям дел установлены сокращенные сроки, которые приводятся ниже. И это правильно, поскольку по разным категориям дел требуется различное время на их подготовку, а от качества подготовки зависит принятие правильного решения по делу.

Новое гражданское процессуальное законодательство устанавливает процессуальные сроки, которые условно можно классифицировать следующим образом:

сроки до возбуждения гражданского дела (принятие заявлений, приказного производства, исковых заявлений, заявлений по иным категориям дел);

сроки подготовки и рассмотрения гражданских дел;

сроки совершения отдельных процессуальных действий.

### ***Каковы сроки приказного производства?***

Приказное производство предполагает бесспорность оснований для взыскания (удовлетворения требований заявителя). Такая бесспорность основывается на письменных документах и доказательствах и не требует времени для их собирания и исследования. Учитывая это, законодатель допустил рассмотрение таких производств без возбуждения гражданского дела и установил сокращенные сроки.

Судье предоставлено 3 дня со дня поступления заявления на проверку и возвращения материалов заявителю при наличии к тому оснований (ст. 125 ГПК).

Если же оснований для возвращения материалов нет, судья обязан в пятидневный срок со дня поступления заявления вынести судебный приказ.

Обжалование судебного приказа производится в десятидневный срок с момента получения его копии должником.

### ***Каковы сроки рассмотрения исковых заявлений?***

С момента обращения с иском в суд в течение пяти дней судья решает вопрос либо об отказе в принятии искового заявления, либо о возбуждении искового производства, либо об оставлении искового заявления без движения, либо о возвращении искового заявления заявителю. Для этих процессуальных действий судье предоставляется пять дней.

Лицо после отказа в принятии заявления к производству вправе в 10-дневный срок обжаловать решение судьи, подав частную жалобу, а прокурор — представление.

### ***Каковы сроки рассмотрения гражданских дел?***

Общие предельные сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел установлены в 2 месяца, включая стадию подготовки дела к судебному разбирательству. Мировым судьям срок рас-

смотрения подсудных им дел установлен до 1 месяца. Начало течения срока исчисляется с момента принятия заявления, а окончание срока исчисляется со дня вынесения судебного решения.

Дела о восстановлении на работе и о взыскании алиментов рассматриваются и разрешаются судами в течение 1 месяца.

По отдельным категориям дел, требующим более быстрого рассмотрения, федеральными законами могут устанавливаться более сокращенные сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел. Сокращенные сроки по отдельным категориям дел приведены в таблице.

*Таблица сокращенных сроков рассмотрения гражданских дел*

Содержание заявления	Срок рассмотрения дела
<b>По исковым производствам</b>	
О восстановлении на работе	Не более 1 месяца со дня подачи (п. 2 ст. 154 ГПК)
О взыскании алиментов	Не более 1 месяца со дня подачи (п. 2 ст. 154 ГПК)
<b>По делам, возникающим из публичных правоотношений</b>	
Заявления об оспаривании нормативного правового акта	Не более 1 месяца со дня подачи (ст. 257 ГПК)
Заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного и муниципального служащего	Не более 10 дней со дня подачи (ст. 257 ГПК)
Заявления о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, поданное в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума	Не более 5 дней со дня подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования (ст. 260 ГПК)
Заявления о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, поступившее в день голосования или в день, следующий за днем голосования	Немедленно (ст. 260 ГПК)
Заявления о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации в случае, если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки	Не более 10 дней со дня подачи (ст. 260 ГПК)
Заявления избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявления кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов)	Не позднее чем за 5 дней до дня голосования (ст. 260 ГПК)
Заявление о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума не в ходе избирательной кампании	Не более 14 дней со дня подачи (ст. 260 ГПК)

Содержание заявления	Срок рассмотрения дела
Заявление о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума в ходе избирательной кампании, проведения референдума	Не более 3 дней со дня подачи (ст. 260 ГПК)
<b>По делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании</b>	
Заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством	Не более 5 дней со дня возбуждения дела (ст. 304 ГПК)
Заявление врача-психиатра о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина	Не более 3 дней со дня подачи (ст. 306 ГПК)

В ГПК установлено начало исчисления срока рассмотрения дела практически по всем категориям дел с момента подачи заявления, в то время как старое процессуальное законодательство устанавливало такой срок с момента окончания стадии подготовки к рассмотрению дела.

Лишь дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, рассматриваются с момента возбуждения гражданского дела.

В новом процессуальном законодательстве по сравнению со старым исключены сокращенные сроки рассмотрения таких категорий дел, как дела о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца; дела, возникающие из трудовых правоотношений, за исключением дел о восстановлении на работе.

Сокращенные сроки рассмотрения дел применены к некоторым новым видам производств, включенным в ГПК. Например, по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании (ст. 304—306 ГПК) или оспаривание военным служащим решения или действия командира воинской части (п. 4 ст. 254 ГПК).

### **Каковы сроки рассмотрения дел в апелляционной инстанции?**

На решение мирового судьи может быть подана апелляционная жалоба либо представление в течение 10 дней со дня принятия мировым судьей решения в окончательной форме.

Определения мирового судьи могут быть обжалованы также в 10-дневный срок.

Суд апелляционной инстанции рассматривает дела в сроки, установленные для суда первой инстанции. Следовательно, в зависимости от категории дела существуют общий и сокращенные сроки рассмотрения дел.

Учитывая специфику подсудности гражданских дел мировым судьям, по апелляционным жалобам рассматриваются в срок до двух месяцев, включая подготовку, следующие дела:

- о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о несовершеннолетних;

- о разделе между супругами совместно нажитого имущества независимо от цены иска;

- иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, о взыскании алиментов;

- дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на день подачи заявления;

- дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых споров;

- дела об определении порядка пользования имуществом.

В сокращенные сроки апелляционные суды рассматривают:

- дела приказного производства — в течение 5 дней;

- дела о взыскании алиментов — в течение 1 месяца.

### ***Каковы сроки рассмотрения дел в кассационной инстанции?***

Сроки рассмотрения дел в кассационной инстанции определяются в соответствии со сложностью дела, подсудностью и категорией дела, требующей рассмотрения в сроки, после которых не отпадет надобность в исполнении решения по делу.

В кассационной инстанции рассматривают дела в течение одного месяца со дня их поступления в суды субъектов федерации.

В течение двух месяцев со дня поступления дела рассматривает Верховный Суд Российской Федерации.

Законодатель установил **5-дневный** срок кассационного рассмотрения по делам о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации,

если эти дела поступили на рассмотрение в ходе избирательной кампании или подготовки референдума.

Федеральными законами могут быть установлены иные сокращенные сроки рассмотрения кассационных жалоб, представлений по отдельным категориям дел.

Указанные сроки рассмотрения дел в кассационной инстанции имеют отношение как к решениям, так и к определениям суда первой инстанции (за исключением судебных постановлений, вынесенных мировыми судьями).

Судебная практика показала необходимость установления более разумных первоначальных сроков рассмотрения дел в кассационной инстанции без необходимости продления этих сроков. Поэтому **новое** процессуальное законодательство не включило процедуру продления сроков рассмотрения дела во второй инстанции.

### ***Каковы сроки рассмотрения дел в надзорной инстанции?***

При поступлении надзорной жалобы или представления в суд надзорной инстанции, если жалоба или представление не подлежат возвращению по основаниям, указанным в ст. 380 ГПК, судья Верховного Суда Российской Федерации рассматривает ее в срок не более двух месяцев, а судья иного суда надзорной инстанции — не более одного месяца (ст. 381 ГПК).

После рассмотрения жалобы (представления) и принятия решения об истребовании дела, если имеются сомнения в законности судебного постановления, судья выносит об этом определение. С момента вынесения такого определения срок рассмотрения дела по надзорной жалобе, представлению составляет в Верховном Суде РФ не более четырех месяцев, а в иных судах надзорной инстанции — не более 2 месяцев. Такие сроки могут **быть** продлены председателем суда надзорной инстанции, в котором рассматривается дело, не более чем на два месяца (п. 1 ст. 382 ГПК).

После рассмотрения дела судьей надзорного суда и вынесения определения о передаче дела для рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора по существу в суд надзорной инстанции последний рассматривает такое дело в следующие сроки:

президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда — не более чем два месяца;

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации — не более чем три месяца;

Президиум Верховного Суда Российской Федерации — не более чем четыре месяца (п. 3 ст. 382 ГПК).

Получив дело от судьи надзорного суда, судья надзорного состава суда выносит определение о рассмотрении дела судом надзорной инстанции. Сроки рассмотрения дела в судебном заседании надзорного состава установлены ст. 386 п. 1 ГПК и составляют для Верховного Суда РФ — не более чем два месяца со дня вынесения судьей определения, для иных судов надзорной инстанции — не более чем один месяц.

В прежнем процессуальном законодательстве так подробно не устанавливались сроки рассмотрения гражданских дел в порядке надзора.

В этой части новый ГПК установил сроки поэтапного прохождения дела до рассмотрения судом надзорной инстанции и увеличил сроки их рассмотрения.

### ***Какие процессуальные сроки установлены для отдельных процессуальных действий суда (судьи)?***

Для суда (судьи) законом установлены следующие процессуальные сроки:

в течение 3 дней со дня поступления заявления суд выносит определение об отказе в принятии заявления, о вынесении судебного приказа (ст. 125 ГПК);

в течение 5 дней со дня поступления заявления судья выносит судебный приказ (ст. 126 ГПК);

в течение 5 дней со дня поступления искового заявления в суд судья рассматривает его и решает вопрос о принятии его к производству (ст. 133 ГПК);

в течение 5 дней со дня поступления заявления судья вручает или направляет заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами мотивированное определение об отказе в принятии искового заявления (п. 2 ст. 134 ГПК);

в течение 5 дней со дня поступления заявления в суд судья выносит мотивированное определение о возвращении искового заявления и документов и вручает или направляет их заявителю (п. 2 ст. 135 ГПК);

в течение 5 дней со дня поступления заявления в суд судья выносит мотивированное определение об оставлении искового

заявления без движения, если обнаружит недостатки, препятствующие рассмотрению дела, и предоставляет разумный срок для исправления недостатков (ст. 136 ГПК);

в день поступления в суд заявления об обеспечении иска судья или суд выносит определение о принятии мер по обеспечению иска (ст. 141 ГПК);

немедленно судья или суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию определения суда об обеспечении иска (ст. 142 ГПК);

в срок не более чем 5 дней со дня окончания разбирательства дела суд составляет мотивированное решение (ст. 199 ГПК);

после объявления решения суд может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, исправить допущенные в решении суда описки или явные арифметические ошибки (ст. 200 ГПК);

до вступления в законную силу решения суда суд, принявший решение по делу, может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, принять дополнительное решение суда (ст. 201 ГПК);

не позднее чем через 5 дней со дня принятия решения суда в окончательной форме лицам, участвующим в деле, не присутствовавшим в судебном заседании, высылаются копии решения суда (ст. 214 ГПК);

не позднее чем через 3 дня после окончания судебного заседания должен быть составлен **и** подписан протокол судебного заседания (ст. 230 ГПК);

не позднее чем на следующий день после дня совершения составляется протокол отдельного процессуального действия (ст. 230 ГПК);

в течение 5 дней со дня подачи **замечаний** на протокол судебного заседания они должны быть рассмотрены (ст. 232 ГПК).

в течение 3 дней со дня принятия заочного решения его копия высылается ответчику с уведомлением о вручении (ст. 236 ГПК);

не позднее чем в течение 3 дней со дня принятия заочного решения истцу, не присутствовавшему в судебном заседании и просившему суд рассмотреть дело в его отсутствие, высылается копия заочного решения с уведомлением о вручении (ст. 236 ГПК);

в течение 10 дней со дня поступления суд рассматривает в судебном заседании заявление об отмене заочного решения суда (ст. 240 ГПК).

## **Какие процессуальные сроки установлены для лиц, участвующих в деле?**

Для лиц, участвующих в деле, законом установлены следующие процессуальные сроки:

в течение 10 дней со дня получения приказа должник имеет право представить возражения относительно его исполнения (ст. 128 ГПК);

в течение 10 дней со дня получения определения судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба (п. 3 ст. 134 ГПК);

до принятия судом решения по заявлению ответчик вправе предъявить к истцу встречный иск (ст. 137 ГПК);

в течение 5 дней со дня подписания протокола судебного заседания лица, участвующие в деле, их представители вправе ознакомиться с ним и подать в письменной форме замечания на протокол (ст. 231 ГПК);

в течение 7 дней со дня вручения копии заочного решения ответчик вправе подать в суд, принявший заочное решение, заявление об отмене этого решения суда (ст. 237 ГПК);

в течение 10 дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене заочного решения суда, если же такое заявление подано, со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления, заочное решение мирового судьи может быть обжаловано сторонами в апелляционном порядке (ст. 237 ГПК);

в течение 10 дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене заочного решения суда либо в случае, если такое заявление подано, со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления, заочное решение суда может быть обжаловано сторонами в кассационном порядке (ст. 237 ГПК).

## **Какие сроки совершения процессуальных действий установлены для иных лиц?**

Законодательство устанавливает сроки совершения процессуальных действий другими лицами:

для лиц, в отношении которых вынесено решение о выполнении ими обязательств в порядке исполнительного производства, 5 дней для добровольного исполнения решения суда (ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);

для судебных приставов-исполнителей немедленно приводится в исполнение определение суда об обеспечении иска

в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений (ст. 142 ГПК);

немедленно приводится в исполнение судебный приказ или решение суда о: взыскании алиментов; выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев; восстановлении на работе — должностными лицами предприятий и организаций по месту работы должника; включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума—председателями избирательных комиссий (ст. 211 ГПК).

Через 10 дней, если не обжалуется, или на следующий день после рассмотрения дела в апелляционном или кассационном суде решение (определение) подлежит исполнению иными лицами, которым поручается это исполнение.

### **Какие процессуальные сроки устанавливаются судом (судьей)?**

Судья (суд) устанавливает длительность сроков в зависимости от конкретных обстоятельств. Судья может предоставить сроки для следующих действий:

для исправления недостатков искового заявления (заявления, жалобы);

для исправления недостатков в оформлении кассационной жалобы или представления;

для представления письменных или вещественных доказательств;

для отсрочки или рассрочки исполнения решения суда (ст. 230 ГПК);

для изменения способа и порядка исполнения решения суда (ст. 230 ГПК);

для исполнения решения суда непосредственно ответчиком (п. 2 ст. 206 ГПК);

в исключительных случаях суд вправе обратиться решение к немедленному исполнению (ст. 212 ГПК).

## ГЛАВА 10. ПОДГОТОВКА ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

### ***Что означает подготовка дела к судебному разбирательству?***

В гражданском судопроизводстве подготовка дела к судебному разбирательству является второй по счету процессуальной стадией, которая начинается после возбуждения производства по делу и предшествует судебному разбирательству.

Указанная стадия как ранее, так и по новому ГПК, является обязательной, но если ранее эта стадия заканчивалась назначением судебного заседания, то в новом законодательстве эта стадия заканчивается предварительным судебным заседанием, которое является обязательным заключительным этапом подготовки дела к основному судебному разбирательству.

Ее необходимость predetermined тем, что при принятии заявления и возбуждении гражданского дела судья располагает информацией со слов заявителя и из документов, представленных им, поэтому такие сведения носят одностороннее восприятие спорных обстоятельств и, как показывает судебная практика, не всегда соответствующих действительным обстоятельствам дела. Истец, понимая свою безответственность перед законом за заведомо ложные объяснения, умалчивает либо видоизменяет отдельные юридически значимые обстоятельства.

Кроме того, не обладая юридическим образованием, он не всегда правильно дает правовую оценку судебному спору, тем более что правовая оценка дела не входит в его обязанности.

Поэтому по действующему закону судья обязан, возбудив судопроизводство, провести ряд подготовительных действий, направленных на укомплектование дела максимальным количеством доказательств с каждой спорящей стороны.

Введя процедуру предварительного судебного заседания, законодатель таким образом расширил применение принципа гласности судопроизводства, введя его в стадию досудебной **подготовки**.

Таким образом, подготовка дела к судебному разбирательству является стадией гражданского судебного процесса, в которой судья в установленном в ГПК порядке оказывает сторонам

содействие в собирании доказательств, определяет обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определяет достаточность доказательств, исследует факты пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности и принимает по результатам подготовительных действий судебное постановление в зависимости от установленных оснований.

После принятия заявления судья указывает действия, которые необходимо совершить сторонам, другим лицам, участвующим в деле, и сроки их выполнения.

### ***Какие задачи ставит судья в стадии подготовки дела к судебному разбирательству?***

Задачами стадии подготовки дела к судебному разбирательству является обеспечение своевременного и правильного разрешения дела, установление обстоятельств, исключающих производство по делу в дальнейшем, и примирение сторон. Для выполнения этих задач судья обязан:

- установить круг обстоятельств, подлежащих доказыванию;
- дать правовую оценку спорных отношений сторон и определить нормы права, регулирующие эти отношения;
- определить участников судопроизводства и обеспечить их явку в суд;
- при необходимости возложить на ту или иную сторону бремя доказывания конкретных обстоятельств и представить конкретные доказательства для обоснования своей позиции;
- установить обстоятельства, исключающие производство по делу в дальнейшем;
- принять меры к примирению сторон (ст. 148 ГПК).

Подготовительные действия могут выполняться до судебного заседания, в процессе и после отложения дела.

### ***Какие подготовительные действия могут выполняться в этой стадии?***

Подготовительные действия могут быть обязательными для всех категорий дел, например вручение ответчику копии искового заявления, и обязательными лишь для дел определенной категории, например обследование условий воспитания ребенка по делам, связанным с передачей на воспитание детей одному из родителей.

Финалом подготовительных действий является предварительное судебное заседание, которое подводит итог предварительной процессуальной деятельности и делает определенные выводы по делу: либо назначает основное судебное разбирательство, либо приостанавливает производство по делу, либо прекращает его, либо оставляет заявление без рассмотрения, либо отказывает в иске без исследования обстоятельств по делу в связи с пропуском исковой давности или срока на обращение в суд.

К обязательным подготовительным действиям по каждому гражданскому делу независимо от его категории относятся:

1. Вынесение определения о подготовке дела к судебному разбирательству (ч. 1 ст. 147 ГПК), в котором судья коротко определяет состав лиц, участвующих в деле (истец, ответчик, третьи лица и т. д.), предмет доказывания и обязывает стороны и других лиц представить конкретные доказательства по этому предмету.

2. Направление либо вручение ответчику копии искового заявления и приложенных к нему документов с предложением представить в установленный им срок отзыв на иск и доказательства в обоснование своих возможных возражений (ч. 2 ст. 150 ГПК).

3. Направление либо вручение копии искового заявления третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора.

4. Проведение предварительного судебного заседания в целях процессуального закрепления собранных доказательств и проведенных распорядительных действий сторон; определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу, исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности.

5. Вынесение судебного постановления по результатам предварительного судебного заседания. Это:

— либо определение о назначении дела в судебном заседании и определение судьей времени и места рассмотрения дела, извещение об этом сторон, других лиц, участвующих в данном деле, а также других участников процесса (свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков);

— либо определение о приостановлении, прекращении производства по делу, оставлении заявления без рассмотрения в связи с наличием оснований для этого;

— либо решение об отказе в иске в связи с пропуском срока исковой давности или пропуска срока для обращения в суд.

## **Какие подготовительные действия совершает непосредственно судья?**

При подготовке дела к судебному разбирательству судья в гражданском процессе принимает непосредственное участие в собирании доказательств, возложенном на него процессуальным законодательством (ст. 150 ГПК).

Сразу после получения искового заявления судья вызывает и опрашивает истца (или его представителя) и ответчика. Эти действия являются обязательными по каждому делу, поскольку подготовка дела должна проводиться судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей (ч. 2 ст. 147 ГПК). Цель вызова и опроса сторон предполагает также возможность установить позиции сторон в присутствии друг друга (гласно), что определит характер их противоречий и позиции каждого в основном судебном заседании.

Кроме того, приглашать стороны на прием целесообразно, если в основном судебном заседании окажется правомерным рассмотрение дела в отсутствие одной из сторон, а позиция отсутствующей стороны будет известна именно из объяснения, данного при собеседовании в стадии подготовки к судебному разбирательству.

Целью собеседования также может быть выявление недостатков искового заявления, если нельзя их устранить иным путем в порядке ст. 136 ГПК (т. е. путем оставления заявления без движения). Не устранив такие недостатки, в дальнейшем будет сложно рассмотреть дело. Такое возможно, например, когда выводы искового заявления противоречат его содержанию. Или когда исковое заявление не содержит всех необходимых фактов по исследуемому предмету иска и т. д.

Вызов сторон на собеседование целесообразен также и тогда, когда в заявлении отражены обстоятельства в пользу ответчика или из существа спора усматривается позиция для примирения.

Если из заявления истца усматривается альтернативное разрешение спора, то вызов сторон необходим для определения позиции каждой из них по вопросу, к какому решению они наиболее склонны. Такая ситуация возможна по спорам об определении порядка пользования жилым помещением, изменении договора найма, разделе совместно нажитого имущества и т. д.

Собеседование судьи со сторонами происходит в официально-непринужденной обстановке, когда стороны раскованы и имеют возможность давать объяснения свободно. Однако до

начала беседы судья обязан разъяснить им процессуальные права и обязанности, в частности право передать спор на разрешение третейского суда и последствия такого действия. Помимо этого, судья вправе предложить сторонам представить дополнительные доказательства, окончить спор мировым соглашением.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья вправе в целях соблюдения законности расширять состав лиц, участвующих в деле, привлекать и извещать соистцов, ответчиков и третьих лиц без самостоятельных требований относительно предмета спора и других заинтересованных в исходе дела лиц, решать вопросы о замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении исковых требований.

Подготовка дела к судебному разбирательству обязывает судью оказывать содействие в собирании **доказательственного материала**.

Судья истребует от граждан и организаций **письменные и вещественные доказательства**. С учетом принципа состязательности сторон заинтересованное лицо обозначает доказательства, подлежащее истребованию, и указывает причины, препятствующие самостоятельному их получению. Кроме того, необходимо указать основания, по которым считается, что конкретное доказательство находится у данного лица или организации.

Введение законодателем принципа состязательности освободил суд от представления в дело доказательств по его инициативе, кроме дел, возникших из публичных правоотношений. Заинтересованное лицо в обязательном порядке должно заявить ходатайство об истребовании конкретного доказательства. В ходатайстве также должно быть указано, какие обстоятельства по делу может подтвердить истребуемый документ или вещественное доказательство.

Суд может выдать заинтересованному лицу запрос на право получения письменного или вещественного доказательства для последующего представления в суд (ч. 1 ст. 57 ГПК).

Аналогичным образом по заявленному ходатайству суд назначает экспертизу и эксперта для ее проведения либо привлекает к участию в процессе специалиста, переводчика. Для этого судья должен согласовать со сторонами и другими лицами, участвующими в деле, вопросы, на которые должны дать ответ эксперты.

Экспертиза назначается определением суда, в котором указываются обстоятельства спора, определяется круг спорных и специальных вопросов, подлежащих разрешению, место прове-

дения экспертизы и кому поручается ее проведение. При назначении экспертизы судья должен указать срок представления заключения.

Кроме того, судья обязан также решить вопрос о привлечении специалиста для получения возможных консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи при рассмотрении дела по существу, а также лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечить переводчика.

Вызов свидетелей в суд обеспечивается двумя способами: по инициативе сторон и суда по судебной повестке.

По инициативе сторон свидетель является в судебное заседание добровольно вместе со стороной, просившей суд допросить этого свидетеля. По судебной повестке свидетель является по ходатайству стороны, когда исключается его добровольная явка в судебное заседание.

Как правило, свидетели вызываются в суд лишь тогда, когда их показания необходимы для законного и обоснованного разрешения дела и не могут быть заменены другими средствами доказывания. При этом лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, должно указать не только его фамилию, имя и отчество, но и адрес, а также сведения, которыми располагает свидетель.

Если свидетель приходит в суд по просьбе стороны без требования об оплате расходов за его участие в суде, суд не выносит определение о взыскании судебных расходов. Если же инициатор вызова свидетеля просит обеспечить его явку повесткой, что не гарантирует отсутствия требования о компенсации судебных расходов, сторона, ходатайствующая о вызове свидетеля, должна внести на банковский счет управления (отдела) Судебного департамента в субъектах Российской Федерации денежную сумму, возмещающую судебные расходы свидетеля, связанные с его привлечением в судопроизводство (ч. 1 ст. 96 ГПК).

**Осмотр на месте письменных и вещественных доказательств** проводится судом в случаях, не терпящих отлагательства, или когда предмет осмотра требует больших экономических или физических затрат на его представление в суд (например, если вещественные доказательства представляют собой скоропортящиеся продукты).

При этом начальный этап подготовительных действий (прием документов, возбуждение гражданского дела, получение первоначальных доказательств в помещении суда) трансформируется в следующий этап — судебно-процессуальное действие.

Осмотр вещественных доказательств на месте представляет собой своеобразное выездное заседание суда, в котором участвуют судья, секретарь суда, специалисты, стороны и другие участники процесса.

По правилам письменной гражданской процессуальной формы ведется судебный протокол, закрепляющий результаты судебного осмотра вещей и документов, объяснения лиц, участвующих в деле, по обстоятельствам осмотра, замечания и пояснения сторон по результатам осмотра.

Составленный протокол осмотра будет представлен в деле как специфическое письменное доказательство.

Судья вправе в ходе подготовки дела к судебному разбирательству по ходатайству сторон **направить в другой суд судебное поручение**, если процессуальные средства сбора доказательств находятся в другом районе, городе или области. Суд для этого выносит определение, копию которого направляет в соответствующий суд. Собираение доказательств посредством судебного поручения возможно лишь тогда, когда обычный порядок крайне затруднителен или невозможен для него.

Предметом судебного поручения могут быть получение объяснений сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, осмотр и исследование вещественных и письменных доказательств. Он не вправе поручать сбор доказательств для подтверждения общеизвестных и преюдициальных обстоятельств, а также сбор документов или вещественных доказательств (судья может истребовать их самостоятельно).

Кроме того, судья не вправе давать поручения об истребовании дополнительных данных, обосновывающих заявленные иски, поскольку это прямая обязанность истца, а не суда.

Судебное поручение исполняется в срок один месяц со дня поступления в суд копии определения о судебном поручении.

### ***Каков порядок назначения дела к судебному разбирательству?***

Подготовка гражданского дела заканчивается назначением его к разбирательству в судебном заседании (ст. 153 ГПК).

Назначение дела к судебному разбирательству включает в себя **три** процессуальных акта:

— определение даты и места рассмотрения дела в пределах срока, **установленного** в ст. 154 ГПК для судопроизводства по делу, но в то же время с предоставлением сторонам и другим

лицам, участвующим в деле, времени, достаточного для подготовки к процессу;

— извещение сторон и других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела. Это непереносимое требование проведения состязательного судопроизводства, и его невыполнение составляет безусловное основание к отмене судебных постановлений в апелляционном, кассационном и надзорном порядке (п. 2 ч. 2 ст. 364 ГПК);

— вызов в заседание суда свидетелей, экспертов, специалистов и переводчиков. Указанное действие в отличие от первых двух не обязательно по всем без исключения гражданским делам.

### **Какими процессуальными документами обеспечивается вызов участников процесса?**

Обычно в судебной практике не разграничивают извещение и вызов и всем участникам высылают судебные повестки. Однако если исходить из толкования смысла понятий «извещение» и «вызов», то можно предположить, что извещением является факт постановки в известность лица о слушании дела, что не свидетельствует о его обязательной явке.

Поэтому извещение может быть сделано и не повесткой, а обычным письмом, распиской в деле об уведомлении о дате рассмотрения дела, уведомлением иным порядком (через судебного пристава, гражданина и т. д.). Следовательно, извещение не обязывает к явке, так как дело может быть рассмотрено и без участия лица, которое было извещено о дате слушания дела. Но вот вызов должен оформляться повесткой — это действие совершается по отношению к тем лицам, которые в обязательном порядке должны присутствовать в судебном заседании.

Лица, участвующие в деле, законные представители, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики **извещаются** о судебном заседании заказным письмом с уведомлением о времени вручения, судебной повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой по факсимильной связи, а также с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату (ст. 114 ГПК).

В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 150 ГПК суд извещает лишь заинтересованных в его исходе граждан или организаций.

Вместе с тем указанные действия имеют различную юридическую природу и влекут различные процессуальные последствия.

вия. Так, **извещение** адресуется только лицам, участвующим в деле, и представляет собой их уведомление о времени и месте разбирательства дела, и в них не проявляется судебная власть. Поэтому стороны и другие лица, участвующие в деле, **вправе** решать — участвовать или не участвовать им в судебном заседании, и если участвовать, то лично или через представителя.

Форма и содержание извещения могут быть произвольными, однако желательно, чтобы в нем были указаны следующие сведения: кто извещает (название суда), кого извещают (фамилия, имя и отчество), в качестве кого приглашают в процесс, где и когда состоится судебное заседание.

**Вызов** направляется участникам вспомогательных гражданских процессуальных правоотношений: свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам, т. е. лицам, оказывающим действие в отпращивании правосудия.

Он оформляется процессуальным документом — судебной повесткой и представляет собой особый юридический факт, порождающий у адресатов гражданскую процессуальную **обязанность** явиться в суд. Данная обязанность обеспечена юридическими санкциями (штраф, принудительный привод).

Кроме того, вызов как юридический факт порождает у вызываемого и права: право быть свободным от работы на время вызова, право на возмещение понесенных расходов и вознаграждение.

**Судебная повестка** является одной из форм судебных извещений и вызовов и как процессуальный документ достаточно проста. В ней отмечается: кто вызывает (наименование суда), куда вызывают (адрес суда, номер помещения судьи), наименование дела и в качестве кого извещается или вызывается (процессуальное положение), а также на какое время (день и час вызова).

Такая близость содержания извещения и вызова приводит к тому, что в судебной практике оба указанных действия, когда необходимо, например, вызвать эксперта, иногда оформляются на судебных повестках, а не на судебных извещениях.

В гражданском процессе судебные повестки вместе с копиями процессуальных документов рассылает суд по адресам, сообщаемым заявителем. В судебных повестках или иных судебных извещениях, адресованных лицам, участвующим в деле, предлагается представить в суд все имеющиеся у них доказательства по делу, а также указывается на последствия непредставления доказательств и неявки в суд извещаемых или вызы-

ваемых лиц, разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки (ч. 2 ст. 114 ГПК).

По действующему закону достаточно самого факта рассылки для того, чтобы считать выполненной обязанность суда известить или вызвать в суд участников судебного процесса. Поэтому, получили или не получили в действительности извещение (вызов) суда граждане или организации, в данном случае не имеет значения для проведения судебного разбирательства.

Так, если вызываемые лица не явились в суд без уважительных причин, они могут быть оштрафованы до десяти минимальных размеров оплаты труда, а свидетель при неявке в судебное заседание по вторичному вызову подвергнут принудительному приводу (ч. 2 ст. 168 ГПК).

Судья может с согласия лица, участвующего в деле, выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения их другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. Лицо, которому судья поручил доставить судебную повестку или иное судебное извещение, обязано возвратить в суд корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с распиской в их получении (ч. 2 ст. 115 ГПК).

Если извещаемые лица не явились в суд, дело может быть рассмотрено в порядке заочного производства. Заинтересованные лица вправе обжаловать в суд второй инстанции решение суда (ст. 237 ГПК).

### ***Каков порядок предварительного судебного заседания?***

Предварительное судебное заседание не регламентировано поэтапно законодателем. Статья 150 ГПК лишь указывает на обязательные моменты в таком судебном заседании. Поэтому судья проводит предварительное судебное заседание до назначения дела к судебному разбирательству применительно к сложившемуся общему порядку ведения процесса, определяя и связывая лишь те стадии, которые установлены в ст. 152 ГПК.

Поскольку это судебное заседание, то оно производится в зале суда. Участниками предварительного судебного заседания являются: суд в составе судьи, секретарь судебного заседания, который ведет протокол заседания, и стороны.

Несмотря на то что законодатель не установил для предварительного судебного заседания такие общие моменты, присутствующие для него, как открытие заседания, объявление состава

суда, — это необходимо сделать, дабы дисциплинировать участников процесса и показать статус судебного заседания.

Суд должен разъяснить сторонам права, предусмотренные в п. 2 ст. 152 ГПК, затем предоставить им возможность реализовать эти права и заявить ходатайства. После обсуждения ходатайств суд выясняет у сторон наличие обстоятельств, предусмотренных в пп. 4, 6 ст. 152 ГПК, и принимает решения по заявленным ходатайствам и обстоятельствам.

О проведении предварительного судебного заседания секретарем судебного заседания составляется протокол.

Для исключения формального проведения предварительного судебного заседания законодатель предусмотрел при подготовке дела к судебному разбирательству выполнить определенные действия, как то:

- обязанность истца передать ответчику копии доказательств, обосновывающие основания иска; уточнить искомые требования и фактические основания этих требований;

- право ответчика представить истцу или его представителю и суду возражения в письменной форме относительно исковых требований; передать истцу или его представителю и судье доказательства, обосновывающие возражения относительно иска; заявить перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда.

Значение данных подготовительных действий в гражданском процессе состоит в том, что они преобразуют поступивший исковой материал в гражданское дело, подлежащее судебному рассмотрению.

### ***Какова цель подготовительных действий?***

Окончательной целью стадии подготовки судебного заседания является формирование гражданского дела для его дальнейшего рассмотрения в судебном заседании.

Для каждого гражданского дела характерны следующие рекавитизиты:

- надлежащим образом оформленные заявления участвующих в деле лиц, содержащие требования и возражения;

- доказательственная база (письменные и вещественные доказательства, акты (заключения) экспертиз, протокол выполнения судебного поручения и др.);

- судебные постановления, которые могут быть самыми различными (определение по вопросам судебных расходов, преюдициальные судебные постановления и т. п.), **три** из них

обязательные — это определения: о возбуждении судопроизводства, о подготовке дела к судебному разбирательству и о назначении дела к разбирательству в судебном заседании.

Данные определения преобразуют поступивший в суд материал в гражданское дело, которое становится предметом судебной юрисдикции.

Завершение производства на данной стадии по делу оформляется судебным определением, которое можно обжаловать в частном порядке (п. 5 ст. 152 ГПК).

В случаях отказа от иска или заключения мирового соглашения количество процессуальных документов увеличивается. Истец при отказе от заявленного искового требования подает письменное заявление. При заключении мирового соглашения сторонами его проект, записанный в произвольной форме, также подается судье.

Утверждение мирового соглашения или принятие (непринятие) отказа от иска оформляется судебным протоколом, где закрепляются волеизъявления сторон и судом дается разъяснение сторонам правовых последствий совершаемого процессуального действия. Форма такого закрепления законодателем в данной стадии не определена, но предполагается по аналогии с разрешением этого вопроса в судебном заседании, что мировое соглашение следует утвердить определением суда, изложенным в протоколе судебного заседания.

Срок на подготовку дела к судебному разбирательству в ГПК не регламентирован, но предварительное судебное заседание должно состояться в период с момента возбуждения гражданского дела до судебного разбирательства. И этот период составляет не более двух месяцев для федерального суда и одного месяца для мирового судьи (ст. 154 ГПК).

## ГЛАВА 11. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ

### ***Каково понятие судебного разбирательства?***

Судебное разбирательство гражданских дел — это стадия судебного процесса, в которой происходит рассмотрение и разрешение судом первой инстанции гражданского дела.

Целью судебного разбирательства является вынесение законного и обоснованного судебного постановления по конкретному гражданскому делу. Эта стадия следует за стадией подготовки дела к судебному разбирательству. Судебное разбирательство начинается с подготовительной части, в которой повторяются элементы стадии подготовки дела к судебному разбирательству. А именно: повторяется разъяснение процессуальных прав, но уже более широкому кругу субъектов, предлагается заявить и обсудить ходатайства.

Объединительный момент двух стадий судебного разбирательства также заключен и в едином периоде их рассмотрения — обе стадии должны быть выполнены в установленный двухмесячный срок. В стадии судебного разбирательства рассматриваются все гражданские дела, за исключением приказного производства.

### ***Каковы задачи судебного разбирательства?***

Задачами судебного разбирательства гражданских дел является рассмотрение и разрешение между сторонами спора о праве в целях защиты и восстановления нарушенных либо оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан и **организаций**. Выполнение задач судебного разбирательства основано на принципах гражданского судопроизводства и в полной мере реализует эти принципы.

**Законность** судебного разбирательства проявляется в необходимости его проведения строго на основе норм Конституции РФ и процессуального права.

**Состязательность сторон** в судебном разбирательстве реализуется в свободе, самостоятельности и доступности сторон по собиранию, представлению суду доказательств, их исследованию и оценке, равной возможности высказывать свое отношение к предмету спора.

**Открытость** предполагает свободный доступ к правосудию как участников процесса, так и присутствие в судебном заседании иных граждан, доступность процессуальных документов неопределенному кругу лиц (за исключением производств в закрытом судебном заседании), доступность судебной защиты нарушенных или оспариваемых прав.

**Принцип непосредственности** судебного разбирательства реализуется в возможности излагать гласно без принуждения и не через посредников свою позицию субъектами процесса.

**Осуществление правосудия только судом** дает возможность исключить вмешательство кого бы то ни было в судебную процедуру и вынесение судебного постановления не составом суда.

**Независимость судей** характеризуется непрерывностью судебного заседания, когда ни у кого нет возможности как-либо воздействовать на судей, и тайной совещательной комнаты при составлении судебного постановления.

**Принцип непрерывности** предполагает невозможность исследовать обстоятельства дела по частям и растягивать процесс на длительные сроки.

**Принцип сочетания устности и письменности** проявляется в устном судопроизводстве в зале судебного заседания и ведении протокола судебного заседания, приобщении к делу письменных заявлений и ходатайств, принесении письменных замечаний на протокол судебного заседания.

Таким образом, процессуальные задачи наиболее объемны и максимально реализуются в стадии судебного разбирательства гражданского дела. Поэтому справедливо отмечено Г. А. Жилиным, что процессуальное законодательство устанавливает такой порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел, при строгом и неуклонном соблюдении которого предполагается последовательное осуществление общих для всего судопроизводства задач и целей в суде первой инстанции<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> См.: Жилин Г. А. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации. М, 2003. С. 139.

## **Каковы процессуальные функции судебного разбирательства?**

Функция — это деятельность, **значение** чего-нибудь<sup>1</sup>. Функции стадии судебного разбирательства составляют процессуальную деятельность, которая включает в себя рассмотрение и разрешение дела.

Рассмотрение дела включает в себя:

— судебные функции отправления правосудия по гражданскому делу **до** разрешения дела;

— представительские (защитительные) функции при оказании лицам, участвующим в деле, необходимой юридической помощи в реализации их субъективных прав;

— деятельность всех участников судопроизводства по исследованию материалов рассматриваемого дела, изучению позиций сторон, обстоятельств дела и представленных доказательств, оценке и высказывании своего мнения (за исключением суда) по предмету спора;

— контрольные функции суда за правильностью своих действий (самоконтроль суда первой инстанции).

**Разрешение** дела состоит в юрисдикционном применении соответствующих правовых норм и сводится к вынесению решения или определения, его объявлению и разъяснению (ст. 194, 195 ГПК).

Судебное разбирательство как процессуальная функция и процессуальная стадия имеет различные границы. Так, процессуальная **функция** судебного разбирательства начинается с возбуждением судопроизводства и завершается принятием решения.

Процессуальная стадия судебного разбирательства возникает с открытием судебного заседания (ст. 155 ГПК) и продолжается до написания судебного протокола (ст. 230 ГПК) и рассмотрения замечаний на него (ст. 231 ГПК), составления мотивированного решения, высылки лицам, участвующим в деле, но не присутствующим в судебном заседании, копии решения суда (ст. 214 ГПК), устранения внешних недостатков решения (ст. 200—203 ГПК).

## **Каков порядок судебного заседания?**

**Судебное заседание** в гражданском процессе представляет собой **процессуальную форму** судебного разбирательства, уста-

<sup>1</sup> См.: Ожегов С. И. Словарь русского языка. М.: Советская Энциклопедия, 1964. С. 845.

новленную федеральным законом. В связи с этим оба явления образуют единое целое и не могут существовать друг без друга.

Разбирательство конкретного гражданского дела, как правило, происходит в одном судебном заседании, но наиболее сложные дела чаще рассматриваются несколько дней с отложением разбирательства.

Помимо разбирательства дела в судебном заседании суд разрешает некоторые сопутствующие процессуальные вопросы, как то: распределение судебных расходов, наложение и сложение штрафов и др.

Судебное разбирательство происходит в определенном порядке, который выработан историей развития судебной системы. Соблюдение установленного порядка судебного заседания всеми субъектами гражданского судопроизводства является гарантией вынесения законного судебного постановления.

В судебном заседании суд выполняет следующие функции:

- устанавливает обстоятельства дела, дает им правильную юридическую квалификацию, определяет правовые нормы, регулирующие правоотношения установленных обстоятельств, и выносит справедливое решение;

- обеспечивает активное участие в разбирательстве дела лиц, заинтересованных в его исходе;

- максимально обеспечивает реализацию прав участников процесса;

- обеспечивает соблюдение принципов гражданского судопроизводства;

- устанавливает единообразие процессуальных действий при разбирательстве различных требований во всех судах общей юрисдикции.

Судебное заседание имеет внутреннее деление и состоит из подготовительной части, рассмотрения дела по существу, судебных прений и вынесения судебного постановления.

### ***Каково содержание подготовительной части судебного заседания?***

Как ранее было указано, подготовительная часть судебного заседания является своего рода продолжением стадии подготовки дела к судебному заседанию. Последовательность в подготовительной части регулируется ст. 155—171 ГПК.

Начинается судебное заседание с общих процессуальных действий формального характера. Это своего рода ритуал, необходимый для осознания всеми присутствующими статуса суда как властного органа, требующего к нему уважения.

При входе судей в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают. Участники процесса обращаются к судьям со словами: «Уважаемый суд!», а свои показания и объяснения они дают стоя (п. 2 ст. 158 ГПК).

Такой порядок обращения к суду установлен впервые в судебной практике, так как до принятия нового процессуального кодекса после начала перестройки прежнее обращение «Товарищ судья» постепенно себя изжило и единства в вопросе обращения к суду не было. Кто-то обращался к суду: «Ваша честь!», кто-то — «Граждане судьи!». Были обращения: «Уважаемые члены судебной коллегии!» или «Господа судьи!». Предложенное законодателем обращение вполне емко и лаконично определяет субъекта, осуществляющего правосудие.

Уважение к суду должно быть выражено как минимум внешне в обращении. Этого требует статус судебной власти. Субъективное же отношение к суду зависит от гражданской позиции человека в обществе, его внутренней культуры, т. е. от воспитания. Учитывая, что правосудие осуществляется судом, даже если дело рассматривается судьей единолично, то в обращении правомерно присутствует слово «суд». Таким образом, обращение «Уважаемый суд!» — это универсальное обращение, включающее в себя полноту отношений между судом и субъектом гражданского процесса.

Открыв судебное заседание, суд проводит предварительные мероприятия в целях определения возможности рассмотрения и разрешения дела по существу и в каком судебном заседании — в открытом или закрытом. Для этого председательствующий объявляет, какое дело подлежит рассмотрению.

Для решения вопроса о возможности рассмотрения дела при явившихся в заседание лицах секретарь докладывает суду об их явке, а судья устанавливает личности участников процесса и проверяет полномочия представителей.

Затем, если в деле участвует переводчик, судья разъясняет ему его права и обязанности. Свидетели удаляются из зала судебного заседания, и судья объявляет состав суда и разъясняет право самоотвода и отвода. Если заявлен отвод или самоотвод, то судья разрешает его в соответствии со ст. 20—21 ГПК.

После разрешения вопроса об отводах судья разъясняет участвующим в деле лицам их процессуальные права и обязанности и предлагает лицам, участвующим в деле, заявить ходатайства.

Судья разъясняет права, предусмотренные ст. 35 ГПК. К ним относятся: возможность знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы,

представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, давать объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по возникающим в судопроизводстве вопросам, возражать против показаний других лиц, обжаловать судебные постановления.

При разъяснении обязанностей указываются возможные последствия их невыполнения.

### ***Какие ходатайства могут заявлять участники судебного разбирательства?***

Ходатайства могут быть разнообразными, но все они должны быть направлены на дополнение дела новыми доказательствами либо заявление новых требований, связанных с рассматриваемым спором или заявлением, а именно: приобщение документов, имеющих отношение к делу; производство судебных действий (осмотр и исследование доказательств по месту их нахождения, проведение экспертизы, выполнение судебного поручения, истребование или приобщение к делу вещественных доказательств); допрос явившихся или вызванных свидетелей; заявление встречного иска; требование об обеспечении иска, привлечение к участию в деле других лиц и т. д.

Заявленные ходатайства подлежат обсуждению, и лишь после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле, судья разрешает их (ст. 166 ГПК).

### ***Как решается вопрос о возможности продолжения судебного заседания ввиду неявки лиц, вызванных в суд?***

Следующим вопросом, решаемым судом в подготовительной части судебного заседания, является вопрос о возможности продолжения судебного заседания ввиду неявки лиц, вызванных в суд. Ситуация неявки в судебное заседание всегда болезненна для суда, поскольку влияет на сроки рассмотрения дел.

Лица, участвующие в деле, обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин, но не всегда это делают. В такой ситуации, когда нет сведений о причинах неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, а также если нет сведений об их извещении о необходимости явки в суд в конкретный день и час, разбирательство дела подлежит отложению. И эта ситуация не требует мнения участников процесса.

Когда у суда имеются сведения об извещении лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания и суд признает причины их неявки уважительными, разбирательство дела в таком случае откладывается. Вопрос о том, является данная причина неявки уважительной или нет, решается судом. Но если у судьи имеются сомнения в оценке причин неявки, то целесообразно этот вопрос обсудить с участниками процесса, а лишь потом принять по нему решение. Хотя такое обсуждение в данной части судебного заседания не обязательно.

Если же суд должным образом извещил лицо, участвующее в деле, о времени и месте судебного заседания, получил об этом сведения и если это лицо не представило сведения о причинах неявки, суд признает причины неявки неуважительными и вправе рассмотреть дело в отсутствие этого лица.

Вопрос о такой неявке также не подлежит обязательному обсуждению с явившимися участниками процесса. Если в такой ситуации окажется ответчик по делу, т. е. суд получил от ответчика сведения об извещении надлежащим образом, но ответчик не явился в судебное заседание и не представил уважительных причин неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие, суд вправе поступить аналогичным образом, т. е. рассмотреть дело без ответчика, признав причину неявки неуважительной.

В случае неявки сторон в судебное заседание, когда имеется их просьба о рассмотрении дела в их отсутствие, суд вправе удовлетворить такую просьбу и копию решения направить сторонам по почте.

Неявка по уважительной причине представителя лица, участвующего в деле, является основанием отложения разбирательства дела, если об этом заявит представляемый.

Несколько по-иному решается вопрос о неявке в судебное заседание лиц, чья явка в суд обязательна. Это свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

В случае их неявки в судебное заседание суд должен обсудить ситуацию, выслушать мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в отсутствие свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков, установить причины неявки и вынести определение либо о продолжении судебного разбирательства, либо о его отложении.

Мотивы такого решения аналогичны рассмотренным ранее. Если же эти лица не явились в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, суд вправе применить к ним штрафные санкции в размере до десяти установленных федеральным законом **минимальных** размеров оплаты

труда. Наложение штрафа не устраняет обязательность явки этих лиц в судебное заседание.

Если же свидетель вновь не является в суд без уважительных причин, то суд может подвергнуть его принудительному приводу.

О наложении штрафных санкций и о приводе свидетеля суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба, а на определение о наложении штрафа — **заявление** о его сложении.

Если суд предполагает вынести определение об отложении дела, то основаниями такого решения являются:

случаи, предусмотренные в ГПК;

признание судом невозможности рассмотрения дела в этом судебном заседании вследствие неявки кого-либо из участников процесса;

предъявление встречного иска;

необходимость представления или истребования дополнительных доказательств;

привлечение к участию в деле других лиц;

совершение иных процессуальных действий.

Предрешив вопрос об отложении дела, но до вынесения об этом определения суд вправе допросить явившихся в судебное заседание свидетелей. Для решения этого вопроса не требуется мнения самих сторон, но их присутствие при **допросе** обязательно. Допрос свидетелей производится по правилам, установленным в ст. **176—179** ГПК.

После допроса свидетелей их вторичный вызов в новое судебное заседание не обязателен и допускается только в случае необходимости. Наличие такой необходимости определяет суд.

Откладывая дело, суд назначает разумную дату нового судебного заседания, о чем явившимся лицам объявляется под расписку, а неявившимся лицам и вновь привлекаемым к участию в процессе лицам сообщается о времени и месте нового судебного заседания. Данное судебное заседание объявляется судом закрытым, а в назначенный новый срок разбирательство дела начинается сначала.

Если же суд принимает решение продолжать слушание дела при данной явке участников процесса, он разъясняет эксперту и специалисту их права и обязанности, а также предупреждает эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, о чем у него берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания. Затем суд переходит к рассмотрению дела по существу.

## **Каковы действия субъектов гражданского судопроизводства во второй части судебного заседания — рассмотрении дела по существу?**

Вторая часть судебного заседания в гражданском процессе регулируется ст. 172—189 ГПК. В ней суд должен установить предмет спорного правоотношения, позиции сторон по нему, изучить все обстоятельства дела и исследовать доказательства, т. е. рассмотреть дело по существу.

Законодателем установлен следующий порядок рассмотрения дела по существу:

1. Судья докладывает дело и предлагает конфликтующим лицам закончить его заключением мирового соглашения.

2. В случае отказа сторон заключить мировое соглашение судья предлагает сторонам, третьим лицам, прокурору, предъявившему иск, лицам, защищающим права других лиц, от своего имени изложить содержание спора о праве и свои позиции, причем прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, дают объяснения первыми. После объяснений указанных лиц судья и другие участники процесса в целях уточнения объяснений лиц задают вопросы опрашиваемым (ст. 174 ГПК).

Если дело ранее неоднократно откладывалось и в предыдущих судебных заседаниях зафиксированы объяснения участников процесса, если стороны не настаивают на повторении объяснений всех участников процесса, знакомы с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее, если не изменялся состав суда, суд вправе предоставить возможность участникам процесса подтвердить ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их либо задать дополнительные вопросы (п. 4 ст. 169 ГПК).

3. Суд устанавливает порядок исследования доказательств и в этом порядке исследует их — допрашивает свидетелей, оглашает показания ранее допрошенного свидетеля, если он отсутствует по уважительной причине в суде (ст. 180 ГПК).

5. Оглашает письменные доказательства (ст. 181 ГПК).

6. Осматривает и предъявляет участникам процесса вещественные доказательства (ч. 1 ст. 183 ГПК).

7. Оглашает протоколы осмотра на месте вещественных доказательств (ч. 2 ст. 183 ГПК). Однако с учетом того, что протокол осмотра является письменным доказательством и приобщен к материалам дела, оглашение его в числе письменных доказательств не будет являться нарушением процесса.

8. Заключение эксперта зачитывает председатель, если эксперт присутствует в заседании, то оглашает заключение сам, после чего ему могут быть заданы вопросы (ст. 187 ГПК).

9. Прокурор, представитель государственного органа или местного самоуправления, привлеченные в разбирательство дела, в конце исследования доказательств дают заключения.

10. Участники процесса дополняют материалы дела (ст. 189 ГПК), после чего суд переходит к судебным прениям.

### ***Как проходят судебные прения и реплики?***

Судебные прения регламентированы в ст. 190 ГПК. В этой части судебного заседания каждое участвующее в деле лицо вправе подвести итоги рассмотрения дела, изложить свое мнение о достаточности и достоверности исследованных доказательств, оценить их; сделать выводы о доказанности или недоказанности своей позиции; предложить свое толкование правовых норм, на основании которых подлежит разрешению дело, а также высказать мнение по существу спора — подлежат ли требования истца (заявителя) удовлетворению.

Выступления в прениях происходят в следующем порядке:

— прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц;

— истец, его представитель;

— третье лицо со стороны истца, не заявившее самостоятельных требований относительно предмета спора, и его представитель;

— ответчик, его представитель;

— третье лицо со стороны ответчика, не заявившее самостоятельных требований относительно предмета спора, и его представитель;

— третье лицо, заявившее самостоятельные требования на предмет спора, и его представитель.

Никто из выступающих не вправе ссылаться на доказательства, которые не были предметом исследования в судебном заседании.

После произнесения речей всеми лицами, участвующими в деле, их представителями они могут выступить с репликами в связи со сказанным. Смысл этих реплик состоит в дополнениях к сказанному, но не повтору уже произнесенного (ст. 190 ГПК).

В случае, если суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу.

После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения происходят в общем порядке (ст. 191 ГПК).

Данная часть судебного заседания заканчивается удалением судей в совещательную комнату (ст. 192 ГПК).

### **Как принимается и объявляется решение суда?**

Принятие и объявление решения суда регулируется ст. 192—199 ГПК. Совещание и изготовление **судом** решения происходит в помещении (совещательной комнате), в которое никто во время совещания суда не должен входить.

Деятельность суда при принятии решения детально регламентирована законом. Так, согласно ст. 196 ГПК он обязан в нормативно установленной последовательности:

- оценить доказательства;
- определить, какие обстоятельства, имеющие существенное значение, установлены, а какие не установлены;
- каковы правоотношения сторон;
- юридически квалифицировать установленные правоотношения и определить норму, подлежащую применению;
- установить, подлежит ли заявленное требование удовлетворению или нет.

В совещательной комнате судья обязан также дать ответ на вопросы:

- подлежит ли решение немедленному исполнению;
- должно ли его исполнение быть обеспечено, либо отсрочено или рассрочено;
- при необходимости указать способ и порядок исполнения решения;
- как надлежит распределить судебные расходы между сторонами, возместить расходы по оплате помощи представителя, взыскать вознаграждение за потерю времени.

Решение суда излагается в письменной форме (как правило, председательствующим или одним из судей). Оно подписывается судьей при единоличном рассмотрении дела или всеми судьями при коллегиальном рассмотрении дела, в том числе судьей, оставшимся при особом мнении (ст. 197 ГПК).

Решение объявляется (зачитывается) в зале судебного заседания. Затем судья разъясняет его содержание, срок и порядок обжалования.

При вынесении резолютивной части решения председательствующий обязан объявить, когда лица, участвующие в деле, и представители могут ознакомиться с мотивированным решением (ст. 199 ГПК).

## ***Каковы основания отложения разбирательства дела?***

В гражданском процессе отложение разбирательства дела представляет собой перенос судьей (судом) рассмотрения и разрешения дела на другой срок.

Причины отложения разбирательства дела достаточно разнообразны, и необходимость откладывать осуществление правосудия по конкретному делу возникает тогда, когда в определенный день в данном составе судей и участников судопроизводства при наличии имеющихся доказательств нельзя рассмотреть дело по существу и принять законное и обоснованное решение.

Необходимость откладывать разбирательство дела возникает, в частности, когда судья заменил без согласия истца ненадлежащего ответчика и в действительности выяснилось, что он таковым и является, а также при предъявлении встречного иска и для привлечения соучастников, третьих лиц и др.

Подобное отложение разбирательства дела оказывает самое негативное влияние на судопроизводство, поскольку затягивает рассмотрение дела, увеличивает расходы участвующих в деле лиц, что в итоге снижает и авторитет судей в обществе, поэтому оно возможно только в крайне необходимых случаях.

На практике причины отложения дела следующие:

- неправильно установлен предмет спора и доказывания по делу;
- не определен весь состав необходимых доказательств или участвующих в деле лиц;
- дело назначено к слушанию в срок, когда сторона не смогла подготовиться к разбирательству дела, и т. п.;
- нечетко работал аппарат суда (не выслали своевременно запросы, судебные повестки и др.);
- неявка граждан в суд или невыполнение его предписания (например, о предоставлении каких-либо документов, предметов и т. п.).

При отложении дела явившиеся лица должны быть извещены о новом рассмотрении дела, а неявившимся лицам, участвующим в деле, должны быть высланы судебные повестки.

## ***Каковы основания приостановления производства по гражданскому делу?***

В гражданском процессе в случаях, установленных законом (ст. 215—219 ГПК), судопроизводство может временно прекра-

таться по определению суда до наступления определенных обстоятельств.

Приостановление судебной деятельности на данном этапе выполняет двоякую функцию. Во-первых, дает возможность наступления тех обстоятельств, из-за которых было приостановлено движение по делу. Во-вторых, дает возможность участникам судопроизводства лучше подготовиться к делу (собрать дополнительные доказательства, изучить правовую базу в интересах своей позиции, принять меры к добровольному примирению и т. д.).

При этом закон разграничивает основания для приостановления производства на обязательные для суда (ст. 215 ГПК) и факультативные (ст. 216 ГПК).

Судья (суд) **обязан** приостановить производство по делу в случае:

- смерти гражданина (истца или ответчика), если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизации юридического лица, которые являются сторонами в деле или третьими лицами с самостоятельными требованиями;

- признания **стороны** недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным;

- участия ответчика в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьбы истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военного конфликта;

- невозможности рассмотрения дела до **разрешения** другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном порядке;

- обращения суда в Конституционный Суд Российской Федерации с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции Российской Федерации.

Судья (суд) **вправе** приостановить производство по делу в случае:

- нахождения стороны в лечебном учреждении, что подтверждается медицинскими документами;

- розыска ответчика;

- назначения судом экспертизы;

- назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делам об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;

— направления судом судебного поручения в другой суд для получения необходимого доказательства.

При приостановлении производства по делу процессуальные сроки также приостанавливаются в исчислении, а судья не вправе совершать какие-либо процессуальные действия в этот период, кроме выяснения обстоятельств, дающих право на возобновление судопроизводства. При возобновлении производства рассмотрение дела происходит по общим правилам.

Возобновление производства осуществляется после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление по заявлению лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда. О возобновлении производства судья выносит определение.

### ***Возможно ли окончание дела без принятия судебного решения?***

Разбирательство гражданских дел, как правило, заканчивается принятием решения. Вместе с тем, нередко выясняются обстоятельства, при наличии которых в силу закона производство по делу заканчивается без вынесения решения. По характеру этих обстоятельств и своим последствиям окончание производства по делу может быть также в форме:

- прекращения производства по делу;
- оставления заявления без рассмотрения.

Прекращением производства по делу является окончание деятельности суда по рассмотрению дела в связи с установлением отсутствия у заинтересованного лица права на судебную защиту либо ввиду прекращения спора после возбуждения дела.

Основаниями прекращения производства по делу являются:

— дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства:

а) если спор не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, а рассматривается и разрешается в ином судебном порядке;

б) если по данному спору не предоставлено лицу, обратившемуся в суд, предъявление требований в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица;

в) если оспариваемые акты не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК);

— наличие вступившего в законную силу и принятого по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решения суда или определения суда о прекра-

шении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

- отказ истца от иска и отказ принят судом;

- заключение сторонами мирового соглашения, и оно утверждено судом;

- наличие решения третейского суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, ставшее обязательным для сторон;

- смерть гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, когда спорное правоотношение не допускает правопреемство, или ликвидации организации, являвшейся одной из сторон по делу.

Данный перечень оснований прекращения производства по делу является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

В случае прекращения производства по делу вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям недопустимо.

Прекращение производства по делу оформляется определением.

Оставление заявления без рассмотрения в гражданском судопроизводстве представляет собой окончание производства по делу без вынесения решения, не препятствующее возможности вторичного обращения в суд с тождественным заявлением.

Основания оставления заявления без рассмотрения следующие:

- истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора;

- заявление подано недееспособным лицом;

- заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;

- в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

- имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде;

- стороны, не просившие о разбирательстве дела в его отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;

— истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу (ст. 222 ГПК).

Вместе с тем судья по ходатайству истца или ответчика вправе отменить свое определение об оставлении заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в пп. 6, 7 ст. 222 ГПК, если стороны представят доказательства, подтверждающие уважительность причин неявки в судебное заседание и невозможности сообщения о них суду.

На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба (ст. 223 ГПК).

В случае оставления заявления без рассмотрения производство по делу заканчивается вынесением определения, в котором не высказывается суждение по вопросу о наличии или отсутствии у сторон каких-либо прав — материальных или процессуальных, а лишь констатируется невозможность при данных условиях рассмотреть дело по существу.

Данное определение не препятствует повторному обращению в суд с аналогичными требованиями в общем порядке (ч. 2 ст. 223 ГПК).

### ***В чем особенность протокола судебного заседания как письменного доказательства?***

Протокол судебного заседания в гражданском судопроизводстве представляет собой особого рода письменное доказательство произошедшего судебного разбирательства дела.

В гражданском судопроизводстве ведение судебного протокола является обязательным условием осуществления правосудия, без которого любые результаты судебного разбирательства юридически ничтожны, а судебное решение подлежит отмене.

Это объясняется тем, что в судебном протоколе закрепляются:

- акты осуществления судебной власти;
- юридически значимые действия сторон и других участвующих в деле лиц;
- доказательства по делу.

Другими словами, протоколируется весь ход судебного разбирательства. Кроме того, протокол — одна из юридических гарантий реализации участниками состязательного судопроизводства субъективных прав, поскольку только с учетом содержания протокола оцениваются законность и обоснованность судебного решения.

Значение судебного протокола в гражданском судопроизводстве связано и с тем, что, являясь незаменимым документом осуществления правосудия, он обеспечивает возможность вышестоящим судебным инстанциям контролировать судебное разбирательство конкретных гражданских дел.

При разбирательстве дела ведение судебного протокола поручается специальному работнику суда — секретарю судебного заседания, который не должен быть заинтересован в исходе дела. Поэтому **лица**, участвующие в деле, вправе заявлять секретарю судебного заседания отвод.

Секретарь судебного заседания протоколирует не только судебные заседания, но и отдельные процессуальные действия (например, осмотр на месте вещественных доказательств) вне **судебного** заседания.

В протоколе отмечаются время и место судебного заседания, состав суда, наименование дела, сведения о явке участников судопроизводства, их объяснения, показания, заключения и прения, а также все распоряжения и определения суда, выносимые в заседании, сведения об оглашении вынесенных постановлений и их разъяснений (ст. 227 ГПК).

Для обеспечения полноты составления протокола суд может использовать стенографирование, средства аудиозаписи и иные технические средства (ч. 1 ст. 230 ГПК). Носитель аудиозаписи приобщается к протоколу судебного заседания.

Протокол должен быть изготовлен и подписан не позднее пяти дней после окончания судебного заседания, а протокол об отдельном процессуальном действии — не позднее следующего дня после его совершения.

С **судебным** протоколом вправе знакомиться участвующие в деле лица, их представители и в течение пяти дней со дня его подписания могут подать письменные замечания относительно допущенных неточностей или неполноты, после чего председательствующий в течение пяти дней вправе удостоверить их правильность, а при несогласии с ними вынести мотивированное определение об их полном или частичном отклонении.

## ГЛАВА 12. ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

### ***Какие документы относятся к судебным постановлениям?***

В целях защиты субъективных прав, свобод и законных интересов граждан и организаций суд в процессе осуществления правосудия разрешение того или иного вопроса осуществляет посредством письменных актов, именуемых судебными постановлениями.

В зависимости от содержания разрешаемого вопроса суд первой инстанции принимает постановления в форме **судебных приказов, решений** суда, **определений** суда (ч. 1 ст. 13 ГПК).

Так, постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, выносится в форме **решения** (ст. 194 ГПК). Наряду с решениями суд первой инстанции выносит также иные постановления, именуемые **определениями** (об отложении разбирательства дела и прекращении производства по делу, о замене ненадлежащего ответчика, об обеспечении иска, о назначении экспертизы и т. п.).

В соответствии с главой 11 ГПК предусмотрен особый вид судебного акта — **судебный приказ**, который выдается судьей при наличии определенных условий до возбуждения гражданского судопроизводства.

При этом необходимо отметить, что общей чертой всех видов судебных постановлений является то, что они содержат изъявление воли государства в лице суда.

### ***Каково отличие судебного решения от судебного определения?***

Судебное решение отличается от судебного определения тем, что решением осуществляется акт правосудия, т. е. защищаются нарушенные или оспариваемые субъективные права или законный интерес. Поэтому, удовлетворяя иск или отказывая в его удовлетворении, судья (суд) защищает права и законные интересы истца либо ответчика и с принятием судебного решения спорное право (интерес) становится бесспорным.

Определение как судебный акт **не разрешает существо дела** (предмет спора).

Судебным решением всегда заканчивается производство по делу. Однако из этого общего правила гражданским процессуальным законодательством предусмотрены **два исключения**. Например, производство в суде первой инстанции завершается определением о прекращении производства по делу и определением об оставлении заявления без рассмотрения.

Кроме того, определение о прекращении производства по делу не дает ответа на требование истца по существу спорного права (законного интереса). Тем не менее оно может быть приравнено к судебному решению в том отношении, что, как и судебное решение, навсегда ликвидирует спор между сторонами и лишает истца права вновь обратиться в суд с тождественным иском.

По каждому делу суд должен постановить одно решение, и лишь в виде исключения закон допускает возможность постановления по делу двух решений. Так, если при рассмотрении гражданского иска в уголовном судопроизводстве затруднительно произвести подробный расчет по гражданскому иску без отложения разбирательства уголовного дела или без получения дополнительного материала, суд может признать за потерпевшим (гражданским истцом) право на удовлетворение иска в порядке гражданского судопроизводства.

В такой ситуации приговор в части признания за потерпевшим права на удовлетворение иска в гражданском судопроизводстве выполняет функцию так называемого **промежуточного** решения.

Например, промежуточные решения могут иметь место при рассмотрении дел о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья лицу, еще не достигшему совершеннолетия. В подобных случаях малолетнему (лицу, не достигшему четырнадцати лет) возмещаются лишь расходы, вызванные повреждением здоровья (расходы на протезирование, лекарства, санаторно-курортное лечение и проч.).

По достижении потерпевшим четырнадцати лет помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, на основании нового решения дополнительно возмещается вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности (ст. 1087 ГК).

Также два решения по одному и тому же делу встречаются в случаях, когда суду необходимо исправить допущенную им ошибку и принять дополнительное решение.

### ***В чем сущность судебного решения?***

В гражданском судопроизводстве сущность судебного решения состоит в том, что оно является волевым актом органа го-

сударства. Разрешая от имени государства гражданское дело по существу, суд подтверждает определенное правоотношение (или его отсутствие), субъективные материальные права и обязанности либо определенные факты.

Однако в некоторых случаях одного лишь подтверждения правоотношения, права или факта бывает явно недостаточно для того, чтобы решение оказало реальную судебную защиту, поэтому необходим властный характер судебного решения, чтобы он проявился в приказе о совершении определенных действий (или воздержании от действий) в соответствии с законом.

В гражданском процессе судебное решение является правоприменительным актом, поскольку разрешение гражданского дела основано на применении судом к установленным обстоятельствам норм материального права.

В гражданском процессуальном законодательстве особенности судебного решения выражены в принципах его применения — законности и обоснованности (ст. 195 ГПК).

Поэтому решению суда присущи следующие особенности акта применения права:

- в целом оно имеет разовое значение;
- это официальный акт-документ, выражающий волю государства и принимаемый компетентным органом;
- оно вызывает определенные юридические последствия индивидуального характера, являясь конечным звеном в определенном юридическом составе;
- является предписанием суда на основе общих норм индивидуально определять меру возможного и должного поведения для конкретных лиц;
- является внешним формальным закреплением результата правоприменения по каждому гражданскому делу;
- это способ реального проведения в жизнь государственного принуждения;
- оно должно отвечать закрепленным в гражданском процессуальном законодательстве требованиям.

### ***Каково значение судебного решения?***

**Значение** судебного решения обусловлено задачами гражданского судопроизводства, которыми является осуществление юрисдикционной, профилактической (предупреждение правонарушений) и воспитательной (формирование уважительного отношения к закону и суду) функций (ст. 2 ГПК).

Суд своим принимаемым решением восстанавливает законность во взаимоотношениях сторон: либо признает права ист-

ца, нарушенные ответчиком, либо отклоняет требования истца, защищая тем самым права ответчика.

Решение суда — это публичный акт, который становится известным неопределенному кругу лиц, в том числе юристам-правоприменителям, которые консультируют граждан. Судебные решения по отдельным категориям дел обсуждаются руководящими судебными органами и обобщаются. Результаты обобщения освещаются в печати.

Таким образом лица, изъявившие желание совершить какую-либо сделку либо иное юридическое действие, получают информацию о правильности их совершения. Тем самым решение суда оказывает профилактическое воздействие и показывает, как не надо поступать в той или иной правовой ситуации.

Немаловажно, что значение судебного решения заключается и в том, что оно воспитывает граждан России в духе уважения к закону, приучает их правильно строить свои отношения как между собой, так и с организациями и государством в целом, а также пропагандирует само гражданское процессуальное право.

### ***Какие требования предъявляются к судебному решению?***

Предъявляемые к судебному решению требования вытекают из задач гражданского судопроизводства. Они направлены на то, чтобы:

— защитить нарушенное (оспариваемое) право, восстановить и обеспечить возможность его надлежащего осуществления;

— оказать воспитательное воздействие на участников судопроизводства, а также на широкие круги граждан.

Указанные задачи могут быть выполнены в гражданском судопроизводстве лишь при условии, если судебное решение будет убедительно, понятно и справедливо, т. е. если оказанная судебная защита будет соответствовать установленным судом обстоятельствам и закону, регулирующему спорное материальное правоотношение.

Требования, которые предъявляются к судебному решению, предусмотренные законом и по характеру подразделяются на две группы требований, предъявляемых:

- к содержанию судебного решения;
- к форме судебного решения.

Так, согласно ст. 195 ГПК судебное решение должно быть законным и обоснованным.

Решение суда является законным в том случае, когда оно вынесено при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях закона, регулирующего сходное отношение, либо исходит из общих начал и смысла законодательства.

В случае отсутствия норм права, регулирующих спорное правоотношение, суд в соответствии с ч. 3 ст. 11 ГПК применяет нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). Если отсутствуют и такие нормы, суд разрешает дело исходя из общих начал и смысла законодательства (аналогия права).

Понятие законности охватывает и требование обоснованности, так как обязанность суда выносить обоснованные решения установлена законом и нарушение этой обязанности означает нарушение закона.

**Обоснованность** судебного решения заключается в требовании соответствия высказанных в решении суждений установленным судом обстоятельствам дела.

Как правильно отметил Верховный Суд Российской Федерации в п. 1 постановления Пленума «О судебном решении» от 26 сентября 1973 г. № 9 (в ред. постановления Пленума от 26 декабря 1995 № 6), обоснованным решение следует признавать тогда, когда в нем отражены имеющие значение для данного дела факты, подтвержденные проверенными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости, или общеизвестными обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании, а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

При этом суд не должен ограничиваться лишь перечислением доказательств в своем решении, которыми подтверждаются те или иные имеющие значение для дела обстоятельства, а обязан подробно изложить их и убедительно мотивировать свой вывод об этом в своем решении.

Таким образом, из этого следует, что одним из самостоятельных требований, предъявляемых к судебному решению, является требование **мотивированности**, которое вместе с тем не тождественно требованию обоснованности.

Судебное решение должно удовлетворять также требованию полноты, иметь исчерпывающий характер. Это означает, что суд своим решением должен дать всесторонний и полный ответ на все требования и возражения сторон, которые рассматривались судом. То есть в решении должно быть сформулиро-

вано, что постановил суд по каждому исковому требованию (по каждому соединенному иску, встречному иску, заявленному требованию на предмет спора третьим лицом).

Проявлением неполноты судебного решения может быть то, что суд разрешил требования не всех истцов или в отношении не всех ответчиков. Поэтому не допускается вынесение так называемых промежуточных решений, в котором суд признает за истцом лишь право на удовлетворение иска, не решая при этом вопроса о размере присуждаемого материального блага.

Исключение из этого правила составляют **два** случая, специально предусмотренные законом:

— в силу ст. 309 УПК суд вправе при вынесении обвинительного приговора признать за гражданским истцом право на удовлетворение иска, а вопрос о размере возмещения передать на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства;

— на основании ст. 1087 ГК суд, разрешая дело о возмещении вреда, причиненного здоровью несовершеннолетнего, выносит решение о признании за потерпевшим права на возмещение по достижении им четырнадцатилетнего возраста убытков, вызванных уменьшением или утратой трудоспособности.

Требование **безусловности**, которому должно отвечать судебное решение, означает, что действие судебного решения не может ставиться в зависимость от наступления или ненаступления каких-либо условий. Это означает, что судебное решение должно быть окончательным.

В гражданском судопроизводстве условным является такое решение, которым признание права за одной стороной связывается с совершением или нес совершением какого-либо действия другой стороной и оно не устраняет неопределенности во взаимоотношениях сторон и само способно привести к новому спору.

Требование безусловности тесно связано с требованием **определенности** (категоричности), которое означает то, что судебным решением не может быть установлено альтернативное право стороны или альтернативное право выбора порядка исполнения судебного решения. Решение должно подтвердить одно конкретное субъективное право или юридическую обязанность и исключить возможность выбора способа и порядка исполнения.

Указанное требование определенности исключает возможность постановления альтернативных решений. Вместе с тем гражданское процессуальное законодательство допускает их.

Под альтернативными понимаются такие судебные решения, в силу которых ответчик обязан совершить определенные действия, но если это невозможно, он обязан совершить взамен другое действие.

Принятие альтернативного решения предусмотрено в ст. 205 ГПК, на основании которой при присуждении имущества в натуре суд указывает в решении его стоимость. Эта сумма взыскивается с ответчика, если при исполнении решения присужденного имущества в натуре не окажется. Факультативные решения также выносятся судом и на основании ст. 206 ГПК.

Составление судом мотивированного решения может быть отложено на срок не более пяти дней, однако резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела (ст. 199 ГПК). Решение подписывается составом суда. При наличии особого мнения оно приобщается к решению. Судья, выразивший особое мнение, обязан подписать решение.

### ***Какovo содержание судебного решения?***

В гражданском процессуальном праве предъявляются требования не только к содержанию судебного решения, но и к его форме. Согласно ст. 198 ГПК судебное решение должно состоять из **четырёх** частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной. Судебное решение выносится именем Российской Федерации.

Во **вводной** части судебного решения указываются время и место его принятия, наименование суда, принявшего решение, состав суда, секретарь судебного заседания, стороны, другие лица, участвующие в деле, их представители, предмет спора или заявленное требование.

В **описательной** части приводится характеристика правового конфликта. Излагаются объяснения участвующих в деле лиц со ссылкой на доказательства, которыми подтверждаются обстоятельства, составляющие содержание их объяснений. В ней излагаются первоначальные и встречные требования, требование третьего лица, заявленное относительно предмета спора.

Обстоятельства дела излагаются в таком виде, в каком их представили суду участвующие в деле лица. Изменение истцом основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований должно быть отражено в описательной части.

**Мотивировочная** часть судебного решения содержит указание на окончательный вывод суда по делу и обоснование этого вывода. Приводятся обстоятельства дела, установленные судом, и доказательства, на которых основаны выводы суда. Отдельно приводятся доводы, по которым отвергаются те или иные до-

казательства, основания удовлетворения иска и основания определенного судом размера присуждения.

Кроме фактического обоснования выводов суда по делу в целом, в мотивировочной части приводится правовое обоснование, т. е. указывается материальный закон, регулирующий спорное правоотношение. Здесь же делается ссылка на нормы процессуального права, которыми руководствовался суд, принимая решение.

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения суд может указать лишь на признание иска и принятие его судом.

Мотивировочная часть судебного решения должна быть изложена с исчерпывающей полнотой.

**Резолютивная** часть судебного решения излагается в форме безмотивного, лаконичного приказа («взыскать», «обязать», «выселить» «истребовать», «возместить», «отказать» и т. п.). В резолютивной части приводится вывод суда об удовлетворении иска или об отказе в иске полностью или в части. Поскольку резолютивная часть дословно переносится в исполнительный лист, она должна содержать полные данные о спорящих сторонах и ответ на каждое из заявленных требований.

В резолютивной части должно быть указано, как суд распределил судебные расходы: взысканы ли они и в каком размере с одной стороны в пользу другой стороны **или** в **доход** государства, а также указаны срок и порядок обжалования решения суда.

В необходимых случаях в резолютивной части приводится указание на предусмотренные законом отступления от обычного порядка исполнения решения. Такими отступлениями могут быть немедленное исполнение решения, обеспечение исполнения решения, предоставление ответчику рассрочки или отсрочки платежа (ст. 203, **211**, 212 ГПК).

Гражданский процессуальный кодекс содержит также подробные указания по вопросу о том, что должна содержать резолютивная часть судебного решения по некоторым категориям дел.

### ***Как устраняются недостатки судебного решения?***

В гражданском судопроизводстве после объявления решения по делу суд, вынесший решение, не вправе отменить или изменить его (ч. 1 ст. 200 ГПК). Ошибки, допущенные судом при вынесении решения, могут быть исправлены вышестоя-

щим судом. Таково общее правило, гарантирующее стабильность судебных решений.

Вместе с тем, если в момент изготовления судьей решения до его оглашения в тексте были допущены описки, искажения фамилии, имени, отчества, явные арифметические ошибки, они должны быть исправлены и оговорены подписями судей (ст. 197 ГПК).

Порядок исправления такого рода недостатков решения, обнаруженных после его оглашения, предусмотрен в ст. 200 ГПК.

**Описки или явные арифметические ошибки**, допущенные в решении, исправляются судом по своей инициативе или по заявлению участвующих в деле лиц в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, но их неявка не препятствует рассмотрению вопроса о внесении исправлений.

Определение, принятое по вопросу о внесении в судебное решение исправлений, может быть обжаловано путем принесения частной жалобы в вышестоящий суд.

Вопрос о внесении в решение исправлений может быть разрешен судом независимо от того, приведено ли оно в исполнение, но при условии, что решение предъявлено к исполнению в пределах срока исполнительской давности.

**Разъяснение судебного решения** является одним из важных требований, предъявляемых к судебному решению, заключающееся в ясности изложения его содержания. Не ясно изложенное решение не может выполнить стоящие перед судом задачи гражданского судопроизводства и затрудняет его исполнение.

О разъяснении решения могут просить лица, участвующие в деле, и судебный пристав-исполнитель (ст. 202 ГПК, ст. 17 Федерального закона от 21 июля 1997 года «Об исполнительном производстве»).

Причем разъяснение решения может касаться только вопросов, разрешенных судом, и суд не может под видом разъяснения решения изменить, хотя бы частично, существо решения, а должен изложить его в полной и ясной форме.

Разъяснение решения допускается, если оно еще не исполнено или не истек срок, в течение которого решение суда может быть принудительно исполнено.

Вопрос о разъяснении решения рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению и разрешению вопроса о разъяснении решения суда.

По результатам рассмотрения принимается определение, которое может быть обжаловано в частном порядке.

**Дополнительное решение** является средством исправления такого недостатка судебного решения, как неполнота. По общему правилу судебное решение должно быть исчерпывающим и давать ответы на все поставленные перед судом вопросы. Тем не менее закон считается с возможными в судебной практике случаями несоблюдения этого требования.

Основания для вынесения дополнительного решения предусмотрены ст. 201 ГПК, в соответствии с которой суд, принявший решение по делу, может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, принять дополнительное решение суда в случае, если:

— по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было принято решение суда (например, по иску о восстановлении на работе незаконно уволенного работника и взыскании оплаты за время вынужденного прогула суд взыскал определенную денежную сумму в пользу истца, не указав, восстанавливается ли он на работе. В такой ситуации условия для разрешения обоих требований имелись, но ответа на одно из них суд не дал);

— суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик (например, по иску о разделе совместно нажитого супружеского имущества суд разделил его между супругами в равных долях, не указав в решении, какое имущество присуждается истце, а какое — ответчику);

— судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Законом предусмотрен десятидневный срок для постановки вопроса о вынесении дополнительного решения, т. е. до вступления решения в законную силу.

Дополнительное решение принимается по общим правилам принятия судебных решений и может быть обжаловано как вместе с основным решением, так и отдельно от него.

Если срок для подачи заявления о вынесении дополнительного решения пропущен по уважительным причинам, он может быть восстановлен по правилам ст. 112 ГПК.

**Индексация взысканных судом денежных средств.** По заявлению взыскателя или должника суд, рассмотревший дело, может произвести соответствующую индексацию взысканных судом денежных сумм на момент исполнения решения суда (ст. 208 ГПК).

Указанное заявление рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются надлежащим образом о времени и месте судебного заседания. Неявка в суд указанных лиц не является препятствием для разрешения вопроса об индексации судом денежных сумм.

На определение суда об индексации взысканных денежных сумм может быть подана частная жалоба.

### ***Каким образом судебное решение вступает в законную силу?***

**Вступление решения суда в законную силу** необходимо понимать как особое качество принятого по делу судебного решения, которое заключается в том, что решение становится обязательным как для участвующих в деле лиц, так и для самого суда, принявшего решение, а также для всех граждан и организаций, несмотря на то, что они в рассмотрении дела не принимали участие.

Это качество судебного решения вытекает из специфики судебного решения как акта правосудия.

Момент вступления решения в законную силу определен гражданским процессуальным законодательством (ст. 209 ГПК). Решение вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование (десяти дней), если они не были обжалованы. Если на решение была подана апелляционная (кассационная) жалоба или внесено апелляционное (кассационное) представление, оно вступает в законную силу с вынесением судом второй инстанции определения об оставлении жалобы (представления) без удовлетворения.

Решения, вынесенные судами по делам об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, избирательных комиссий, комиссий референдума и должностных лиц, нарушающих избирательные права граждан, вступают в законную силу немедленно после их провозглашения, за исключением решений, вынесенных судами по делам об оспаривании результатов выборов или результатов референдумов.

В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение не отменено. Если районный суд своим решением отменяет или изменяет

решение мирового судьи и выносит новое решение, оно вступает в законную силу немедленно (ч. 1 ст. 209 ГПК).

В случае подачи кассационной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

После вступления в законную силу решения суда стороны, другие лица, участвующие в деле, их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же иски, требования, на том же основании, а также оспаривать в другом гражданском процессе установленные судом факты и правоотношения.

Если после вступления в законную силу решения, которым с ответчика присуждены периодические платежи, изменяются обстоятельства, влияющие на определение размера платежей или на их продолжительность, каждая сторона вправе путем предъявления нового иска требовать изменения размера и сроков платежей.

Вступление решения в законную силу влечет определенные правовые последствия, которые заключаются в том, что решение приобретает ряд новых свойств.

Так, основным свойством законной силы судебного решения является его **обязательность**, т. е. вступившее в законную силу решение суда обязательно для всех государственных органов и организаций, общественных организаций, должностных лиц и граждан.

Для сторон и других лиц, участвующих в деле, свойство обязательности судебного решения означает, что они должны подчиниться судебному решению, вступившему в законную силу. Обязательность вступившего в законную силу решения для граждан, должностных лиц и организаций, которые не участвовали в деле, вытекает из авторитета суда как органа государства, осуществляющего правосудие.

Например, если гражданин признан судебным решением собственником земельного участка, никто не имеет права посягать на его собственность. Но вступившее в законную силу судебное решение обязательно для не участвующих в деле лиц лишь в границах спорного правоотношения, так как заинтересованные лица вправе обратиться в суд за защитой прав и законных интересов, спор о которых этим решением разрешен не был.

Кроме того, вступившее в законную силу решение **обязательно** и для самого суда, поскольку уже с момента оглашения решения суд может вносить в него только предусмотренные законом исправления, не меняющие содержание решения (ст. 200–202 ГПК).

**Неопровержимость** как свойство вступившего в законную силу судебного решения означает невозможность дальнейшего обжалования решения в апелляционном или кассационном порядке и, следовательно, невозможность его отмены или изменения в этом порядке.

Однако в случае восстановления пропущенного по уважительной причине срока на обжалование и принесения жалобы (представления) решение, хотя оно и вступило в законную силу, может быть пересмотрено судом второй инстанции.

Последствием вступления решения в законную силу является приобретение им также свойства **исключительности**, которое выражается в том, что такое решение исключает возможность вторичного рассмотрения и разрешения дела, в отношении которого было принято данное решение.

В ст. 209 ГПК прямо предусмотрено, что по вступлении решения в законную силу стороны и другие участвующие в деле лица, а также их правопреемники не могут вновь заявлять те же иски, требования, на том же основании, а также оспаривать в другом гражданском процессе установленные судом факты и правоотношения.

Особое значение для обеспечения стабильности гражданских (в широком смысле) правоотношений имеет свойство **преюдициальности** (предрешенности) вступившего в законную силу решения. Преюдициальность решения понимается как недопустимость для лиц, участвовавших в деле, и их правопреемников оспаривания, а для суда — исследования в другом процессе фактов и правоотношений, установленных вступившим в законную силу решением суда.

Свойство преюдициальности обусловлено общим правилом об обязательности вступившего в законную силу решения для всех граждан, должностных лиц и организаций, а также юрисдикционных органов.

При этом необходимо отметить, что в силу свойства преюдициальности факты, установленные вступившим в законную силу решением суда по одному гражданскому делу, не могут оспариваться и не доказываются вновь при разбирательстве других гражданских дел, в которых участвуют те же лица, а также при разбирательстве дел арбитражным судом по вопросам об обстоятельствах, имеющих отношение к участвующим в деле лицам.

Вступившее в законную силу решение суда имеет преюдициальное **значение** и для суда, рассматривающего уголовное дело, однако преюдициальность решения суда по гражданско-

му делу касается только вопроса о том, имело ли место событие или действие, но не вопроса виновности подсудимого.

Вступившее в законную силу судебное решение имеет преюдициальное значение также и для административных органов, органов местного самоуправления и др.

Вступившее в законную силу судебное решение подлежит исполнению и при неисполнении в добровольном порядке исполняется принудительно (ст. 210 ГПК). Данное правило и обязательность решения лежат в основе свойства **исполнимости**.

Указанное свойство приобретает лишь решениями об удовлетворении исков о присуждении.

Решения об отказе в удовлетворении иска и по искам о признании не могут исполняться принудительно. Кроме того, исполнимость как свойство законной силы не действует в случаях немедленного исполнения решения (ст. 210 ГПК).

В некоторых указанных законом случаях допускается возможность принудительного исполнения до вступления решения в законную силу.

В ГПК предусмотрены **два** вида немедленного исполнения: обязательное (в силу закона) и факультативное (по усмотрению суда). В ст. 211 ГПК перечислены основания для обязательного немедленного исполнения.

Факультативное немедленное исполнение может быть допущено по основаниям, указанным в ст. 212 ГПК.

В случаях обязательного немедленного исполнения в решении указывается, что оно подлежит немедленному исполнению. При факультативном немедленном исполнении вопрос о допуске немедленного исполнения должен быть обсужден и обоснован судом.

Суд может по просьбе истца обратиться к немедленному исполнению решения, если вследствие особых обстоятельств задержка его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным (ч. 1 ст. 212 ГПК).

При допущении немедленного исполнения решения суд может потребовать от истца обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда. Обоснование немедленного исполнения отражается в мотивировочной части определения, которое может быть обжаловано в частном порядке (ч. 3 ст. 212 ГПК).

Кроме того, вопрос о немедленном исполнении решения суда может быть также рассмотрен одновременно с принятием решения суда.

## **Каковы пределы действия законной силы судебного решения?**

**Пределы действия законной силы судебного решения** рассматриваются в следующих двух аспектах: объективные пределы и субъективные пределы.

**Объективные пределы** действия законной силы судебного решения определяются рамками предмета судебного разбирательства, т. е. спорным правоотношением, хотя бы **иск** и подвергался изменению, или спорными фактами (в особом производстве).

**Субъективные пределы** законной силы судебного решения определяются тем, что судебное решение действует только в отношении лиц, участвовавших в деле, и их правопреемников.

## **Каково содержание судебного определения?**

Определения в гражданском процессе представляют собой постановления, которые принимает суд первой инстанции (коллегиально или единолично) по всем вопросам, возникающим в связи с разбирательством гражданского дела.

Определения могут быть вынесены на любой стадии разбирательства дела в суде первой инстанции (например, определение о возбуждении производства по делу, назначении дела к судебному разбирательству, об отводе судьи, о назначении экспертизы, допуске в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования, и проч.).

Свойства определения:

— определение как акт правосудия обладает обязательностью для лиц, в отношении которых оно вынесено, и для суда (судьи) его постановившего;

— в отличие от судебного решения оно не обладает таким свойством, как неизменяемость;

— свойство исключительности присуще в полной мере лишь определениям об отказе в признании заявления и о прекращении производства по делу;

— определения не обладают свойством **преюдициальности**;

— в случае, когда содержащееся в определении предписание нуждается в принудительной реализации, законодатель наделяет его свойством исполнимости.

Разнообразие определений позволяет классифицировать их по разным критериям. Так, классифицируя определения по составу суда, следует выделить **единоличные** и **коллегиальные** определения.

В связи с тем что гражданским процессуальным законодательством предусмотрена возможность рассмотрения и разрешения гражданских дел как в коллегиальном составе судей, так и единолично судьей, единоличные определения могут быть вынесены судом первой инстанции вплоть до вступления решения в законную силу.

Классификация по способу изготовления и оформления предполагает деление определений на два вида: определения в форме отдельного процессуального документа и определения, заносимые в протокол судебного заседания (протокольные).

Как отдельный процессуальный документ определение должно содержать реквизиты, указанные в ст. 225 ГПК. Так же как и судебное решение, определение состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Во **вводной** части указываются следующие данные: дата и место вынесения, наименование суда, состав суда и секретарь судебного заседания, лица, участвующие в деле, предмет спора или заявленное требование, вопрос, о котором выносится определение.

В описательной части излагаются сущность разрешаемого вопроса, мнение и доводы участвующих в деле лиц. В мотивировочной части приводятся мотивы суда, обосновывающие решение судом рассматриваемого вопроса, и ссылка на закон, на основании которого вопрос решен судом.

В резолютивной части указываются, к какому решению по рассматриваемому вопросу пришел суд, а также срок и порядок обжалования, если обжалование определения допускается.

При разрешении несложных вопросов определение может быть вынесено судом или судьей после обсуждения на месте без удаления в совещательную комнату (устно). В таком случае в протоколе судебного заседания указываются вопрос, по которому выносится определение, мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, дается ссылка на закон, а также постановление суда.

Такие определения еще называют **устными**, хотя этот термин не совсем верно отражает характер таких определений, поскольку они закрепляются письменно. Правильнее было бы назвать такие определения **протокольными**.

Вопрос о том, какие определения в какой форме выносятся, решается судом в зависимости от сложности разрешаемого вопроса и от особенности стадии гражданского процесса, в которой **ОНО ВЫНОСИТСЯ**.

Кроме того, классифицировать определения суда первой инстанции можно и **по содержанию**: на подготовительные, пресекательные, заключительные и частные определения.

Так, **подготовительные** представляют собой такие определения, которыми разрешаются возникающие в течение всего разбирательства частные процессуальные вопросы, имеющие целью подготовить нормальное развитие процесса и обеспечить вынесение законного и обоснованного судебного решения.

Подготовительными определениями могут быть: о подготовке дела к судебному разбирательству; о привлечении в процесс новых лиц, участвующих в деле; о производстве осмотра на месте и проч. Такие определения могут быть приняты до окончания разбирательства дела.

В отличие от подготовительных **пресекательные** определения характеризуются тем, что они преграждают путь к возникновению производства и дальнейшему развитию судебного процесса по делу. Пресекательным является, например, определение об отказе в принятии либо возвращении искового заявления (ст. 134, 135 ГПК). Выносятся такие определения единолично судьей.

Определения, которые завершают производство в суде первой инстанции, называются **заключительными**. Основанием для вынесения заключительных определений может быть волеизъявление сторон (отказ от иска, мировое соглашение). Например, при отказе истца от иска производство по делу подлежит прекращению.

К определениям этого вида следует отнести определение об оставлении иска (заявления) без рассмотрения. При прекращении производства по делу и оставлении иска (заявления) без рассмотрения производство завершается без вынесения решения. К заключительным следует отнести и другие определения, которыми завершается производство в суде первой инстанции (например, определение о прекращении производства из-за неподведомственности дела суду общей юрисдикции).

**Частные** определения не разрешают процессуальных вопросов, а носят лишь сигнализационный характер. Если в процессе разбирательства суд установит нарушения законности в деятельности организаций и их руководителей, нарушения правил общежития гражданами, он должен вынести частное определение и направить копию соответствующему должностному лицу или организации для принятия мер по устранению обнаруженных недостатков. В течение месяца со дня получения копии частного определения адресат должен сообщить суду о принятых мерах.

Согласно ст. 17.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях оставление должностным лицом без рассмотрения частного определения суда либо принятие мер по устранению указанных в определении нарушений закона влечет наложение административного штрафа в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда. Дело о таком административном правонарушении рассматривается судьей на основании протокола, составленного судебным приставом (ст. 23.1, 28.3 КоАП).

В случае несообщения о принятых мерах виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до десяти минимальных размеров оплаты труда. Данный вид штрафа является мерой не административной, а процессуальной ответственности, и налагается он по правилам ст. 105 ГПК.

Если при рассмотрении гражданского дела либо жалобы на неправомерные действия должностных лиц, ущемляющих права граждан, суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, он сообщает об этом прокурору (ч. 3 ст. 226 ГПК).

Частные определения не обжалуются.

### ***Как вступает определение суда в законную силу?***

Законная сила определений суда первой инстанции имеет некоторые особенности.

Так, отдельно от решения в законную силу вступают определения, которые преграждают движение дела, и определения, указанные в законе как объекты частного обжалования. Остальные определения вступают в законную силу вместе с решением.

Также немедленно вступают в законную силу определения суда об удовлетворении заявлений о пересмотре решения, определения и постановления по вновь открывшимся обстоятельствам.

Однако последствия вступления определения в законную силу отличаются от последствий вступления в законную силу решения.

Например, определения о подготовке не обладают свойством исключительности, в то время как констатирующие определения обладают этим свойством. Кроме того, большинство определений суда первой инстанции обладают свойством обязательности, а те определения, которые обжалуются отдельно от решения, дополнительно обладают еще и свойством неопровержимости.

Определения суда первой инстанции также не обладают свойством преюдициальности, поскольку содержащиеся в определении выводы не являются окончательными, и суд вправе их корректировать в гражданском процессе, не отменяя их.

Вступая в законную силу, определения суда первой инстанции приобретают свойство исполнимости, однако в ряде случаев исполняются немедленно (например, определения об обеспечении иска, о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании).

В ГПК установлен срок обязательной высылки лицам, участвующим в деле, но не явившимся в судебное заседание, копий определения суда о приостановлении или прекращении производства по делу, оставлении заявления без рассмотрения, который составляет три дня со дня вынесения соответствующих определений (ст. 227 ГПК).

## ГЛАВА 13. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

### ***Является ли заочное производство необходимостью в разрешении споров?***

Судебная практика свидетельствует о том, что ответчики не всегда стремятся участвовать в состязательном гражданском судопроизводстве. Сложившееся положение обусловлено рядом причин, в том числе и осознанием ответчиками законности и доказанности предъявляемых к ним исковых требований, неумением защититься от предъявленного иска, незнанием процессуальных правил судопроизводства, нежеланием прибегать к дорогостоящей помощи адвокатов и т. п.

Поэтому в результате подобной неявки ответчиков суды вынуждены откладывать разбирательство дела (и нередко многократно) со всеми вытекающими отсюда отрицательными последствиями (нарушение сроков рассмотрения дел, увеличение судебных расходов и др.).

Законодатель в результате принятия Федерального закона от 30 ноября 1995 года «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» возродил в российском гражданском процессе заочное производство, позволяющее суду рассматривать иски в упрощенном порядке и без ответчика.

Данное упрощение порядка гражданского судопроизводства непосредственно связано с отсутствием ответчика, который не выступает в судебном заседании, не заявляет ходатайства, не оспаривает утверждений истца и т. п. Вместе с тем неявка истца в суд такие процессуальные **последствия** не вызывает.

Таким образом, заочное производство представляет собой установленный порядок судебного производства в отсутствие ответчика.

То есть заочное производство возможно, если ответчик не сообщил об уважительных причинах неявки и не просил о рассмотрении дела в его отсутствие (ч. 1 ст. 233 ГПК). Заочное производство представляет собой исключение из общих правил состязательного гражданского судопроизводства. Заочным может быть только рассмотрение и разрешение исков. Особое производство и производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, не регламентированы как заочные.

## **Каковы условия ведения заочного производства?**

При разбирательстве гражданского дела по правилам заочного производства закон предусматривает четыре обязательных условия:

- ответчик должен быть надлежащим образом извещен о времени и месте судебного заседания;
- ответчик в суд не явился без уважительных причин и не просил о рассмотрении дела в его отсутствие;
- истец согласен на рассмотрение и разрешение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика;
- истцом не изменен предмет или основание иска, не увеличен размер исковых требований.

При несоблюдении любого из указанных условий заочное производство неправомерно.

В соответствии с ч. 2 ст. 233 ГПК вынесение заочного решения допускается и тогда, когда в процессе участвуют несколько ответчиков и все ответчики не явились в судебное заседание по неуважительным причинам.

В гражданском процессе для заочного производства характерно своеобразное проявление принципа **диспозитивности**: с одной стороны, у истца как бы шире диспозитивные полномочия, а с другой — он ограничен в правах на гражданско-правовую защиту, лишен возможности распоряжаться исковыми средствами защиты права.

## **Каков порядок проведения судебного заседания при заочном производстве?**

Учитывая, что вопрос о заочном производстве может решаться только в случае неявки ответчика, этот вопрос обсуждается на этапе в судебном заседании сразу же, когда суд выслушал секретаря судебного заседания о явке вызванных по делу лиц.

Установив неявку ответчика по делу и выяснив мотивы такой неявки, суд в начале судебного заседания разъясняет явившемуся истцу его право на разбирательство дела в исковом производстве или в порядке заочного производства, т. е. истцу предоставляется право выбирать порядок разбирательства его искового требования.

При согласии истца суд выносит определение о заочном разбирательстве данного иска (ч. 1 ст. 233 ГПК). Если истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства, то суд обязан отложить рассмотрение дела и направ-

вить ответчику извещение о времени и месте нового судебного заседания.

Истец в заочном производстве не вправе изменять предмет и основание иска и увеличивать размер исковых требований. В противном случае суд обязан отложить разбирательство дела и вновь вызвать в судебное заседание ответчика, так как изменение элементов или цены иска допустимо в суде лишь в присутствии ответчика.

В заочном производстве судебное заседание строится так же, как и в состязательном судопроизводстве, за исключением перечисленных особенностей (ст. 234 ГПК). Суд в исследовании обстоятельств дела ограничен доказательствами, имеющимися в деле, поскольку он хотя и учитывает доводы и ходатайства обеих сторон, однако в основном это будут материалы истца. Доказательственные материалы ответчика в деле существуют в виде документов или вещей.

Поэтому в целом такой порядок не вполне обеспечивает объективное и всестороннее выяснение действительных обстоятельств дела, спорных правоотношений сторон. Вместе с тем он целесообразен и необходим, поскольку дисциплинирует ответчика, повышает его ответственность за собственное поведение и способствует своевременному разрешению гражданских дел.

Проведенное судебное заседание заканчивается вынесением решения, которое закон называет заочным.

### ***В чем своеобразие заочного решения?***

В гражданском процессе заочное решение представляет собой разновидность постановлений, выносимых судом первой инстанции, и имеет такую же структуру, как и решения, выносимые в состязательном судопроизводстве. В соответствии со ст. 198 ГПК его содержание подразделено на вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную части.

В связи с этим своеобразие данного акта правосудия отражено уже в его наименовании: заочное решение.

В **описательной** части суд обязательно отмечает, что дело рассмотрено без ответчика и соблюдены указанные ранее четыре условия правомерности заочного производства.

В **мотивировочной** части решения суд излагает суть разбираемого спора о праве со слов истца и анализирует в основном доказательства, сообщения и доводы истца. В тех случаях, когда неявившийся ответчик представил письменные или вещественные доказательства либо письменное объяснение, они обязательно учитываются судом.

**В резолютивной** части решения суд излагает не только, как он разрешил заявленные требования, как распределил судебные расходы, но и указывает срок и порядок подачи заявления об отмене этого решения суда (ст. 234 ГПК).

Вместе с тем в ст. 237 ГПК установлена возможность обжалования заочного решения, в соответствии с которой ответчик вправе подать в суд, принявший заочное решение, заявление об отмене этого решения суда в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения.

Кроме того, заочное решение суда может быть обжаловано сторонами также в кассационном порядке, а заочное решение мирового судьи — в апелляционном порядке в течение десяти дней по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене этого решения суда, а в случае, если такое заявление подано, то в течение десяти дней со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

Таким образом, закон определил **два** срока и порядка обжалования заочного решения:

— один — кассационный (апелляционный), общий как для истца, так и для ответчика;

— другой — специальный, только для ответчика.

Таким образом, диспозитивные полномочия у ответчика в этой части шире, нежели у истца. Для того чтобы ответчик мог ознакомиться с актом правосудия и обжаловать его, на суд возложена обязанность в трехдневный срок выслать ответчику копию заочного решения с уведомлением о вручении.

### ***Является ли защита прав и законных интересов ответчика в заочном производстве формальной?***

Сущность заочного производства в гражданском процессе состоит в рассмотрении и разрешении исковых требований в отсутствие ответчика, которая заключается в своеобразной гражданской процессуальной санкции по отношению к недисциплинированному должнику.

Поэтому в любом случае возможность заочного разбирательства дела должна побудить ответчика явиться по вызову в суд и активно отстаивать свои права и законные интересы в состязательном судопроизводстве.

Вместе с тем было бы ошибкой полагать, что защита прав и законных интересов ответчика в заочном производстве юридически не обеспечена.

Как в состязательном, так и в заочном производстве суд призван защищать нарушенные или оспариваемые права граж-

дан и организаций независимо от того, выступают они в гражданском процессе истцами, ответчиками или третьими лицами.

Для достижения этой цели суд обязан устанавливать действительные обстоятельства дела, выяснять, кто из спорящих сторон прав, а кто виноват, и в соответствии с доказанными фактами и нормами права принимать законное и обоснованное решение. Поэтому, несмотря на то что в судебной практике абсолютное большинство исков судами удовлетворяются, в принципе не исключена возможность, что суд откажет истцу в удовлетворении заявленных требований и тем самым защитит права и законные интересы ответчика.

В гражданском процессуальном кодексе также предусмотрен ряд специальных процессуальных средств обеспечения законных интересов ответчика в заочном **производстве**. В частности, к ним можно отнести то, что суд извещает ответчика о заявленном истцом правопритязании, когда высылает ему копию искового заявления.

Также суд извещает ответчика о времени и месте судебного заседания. Поэтому во всех случаях ответчик не лишен возможности представить суду свои письменные возражения, ходатайства, соображения и доводы, и если они представлены, то, несомненно, будут анализироваться и учитываться судом в ходе рассмотрения дела.

Помимо этого, закон ограничивает истца в изменении пределов предъявленного иска, предмета и основания иска и его размеров. Ответчику высылается копия заочного решения в трехдневный срок, и он вправе обжаловать решение как в упрощенном порядке в суд, вынесший заочное решение, так и в кассационном (апелляционном) порядке в суд второй инстанции.

## **ГЛАВА 14. СУДОПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

### ***В чем сущность судопроизводства по делам, возникающим из публичных правоотношений?***

Любое демократическое государство невозможно без ограничения произвола чиновников, без действенных гарантий правомерности и справедливости в работе государственного аппарата. Подобные гарантии способна дать только судебная власть, и потому желательно действия каждого субъекта исполнительной и законодательной ветвей власти поставить под контроль суда.

В Российской Федерации такой контроль протекает в рамках гражданского судопроизводства при разбирательстве дел, возникающих из публичных правоотношений.

Необходимость судебного контроля за действиями органов исполнительной и законодательной властей вытекает из принципа разделения ветвей власти как основного начала осуществления в целом государственной власти. Правовой институт, регулирующий судебный порядок рассмотрения и разрешения споров в сфере публичных правоотношений между гражданами и организациями, с одной стороны, и органами исполнительной и законодательной властей, с другой стороны, получил название административной юрисдикции.

Сущность данного вида судопроизводства предопределяет его самостоятельность в системе гражданского процессуального права. По правилам данного производства судами рассматриваются и разрешаются дела не только из административно-правовых отношений в собственном смысле, но и из государственно-правовых (избирательных), финансово-правовых (налоговых) и некоторых других отношений.

### ***В чем проявляется особенность процессуальных правоотношений по делам, возникающим из публичных правоотношений?***

Общее для всех дел данной категории заключается в том, что они связаны с деятельностью различных управленческих

и законодательных структур либо с работой различных должностных лиц. В судебном заседании суд рассматривает правовой конфликт, возникший в публичных правоотношениях.

В гражданском судопроизводстве в юридических отношениях, с одной стороны, обязательно участвуют орган управления, законодательный орган или должностное лицо, с другой — гражданин. Они противопоставлены друг другу конфликтной ситуацией, и предметом их разбирательства служат нарушенные субъективные права и свободы гражданина, гарантированные Конституцией РФ, законами и другими нормативными правовыми актами.

В судебном рассмотрении возникшего конфликта стороны занимают равноправное процессуальное положение, поэтому в данном случае имеет место спор о праве имущественного или неимущественного характера, и его своеобразие состоит в том, что он подлежит разрешению на основании норм административного (избирательного, налогового) права в порядке гражданского судопроизводства.

Рассматривая такие споры, суд осуществляет прямой контроль за правовыми актами исполнительной и законодательной властей.

### ***В чем общие особенности дел, возникающих из публичных правоотношений?***

Дела, возникающие из публичных правоотношений, подлежащие рассмотрению и разрешению судом, перечислены в ст. 245 ГПК, и к ним относятся дела:

— по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;

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

— по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и иные дела, возникающие из публичных правоотношений и отнесенные федеральным законом к ведению суда.

Перечисленные дела существенно отличаются друг от друга, но все они рассматриваются и разрешаются по общим правилам гражданского судопроизводства, т. е. по правилам искового производства, но с некоторыми изъятиями и дополнениями.

Так, наиболее существенными являются следующие правила:

— это неисковые производства, так как в них нет ни истца, ни ответчика, ни третьих лиц. Обязательными участниками выступают заявитель, с одной стороны, и должностные лица или представители соответствующего органа управления или местного самоуправления — с другой;

— в данном производстве не применяются иски: иски о защите права (иск, встречный иск, мировое соглашение и т. п.);

— все дела рассматриваются и разрешаются единолично судьей.

В соответствии со ст. 246 ГПК, дела, возникающие из публичных правоотношений, рассматриваются и разрешаются судьей единолично, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, коллегиально по общим правилам искового производства. Единственный в настоящее время случай коллегиального рассмотрения судом в составе трех профессиональных судей и регулируемый гражданским процессуальным кодексом в ст. 260 ГПК — это дела о расформировании избирательных **комиссий**, комиссии референдума;

— предмет судебного исследования служат официальные документы должностных лиц, управленческих и законодательных органов;

— обязанность доказывания возлагается на административные и законодательные органы, должностных лиц, и участие гражданина в судебном доказывании составляет его процессуальное право, а не обязанность;

— судья при удовлетворении заявления гражданина, организации либо прокурора обладает полномочиями: признать недействующими нормативные правовые акты; признать незаконным административный акт и обязать орган **в** полном объеме устранить допущенное нарушение прав и свобод гражданина или препятствия к осуществлению его прав и свобод **и др.**;

— судебные решения реализуют сами управленческие и законодательные структуры, не применяя правила исполнительного производства.

При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, не применяются правила о заочном производстве. Кроме того, при рассмотрении и разрешении дел данной категории суд не связан основаниями и доводами заявленных требований.

Суд может признать обязательной явку должностных лиц, и в случае неявки указанные лица могут быть подвергнуты штра-

фу в размере до десяти минимальных размеров оплаты труда (ст. 246 ГПК).

Уровень гражданской процессуальной регламентации данного производства в целом значительно выше, чем у искового производства. Так, законом определены сроки обращения в суд заинтересованных лиц и судебного разбирательства, состав участников, предмет, средства и распределение обязанностей по доказыванию, полномочия судьи и др.

Все это свидетельствует о том, что судебный контроль в сфере дел, возникающих из публичных правоотношений, развивается в рамках гражданского судопроизводства, с превращением его в дальнейшем в административную юрисдикцию как самостоятельную четвертую ветвь правосудия (наряду с конституционным, гражданским и уголовным судопроизводством)<sup>1</sup>.

### ***Каковы особенности производства по делам о признании не действующими нормативных правовых актов полностью или в части?***

В системе разделения государственной власти на три ветви (ст. 10 Конституции РФ) на судебную власть возложен контроль за законностью нормативных правовых актов как исполнительной, так и законодательной властей, которыми создаются новые юридические нормы (решения, инструкции, постановления, распоряжения и т. п.), не соответствующие Конституции РФ или федеральным законам.

В связи с этим важное значение имеет внесение в ГПК норм, регулирующих производство по делам об оспаривании нормативных правовых актов. В новом ГПК этому посвящена глава 24 «Производство по делам о признании не действующими нормативных правовых актов полностью или в части», включенная в подраздел III — «Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений».

Впервые законодательно не только закреплено право судов общей юрисдикции рассматривать данную категорию дел (это право было предусмотрено в ст. 115, 116, 231 прежнего ГПК РСФСР, некоторых федеральных законах), но и урегулированы особенности рассмотрения и разрешения таких дел.

Оспаривание нормативных актов, регулируемое главой 24 ГПК, представляет собой так называемый «абстрактный норма-

<sup>1</sup>См.: Власов А. А. Какой будет административная юрисдикция? // Российская юстиция. 2002. № 11. С. 17—19.

**контроль»** (в отличие от **«конкретного нормоконтроля»**, осуществляемого судами при рассмотрении конкретного дела), т. е. проверку соответствия определенного нормативного акта другому нормативному акту, имеющему большую юридическую силу, безотносительно к спору о защите субъективных прав каких-либо заинтересованных лиц.

### ***Какова подсудность и подведомственность дел о признании не действующими нормативных правовых актов полностью или в части?***

Новый ГПК внес определенность во многие проблемы, касающиеся дел об оспаривании нормативных актов и вызывавшие различное их толкование в судебной практике, в том числе (учитывая положения АПК РФ, введенного в действие с 1 сентября 2001 г.) в вопросы подведомственности и подсудности дел данной категории.

Так, дела об оспаривании нормативных правовых актов ниже уровня федеральных законов в порядке «абстрактного нормоконтроля» (оспаривание федеральных законов по основанию их противоречия Конституции РФ возможно в силу ст. 125 Конституции РФ в Конституционном Суде РФ) подведомственны в настоящее время как судам общей юрисдикции, так и арбитражным судам.

В соответствии со ст. 192 Арбитражного процессуального кодекса РФ (далее — АПК) арбитражным судам предоставлено право рассматривать заявления граждан, организаций, иных лиц, а также прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов о признании недействующими нормативных правовых актов, принятых государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, должностным лицом, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Вместе с тем в п. 1 ст. 29 АПК предусмотрено, что дела об оспаривании нормативных правовых актов подведомственны арбитражным судам, если их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда федеральным законом.

В настоящее время подведомственность дел об оспаривании нормативных актов арбитражным судам предусмотрена только Налоговым кодексом Российской Федерации (п. 2 ст. 138), Федеральным законом «О рынке ценных бумаг» (ст. 43), Федеральным законом «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» (ст. 13). Таким образом, во всех осталь-

ных случаях независимо от того, кто обращается с таким заявлением и какого содержания оспариваемый нормативный акт, дела об оспаривании нормативных правовых актов подведомственны судам общей юрисдикции.

Согласно п. 3 ст. 251 нового ГПК не подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции и заявления об оспаривании нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ.

В силу пп. «а», «б» ч. 2 ст. 125 Конституции РФ к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ относится проверка соответствия Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти субъектов РФ.

Подсудность дел об оспаривании нормативных правовых актов, рассматриваемых судами общей юрисдикции, определена в ст. 24, 26, 27 ГПК.

Согласно п. 2 ст. 27 ГПК к подсудности Верховного Суда РФ отнесены дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства Российской Федерации и иных федеральных органов государственной власти.

По сравнению со ст. 116 ГПК РСФСР в ГПК РФ расширен перечень нормативных актов, которые могут быть оспорены в Верховном Суде РФ. Впервые в этот перечень включены нормативные правовые акты Президента РФ и Правительства РФ. Хотя возможность обжалования нормативных актов Правительства РФ в общих судах появилась с 3 января 1998 г., в связи с принятием Закона РФ «О Правительстве РФ», родовая подсудность таких дел законом установлена не была, что нередко вызывало определенные разночтения в судебной практике.

Необходимо отметить, что возможность оспаривания нормативных правовых актов Президента РФ появилась впервые. Ранее Верховный Суд РФ отказывал в принятии подобных заявлений.

Что касается подсудности дел об оспаривании нормативных правовых актов судам субъектов РФ, то здесь перечень оспариваемых нормативных актов не изменился. Так, согласно п. 2 ст. 26 ГПК суд субъекта РФ вправе рассматривать в качестве суда первой инстанции дела об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов Рос-

сийской Федерации, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций.

Исключение из указанной нормы по сравнению со ст. 115 прежнего ГПК указания об оспаривании нормативных правовых актов должностных лиц субъектов РФ не означает сужение сферы судебной защиты в данной области, поскольку понятие органа государственной власти включает в себя и высшие должностные лица этих органов.

Все остальные дела данной категории подсудны районным судам. К ним относятся дела об оспаривании нормативных правовых актов органов местного самоуправления.

### **Каковы отличительные признаки нормативного и ненормативного правового акта?**

При рассмотрении судом этих дел нередко возникают сложности при определении предмета оспаривания: является ли акт нормативным или ненормативным (например, индивидуальным), имеющим значение в силу того, что от этого зависит определение подведомственности и подсудности дела.

В теории права под нормативным правовым актом понимается официальный акт — документ правотворчества компетентного органа, содержащий юридические нормы (устанавливающий, изменяющий или отменяющий юридические нормы)<sup>1</sup>.

Верховный Суд РФ, давая разъяснение по вопросам судебной практики (ст. 126 Конституции РФ), в п. 2 постановления Пленума от 27 апреля 1993 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону» (в ред. постановлений Пленума от 25 мая 2000 г. № 19 и 24 апреля 2002 г. № 8) отметил, что под **нормативным правовым актом** понимается изданный в установленном порядке акт **управомоченного** на то органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, устанавливающий правовые нормы (правила поведения), **обязательные** для **неопределенного** круга лиц, рассчитанные на **неоднократное** применение, действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные актом.

Под правовым актом **индивидуального (ненормативного) характера** понимается акт, устанавливающий, изменяющий или отменяющий права и обязанности **конкретных лиц**.

<sup>1</sup> См.: Алексеев С. С. Общая теория права. М., 1982. Т. 2. С. 201.

## **Каков порядок обращения в суд по делам о признании не действующими нормативных правовых актов полностью или в части?**

Правом обратиться с заявлением о признании нормативно-го акта противоречащим закону полностью или в части обладают гражданин, организации, прокурор, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом органа государственной власти, органа **местного** самоуправления или должностного лица нарушаются их права и свободы.

С заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части вправе также обратиться Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, орган законодательной (представительной) власти субъекта РФ, высшее должностное лицо субъекта РФ, орган местного самоуправления, глава муниципального образования, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом нарушена их компетенция (ч. 1 ст. 251 ГПК).

В ГПК указаны требования, которым должно соответствовать подаваемое заявление — наименование органа, принявшего оспариваемый нормативный правовой акт, дата принятия и т. д., определен порядок рассмотрения заявления (ст. 131, ч. 5 ст. 251, ст. 252).

Заявление подается по общим правилам подсудности, и оно рассматривается в течение месяца со дня его подачи с участием лиц, обратившихся в суд с заявлением, представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и прокурора.

Прокуроры вправе обращаться в суд по оспариванию актов органов государственной власти, местного самоуправления или должностных лиц, которые нарушают права и свободы неопределенного круга лиц, в силу своей государственной деятельности по надзору за законностью. Например, с заявлением на постановления, содержащие различного рода запреты, повышающие тарифы и т. п.

### **Как определяется результат по делу?**

В интересах обеспечения законности в данной сфере законодатель установил правило, согласно которому отказ лица, обратившегося в суд, от своего требования не влечет за собой

автоматического прекращения производства по делу (ч. 3 ст. 252 ГПК).

Признание требования органом государственной власти, органом местного самоуправления или должностным лицом, принявшими оспариваемый нормативный правовой акт, для суда также необязательны, и суд вправе продолжить рассмотрение заявления и принять соответствующее решение.

Суд, признав, что оспариваемый нормативный правовой акт не противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, принимает решение об отказе в удовлетворении соответствующего заявления.

Установив, что оспариваемый нормативный правовой акт или его часть противоречат федеральному закону либо другому нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, суд признает нормативный правовой акт **не действующим** полностью или в части **со дня его принятия** или **иного указанного судом времени** (ч. 2 ст. 253 ГПК).

Текст решения суда или сообщение о решении после вступления его в законную силу должно быть опубликовано в печатном издании, в котором ранее был официально опубликован данный нормативный правовой акт. Если данное печатное издание прекратило свою деятельность, такое решение или сообщение публикуется в другом печатном издании, в котором публикуются нормативные правовые акты соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица.

Решение суда о признании нормативного правового акта недействующим не может быть преодолено повторным принятием такого же акта (ч. 4 ст. 253 ГПК).

### ***В чем специфика производств по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации?***

В гражданском процессе судебная защита избирательных прав граждан является самостоятельным процессуальным институтом, который возник с первыми выборами в Верховный Совет СССР. В ГПК он регулируется ст. 259—261 и обеспечивает защиту права избирать, если возникают осложнения в связи с неправильностями в списках избирателей (невключение гражданина в список, исключение его из списка, искажение фамилии, имени или отчества в списке, ошибочное включение в список избирателей каких-то лиц).

Развитие данного института началось в 90-е годы двадцатого столетия, когда выборы в Российской Федерации стали проводиться в условиях соперничества и состязательности. При этом выяснилось, что избирательные права граждан РФ, гарантированные ст. 32 Конституции РФ, могут быть нарушены, в частности, при отказе зарегистрировать кандидата на выборную должность; отказе признать депутатские полномочия и в выдаче депутатского удостоверения; отказе в регистрации федерального списка кандидатов; отказе избирательной комиссии засчитать подписи избирателей в подписных листах или отказе принять подписные листы и т. п.

Также неправомерным может быть перенос даты выборов, незаконными могут быть закон субъекта РФ о выборах, а также нормативные акты (положения и инструкции) Центральной избирательной комиссии РФ либо их разъяснения.

### ***Каков перечень категорий и особенностей дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации?***

Суды рассматривают различные дела о защите избирательных прав граждан, и наиболее распространены в судебной практике следующие требования:

- об отмене регистрации кандидата и о признании его избрания недействительным;
- об отмене регистрации кандидата на выборную должность в связи со злоупотреблением правом на предвыборную агитацию;
- о признании выборов недействительными.

Перечисленные категории дел имеют общие черты с делами искового производства, поскольку выступают две стороны с противоположными юридическими интересами, а также имеет место спор о праве как предмете судебного разбирательства и аналогичный ряд исковых средств защиты права. Однако при этом **защищается не частное право гражданина, а его публичное право** быть избранным. Поэтому, рассматривая и разрешая требования о защите избирательных прав, суд тем самым контролирует деятельность избирательных органов.

Нормативную основу института судебной защиты избирательных прав составляет Федеральный закон от 12 июня 2002 г. «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации».<sup>1</sup>

<sup>1</sup> СЗ РФ. 2002. № 24. Ст. 2253.

## ***В чем особенности подведомственности и подсудности данных дел?***

Подведомственность названных дел в основном альтернативная — заинтересованное лицо по своему усмотрению может обратиться в вышестоящую избирательную комиссию либо в суд. И только по жалобам на неправильности в списках избирателей заинтересованное лицо должно вначале обратиться во внесудебные инстанции и при несогласии с их решением — в суд (императивная подведомственность).

Родовая подсудность дел зависит от того, решения избирательной комиссии какого уровня обжалуются. Так, решения (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума, обжалуются в Верховный Суд РФ. Решения (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, окружных избирательных комиссий в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации, соответствующих комиссий референдума, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума обжалуются в суд субъектов Федерации. Решения остальных избирательных комиссий (территориальных, участковых) обжалуются в районные суды.

## ***Каков круг субъектов по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации?***

В ст. 259 ГПК определен круг субъектов, которые вправе обжаловать в суд решения или действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательных комиссий, комиссий референдума, должностного лица, нарушающие избирательные права или право на участие в референдуме граждан Российской Федерации.

К ним относятся: избиратели, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки и их доверенные лица, политические партии, их региональные отделения, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума и наблюдатели, прокурор.

Прокурор, являясь субъектом обращения в суд, в соответствии с ч. 1 ст. 259 ГПК в пределах своей компетенции вправе по своей инициативе ставить вопрос о защите нарушенных избирательных прав неопределенного круга лиц.

### **Каков порядок обращения в суд?**

По заявлению других лиц дела указанной категории также рассматриваются с участием прокурора, однако неявка в судебное заседание не препятствует рассмотрению дела по существу (ч. 3 ст. 260 ГПК).

Заявления подаются по общим правилам о подсудности.

В ст. 260 ГПК определены сроки обращения в суд и рассмотрения заявлений, в соответствии с которой заявление в суд может быть подано в течение **трех месяцев** со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении избирательного законодательства о референдуме или избирательных прав или права на участие в референдуме заявителя.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, **об отказе в регистрации** кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, **об отмене регистрации** кандидата (списка кандидатов), может быть подано в суд в течение **десяти дней** со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума соответствующего решения.

Кроме того, заявление избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, **об отмене регистрации** кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за **восемь дней** до дня голосования.

После опубликования результатов выборов, референдума заявление, касающееся нарушения избирательных прав или права на участие в референдуме, имевшего место в период избирательной кампании, подготовки и проведения референдума, может быть подано в суд в течение **года** со дня опубликования результатов соответствующих выборов, референдума.

Причем заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено судом в течение **трех дней** со дня их подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а **в день голосования — немедленно (ч. 1 ст. 260 ГПК)**.

Заявление, поданное в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, должно быть рассмотрено в течение **пяти дней** со дня его подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день голосования или в день, следующий за днем голосования, — **немедленно**. В случае, если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, решение относительно заявления принимается не позднее чем через **десять дней** со дня подачи заявления.

### ***Каковы особенности рассмотрения дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме?***

**Решение** относительно заявления избирательной комиссии, зарегистрировавшей кандидата (список кандидатов), заявление кандидата, зарегистрированного по тому же избирательному округу, избирательного объединения, избирательного блока, списки которых зарегистрированы по тому же избирательному округу, **об отмене регистрации** кандидата (списка кандидатов) принимаются не позднее чем за **пять дней** до дня голосования.

Заявление относительно решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума должно быть рассмотрено судом в течение **двух месяцев** со дня его подачи (ч. 2 ст. 260 ГПК).

В судебном доказывании преобладают, помимо объяснений заинтересованных лиц, письменные доказательства (решения окружной избирательной комиссии, подписные листы, **агитационные материалы** и т. п.) и заключения специалистов-графологов.

Пятидневный срок на подачу кассационной жалобы распространяется лишь на решение суда, принятого в ходе избирательной кампании или подготовки и проведения референдума (ч. 3 ст. 261 ГПК). После окончания избирательной кампании действует общий десятидневный срок, установленный в ст. 338 ГПК.

### ***Какие решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих подлежат обжалованию?***

Рассмотрение жалоб на неправомерные решения, действия (бездействие) органов государственной власти, органов местно-

го самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, нарушающих права и свободы граждан, регулируется ст. 254—258 ГПК.

В случае если права или законные интересы заявителя ущемляют должностные лица или органы исполнительной власти, он вправе обратиться в суд за судебной защитой.

Обжаловать в суд можно любые действия, а также бездействие государственных служащих государственного или общественного аппарата при условии, что они ограничивают осуществление субъективных прав или незаконно возлагают дополнительные обязанности. Так, можно обжаловать отказы в регистрации организации, партии, газеты, жилого строения, в регистрации по месту жительства и т. п.

Также можно обжаловать в суд действия налоговых органов и др.

Практически нельзя перечислить все административные акты, в отношении которых возможна судебная проверка их законности. К решениям, действиям (бездействию) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, оспариваемым в порядке гражданского судопроизводства, относятся коллегиальные и единоличные решения и действия (бездействие), в результате которых:

- нарушены права и свободы гражданина;
- созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод;
- на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности ( ст. 255 ГПК).

***В чем особенности рассмотрения дел по обжалованию решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих?***

В ГПК установлены определенные правила разбирательства дел данной категории, согласно которым подведомственность дел является альтернативной, т. е. заинтересованное лицо вправе обращаться непосредственно в суд или вышестоящий в порядке подчиненности орган (ч. 1 ст. 254 ГПК).

Суд рассматривает заявление в течение десяти дней с участием гражданина, руководителя или представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления, долж-

костного лица, государственного или муниципального служащего, решения, действия (бездействия) которого оспариваются (ч. 1 ст. 257 ГПК).

Неявка в судебное заседание кого-либо из указанных лиц, надлежаще извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению заявления.

***Какова специфика доказательств и последствий рассмотрений дел об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих?***

В ходе разбирательства дела суд исследует документы, на основании которых было вынесено обжалуемое постановление или **совершенно** обжалуемое действие (бездействие), заслушивает объяснения заявителя и представителя органа государственной власти или местного самоуправления. В необходимых случаях заслушиваются свидетели.

При удовлетворении жалобы судья обязывает соответствующее должностное лицо устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод в течение **трех дней** со дня вступления решения в законную силу. В суд и гражданину должно быть сообщено об исполнении решения суда не позднее чем в течение **месяца** со дня получения решения.

В случае неисполнения к виновным лицам применяются санкции в соответствии с Законом «Об исполнительном производстве».

## ГЛАВА 15. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

### ***Каковы общие понятия особого производства?***

В гражданском процессе особое производство представляет собой особый процессуальный порядок рассмотрения дел в судах первой инстанции, применяемый в отношении определенного законом круга гражданских дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

Особое производство отличается от искового производства и производства по делам из публичных правоотношений тем, что в основе последних лежит спор о материальном праве. Это основное отличие обуславливает ряд процессуальных особенностей, которыми характеризуется особое производство.

Так, в делах особого производства предметом судебной защиты является законный интерес заявителя, опосредованный субъективным правом.

В правоведении под законным интересом понимаются социальные потребности, взятые законом под свою охрану не путем предоставления их носителю субъективных материальных прав, а предоставлением им (или другим лицам) права прибегнуть к судебной или иным правовым формам защиты<sup>1</sup>.

При этом защита законного интереса в особом производстве необходима заявителю не ради самой защиты, а для осуществления или приобретения субъективного права в будущем. Так, гражданину необходимо установить в судебном порядке факт нахождения его на иждивении умершего потому, что состоявшееся решение по его заявлению послужит основанием для признания его наследником по закону.

Также в порядке особого производства устанавливаются юридические и доказательственные факты, а иногда делается вывод о правовом статусе гражданина или решаются другие правовые вопросы (на основании установленных фактов, например, гражданин признается безвестно отсутствующим или недееспособным либо решается вопрос о передаче имущества в собственность государства и т. д.).

<sup>1</sup> См.: *Лукасян Р. Е.* Проблемы интереса в советском гражданском процессуальном праве. Саратов, 1970. С. 38.

В связи с тем что деление жизненных обстоятельств на имеющие юридическое значение и юридически безразличные весьма условно, юридическая значимость факта, устанавливаемая в делах особого производства, должна определяться конкретно по каждому делу. Для определения юридической значимости факта следует выяснять цель данного факта, т. е. те последствия, наступления которых желал бы заявитель.

Поэтому факт признается юридическим, если для достижения преследуемой заявителем цели он имеет правообразующее значение.

Кроме того, в особом производстве может быть установлен сравнительно большой круг доказательственных фактов, т. е. таких, из существования которых можно сделать вывод о наличии (или отсутствии) искомых (юридических) фактов. Так, факт рождения человека является юридическим фактом, влекущим правовые последствия, а факт регистрации этого рождения — доказательственный факт.

Поэтому сущность особого производства состоит в защите юридических интересов путем установления юридических или доказательственных фактов.

### ***Каков состав участников процесса по делам особого производства?***

Состав лиц, участвующих в особом производстве, отличается от состава лиц, участвующих в исковом производстве. Поскольку в делах особого производства отсутствует спор о праве, то нет и сторон (истцов и ответчиков) и третьих лиц. Участвуют только заявители и заинтересованные лица.

Прокурор также может участвовать в рассмотрении дел особого производства, однако в рассмотрении и разрешении некоторых дел он обязан участвовать в силу закона.

При подаче заявления по делам особого производства взывается государственная пошлина в размере десяти процентов минимального размера оплаты труда.

### ***Какие дела рассматриваются в порядке особого производства?***

В порядке особого производства рассматриваются только те дела, которые прямо отнесены законом к этому виду судопроизводства. Так, в ст. 262 ГПК законодателем перечислены рассматриваемые в порядке особого производства дела. К ним относятся следующие дела:

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

### ***Что общего в различных категориях дел особого производства?***

Несмотря на то что ст. 262 ГПК содержит в себе разнохарактерные дела, которые имеют между собой много существенных отличий, вместе с тем общими критериями, которые объединяют их в рамках особого производства, являются:

- отсутствие спора о праве (когда отсутствует материально-правовое требование одного лица к другому);
- отсутствие сторон (истца и ответчика), между которыми возможен данный спор.

Поэтому необходимо признать наличие в гражданском процессе одиннадцати категорий гражданских дел особого производства.

Необходимо также отметить, что данный перечень дел особого производства в основном носит исчерпывающий характер, хотя законодатель этот перечень не «закрывает», полагая, что федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела.

Таким образом, особое производство — это урегулированный нормами гражданского процессуального права порядок судопроизводства по установленным ст. 262 ГПК гражданским делам, в которых отсутствуют спор о праве и стороны (истец и ответчик), а предметом рассмотрения является законный интерес заявителя.

### ***Каков порядок рассмотрения и разрешения дел особого производства?***

В ч. 1 ст. 263 ГПК содержатся правила, которые определяют порядок производства по **отдельным** категориям дел, относящимся к особому производству. В основу порядка рассмотрения и разрешения дел особого производства положены общие правила гражданского производства, т. е. правила искового производства, за исключением тех изъятий и дополнений, которые установлены законом и составляют специфику судопроизводства по данной категории дел.

Данная группа дел рассматривается судьей единолично.

Необходимо отметить, что особое производство тесно связано с остальными видами гражданского судопроизводства, основано на общих принципах гражданского процесса, которые определяют порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел. Кроме того, дела особого производства проходят те же самые стадии, что и остальные гражданские дела. В частности, это относится и к принципам гражданского процесса.

Так, в производстве в целом при рассмотрении дел особого производства действуют принципы осуществления правосудия только судом, независимости судей, гласности и т. д. В стадии судебного разбирательства действуют принципы устности, непрерывности и непосредственности судебного разбирательства.

Судебное разбирательство дела в особом производстве состоит из тех же частей, что и исковое. Судебное доказывание подчинено тем же правилам, что и в искомом производстве. Вместе с тем в связи с отсутствием сторон и спора о праве в этом виде производства действие принципа состязательности проявляется в меньшей степени, нежели в искомом.

### ***Кто может быть заявителем?***

В связи с отсутствием в подобных делах стороны (т. е. истца) лицо, обратившееся в суд с заявлением, именуется заявителем. Возбуждение в суде дел особого производства происходит не предъявлением иска в отношении конкретного ответчика и подачей искового заявления, а подачей заявления с просьбой подтвердить то или иное обстоятельство, имеющее юридическое значение, либо подтвердить бесспорное право.

К числу **заявителей** могут быть отнесены лица, которые наделены правом на обращение в суд. Например, в ст. 281 ГПК право на обращение в суд с заявлением о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным предоставлено членам семьи, близким родственникам (родителям, детям, братьям, сестрам) независимо от совместного с ним проживания, органам опеки и попечительства, психиатрическому и психоневрологическому учреждению.

В качестве заявителей в суде могут также выступать различные группы граждан и организации в зависимости от конкретной категории дел особого производства. Такое процессуальное положение в основном занимают граждане и организации, чьи права и интересы непосредственно затрагиваются решением по делу.

### ***Кто может быть заинтересованным лицом?***

В ст. 263 ГПК отсутствует понятие заинтересованных лиц, а содержится лишь их примерный перечень, который конкретизируется в зависимости от категории дел особого производства, а также обстоятельств дела.

Заинтересованные лица в делах особого производства — это те же участники гражданского процесса, на субъективные права и обязанности которых потенциально могут оказать влияние пределы законной силы решения по какому-либо конкретному делу, когда решение суда может затронуть права и законные интересы этих лиц, что в итоге может повлечь за собой обязанность совершения ими каких-либо решений или же изменить их правовой статус.

В зависимости от степени заинтересованности можно выделить граждан, которые имеют прямую материально-правовую заинтересованность. К ним относятся, например, фактический держатель документа в вызывном производстве; гражданин, в отношении которого решается вопрос об ограничении дееспособности или признании недееспособным; родители (родитель) по делам об установлении усыновления (удочерения) и др.

В качестве заинтересованных лиц судом также привлекаются органы **записи** актов гражданского состояния, отказавшие внести исправления в произведенную запись, государственный нотариус или нотариус, занимающийся частной практикой, совершившие нотариальные действия или отказавшие в его совершении, сберегательный банк в вызывном производстве, военкомат по делам об установлении факта принадлежности справки о ранении на фронте и т. д.

В особом производстве, в котором отсутствуют стороны, не могут принимать участие третьи лица.

Однако при рассмотрении дел особого производства нельзя одновременно подтверждать наличие факта и права заинтересованного лица, которое вытекает из данного факта.

Если, например, при решении вопроса о принятии заявления или рассмотрения дела по существу в порядке особого производства будет установлено наличие спора о праве, который подлежит разрешению в ином судебном порядке (например, арбитражном), то суд согласно п. 1 ч. 1 ст. 134, ст. 220 ГПК должен отказать в принятии такого заявления либо прекратить производство по делу.

Если же будет установлен спор о праве, подведомственный суду общей юрисдикции, то суд должен вынести определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъяснить заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 3 ст. 263 ГПК).

### ***Каковы особенности дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение?***

В гражданском процессе значение юридических фактов состоит в том, что на их основании различные органы и должностные лица делают выводы о возникновении, изменении или прекращении субъективных прав граждан и организаций.

Как правило, наличие юридических фактов подтверждается соответствующими документами или другими письменными актами (свидетельствами органов записи актов гражданского состояния, договорами, односторонними сделками, справками и т. д.). Однако не всегда юридический факт может быть удостоверен.

Так, юридический факт не может быть надлежаще зарегистрирован вследствие смерти лица, которого касается данный факт, либо вследствие утраты документа и невозможности его восставления.

Кроме того, регистрация отдельных фактов не требуется в силу закона (например, нахождение одного лица на иждивении другого).

Для таких случаев в гражданском процессе предусмотрен судебный порядок установления юридических фактов.

В соответствии со ст. 264 ГПК в порядке особого производства суд устанавливает:

- родственные отношения лиц;
- факт нахождения лица на иждивении;
- факт регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака и смерти;
- факт признания отцовства;
- факт принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении;
- факт владения и пользования недвижимым имуществом;
- факт несчастного случая;
- факт смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти;
- факт принятия наследства и места открытия наследства;
- другие имеющие юридическое значение факты.

Следовательно, перечень фактов, устанавливаемых судом в порядке особого производства, не является исчерпывающим, и поэтому законом предусмотрены следующие условия принятия к производству заявлений об установлении фактов.

1. Суд вправе принимать к производству заявления об установлении фактов, если они согласно закону порождают какие-либо юридические последствия (возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан либо организаций). При этом устанавливаемый факт должен вызвать для заявителя и правовые последствия.

2. Установление факта не должно быть связано с разрешением спора о праве, подведомственного суду.

3. Заявление об **установлении** факта, имеющего юридическое значение, суд может принять лишь в случае, если заявитель не имеет возможности получить в ином порядке надлежащих документов, удостоверяющих факт, либо при невозможности восстановить утраченный документ.

4. Заявление об установлении факта суд принимает при условии, что действующим законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок его установления.

Так, в судебном порядке не могут устанавливаться, в частности, факты наличия трудового стажа для назначения пенсий, пособий по временной нетрудоспособности, начисления процентных надбавок к заработной плате, выплаты единовременного вознаграждения за выслугу лет, причин и степени утраты трудоспособности, группы инвалидности и времени ее наступления, нахождения на фронте, возраста граждан, окончания учебного заведения и т. п.

Заявление об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно удовлетворять общим требованиям, предъявляемым к заявлениям, подаваемым в суд (ст. 131 ГПК), и содержать указание на цель, для которой заявителю необходимо установить данный факт. Кроме того, в заявлении должны быть указаны доказательства, подтверждающие невозможность получения или восстановления утраченных документов (ст. 265 ГПК).

### ***Какова подсудность дел особого производства?***

Заявление подается по месту жительства заявителя. Исключение составляет заявление об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом, которое подается по месту нахождения недвижимого имущества (ст. 266 ГПК).

Если судья придет к выводу о том, что заявитель юридически не заинтересован в установлении факта (т. е. установление данного факта для заявителя не влечет никаких правовых последствий), он отказывает в принятии заявления, а если дело уже возбуждено, то производство по делу прекращается путем вынесения определения.

### ***Каков порядок рассмотрения и разрешения дела?***

В судебном заседании суд выясняет, имел ли место в действительности факт, об установлении которого просит заявитель, имеет ли он юридическое значение для заявителя и имеются ли условия, при которых допустимо установление факта.

Решение об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно удовлетворять требованиям ст. 198 ГПК. В решении указываются установленный факт, цель его установления и приводятся доказательства, подтверждающие факт.

Если заявителем поданы в суд заявления об установлении нескольких фактов, имеющих юридическое значение, все эти заявления могут быть объединены и рассмотрены в одном деле. Другие требования в этом производстве рассматриваться не могут.

Решение суда по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим факт, имеющий юридическое значение, а в отношении факта, подлежащего регистрации, служит основанием для **такой** регистрации, но не заменяет собой документа, выдаваемого органами, осуществляющими регистрацию.

### **Какова подсудность дел об усыновлении (удочерении) ребенка?**

**Гражданское** судопроизводство по делам об усыновлении (удочерении) регулируется главой 29 ГПК, ст. 125 СК РФ.

Заявление об усыновлении или удочерении (далее — усыновление) ребенка подается в районный суд по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка (ч. 1 ст. 269 ГПК).

Граждане Российской Федерации, постоянно проживающие за пределами территории России, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, подают заявление об усыновлении в суд субъекта РФ по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка.

### **Каковы особенности содержания и подачи заявления?**

**В** заявлении кроме обычных реквизитов (ст. 131 ГПК) должны быть указаны обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителя (усыновителей) об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства.

Кроме того, заявитель может включить в заявление просьбу об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до одного года), места рождения усыновляемого ребенка, о записи усыновителей (**усыновителя**) в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителя (родителей) — при желании усыновителей внести соответствующие изменения в актовую запись о рождении ребенка (ст. 270 ГПК).

Граждане, подающие в суд заявление об установлении усыновления, освобождаются от уплаты в доход государства судебных расходов.

С этой целью орган опеки и попечительства обследует условия жизни усыновителя (усыновителей) по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка или по месту жительства усыновителя (усыновителей).

В соответствии со ст. 271 **ГПК** на заявителя возлагается обязанность по представлению необходимых документов, прилагаемых к заявлению об усыновлении.

### ***Каков состав участников процесса?***

Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола при условии, что разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет.

По уважительным причинам разница в возрасте судом может быть сокращена.

При усыновлении ребенка отчимом (мачехой) наличие шестнадцатилетней разницы в возрасте не требуется.

Заявление об установлении усыновления ребенка суд рассматривает с обязательным участием самих усыновителей (усыновителя), представителя органа опеки и попечительства, прокурора, ребенка, достигшего возраста четырнадцати лет, а в необходимых случаях к участию в рассмотрении заявления суд может привлечь родителей (родителя) усыновляемого ребенка, других заинтересованных лиц и самого ребенка в возрасте от десяти до четырнадцати лет (ст. 273 ГПК).

В ст. 127 СК содержится перечень лиц, которые не могут быть усыновителями. К ним относятся, например, лица недееспособные и ограниченно дееспособные; супруги, один из которых является недееспособным или ограниченно дееспособным; лица, лишены родительских прав или ограниченные в родительских правах; лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее исполнение обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине; лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права.

Кроме того, лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка.

### ***Каковы особенности решения по делу и его исполнения?***

Дела об установлении усыновления суд рассматривает в закрытом судебном заседании.

Рассмотрев заявление об усыновлении ребенка, суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части.

Права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении ребенка.

Копия решения суда об усыновлении ребенка направляется судом в течение **трех дней** со дня вступления решения суда в законную силу в орган записи актов гражданского состояния по месту принятия решения суда для государственной регистрации усыновления ребенка.

### ***Какова процедура отмены усыновления?***

Усыновление прекращается с его отменой в соответствии со ст. 140 СК в судебном порядке по правилам искового производства.

Субъектами права требования отмены усыновления являются родители ребенка, усыновители, ребенок, достигший четырнадцати лет, органы опеки и попечительства, прокурор.

Дела об отмене усыновления рассматриваются с участием представителя органа опеки и попечительства, а также прокурора.

Закон предусматривает следующие основания к отмене усыновления:

- уклонение от выполнения возложенных на усыновителя обязанностей;
- злоупотребление родительскими правами;
- жестокое обращение с усыновленными;
- болезнь усыновителя, алкоголизм, наркомания.

С учетом интересов ребенка возможны и другие основания к отмене усыновления.

Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения об отмене усыновления.

Выписка из решения в течение **трех дней** направляется в орган записи актов гражданского состояния по месту регистрации усыновления.

Последствия отмены усыновления.

1. Прекращаются взаимные права и обязанности усыновителя (усыновителей) и усыновленного ребенка и восстанавливаются права и обязанности ребенка и его родителей.

2. Ребенок по решению суда передается родителям (либо на попечение органу опеки и попечительства).

3. Суд решает также вопрос о сохранении за ребенком присвоенных ему фамилии, имени, отчества (в отношении ребенка, достигшего десяти лет, с его согласия).

4. Суд вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать алименты на содержание ребенка.

Отмена усыновления по достижении ребенком совершеннолетия, по общему правилу, не допускается.

### ***Каковы основания и порядок признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления гражданина умершим?***

Согласно ст. 42, 45 ГК гражданин по заявлению заинтересованных лиц может быть признан безвестно отсутствующим, если в течение **года** по месту его жительства нет сведений о месте пребывания. Если по месту жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания в течение **пяти лет**, то он может быть объявлен судом умершим.

Если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью (например, при землетрясении) или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, авиакатастрофа), то он может быть объявлен умершим, если по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

### ***Что подлежит доказыванию по делам данной категории?***

В предмет доказывания входят следующие обстоятельства:

— безвестное отсутствие гражданина, которое складывается **из** таких фактов, как: установление места жительства гражданина; отсутствие гражданина в этом месте жительства; отсутствие в месте жительства гражданина сведений о месте его пребывания в течение одного года.

При этом срок, установленный для признания гражданина безвестно отсутствующим, начинается со дня получения последних сведений о нем. Если же невозможно установить день получения последних сведений об отсутствующем, то началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об

отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — 1 января следующего года (ст. 42 ГК);

— факты активной и пассивной легитимации — наличие правовой заинтересованности лица, подающего заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим, и наличие материально-правовых отношений между заявителем и гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его безвестно отсутствующим.

В ст. 276 ГПК не указывается, кто именно может быть заявителем о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим. Однако в соответствии со ст. 3, 4 ГПК с подобным заявлением вправе обратиться любые заинтересованные лица, перечисленные в ч. 2 ст. 4. Заинтересованность лица будет определяться той целью, ради которой подается заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим.

Заявление подается по выбору заявителя. По месту его жительства, если заявителем является гражданин. Если заявителем является юридическое лицо — по месту его нахождения (например, банк или иное кредитное учреждение в случае длительного отсутствия ссудополучателя).

### ***Каково содержание заявления?***

В заявлении о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим должно быть указано, для какой цели необходимо заявителю **признать** гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим, а также должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая.

В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий.

Заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении его умершим помимо требований, предъявляемых к нему в ст. 277 ГПК, также должно отвечать и общим требованиям, указанным в ст. 131 ГПК.

Поскольку от заявителя требуется указывать цель признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим, то доказыванию подлежат факты, подтверждающие наличие соответствующих правовых отношений. Например,

если заявление подано с целью последующего расторжения брака через органы загса, то суду необходимо установить наличие брачных отношений.

Если заявление подано от имени банка, то установлению подлежит факт получения ссуды и т. д.

Если заявитель не указал цель, для которой требуется признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление его умершим, то суд должен оставить заявление без движения (ст. 136 ГПК) и предоставить разумный срок для устранения недостатков.

В заявлении также должны быть изложены обстоятельства, которые подтверждали бы безвестное отсутствие гражданина. Такими обстоятельствами могут быть любые данные, свидетельствующие об отсутствии в месте жительства гражданина сведений о нем в течение года (отрицательные ответы органов внутренних дел по последнему месту пребывания гражданина, месту работы, месту рождения, предполагаемому месту нахождения и т. п.).

В заявлении должны быть изложены обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью (например, землетрясение, наводнение, обвал в горном районе, извержение вулкана) или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, авиакатастрофа, автокатастрофа, кораблекрушение и т. п.). Кроме того, в заявлении должны быть приведены факты, подтверждающие длительность отсутствия гражданина по месту его жительства (шесть месяцев).

Для объявления умершим военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, для подсчета требуемых необходимых двух лет в заявлении должен быть указан день окончания военных действий и изложены обстоятельства, подтверждающие длительное и безвестное отсутствие лица. Такими обстоятельствами могут являться сообщения военкомата, данные розыска, отрицательные ответы на соответствующие запросы.

### ***Каковы особенности подготовки и рассмотрения дела?***

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине, а также запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего, органы внутренних дел, воинские части об имеющихся о нем сведениях.

После принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении гражданина умершим судья может предложить органу опеки и попечительства назначить доверительного управляющего имуществом такого гражданина.

Дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении гражданина умершим рассматриваются с участием прокурора (ч. 3 ст. 278 ГПК).

При подготовке дела к судебному разбирательству судья должен руководствоваться не только требованиями ст. 278 ГПК, но и общими нормами ст. 150 ГПК. Так, судья в ходе подготовки дела к судебному разбирательству должен принять все необходимые меры для проверки указанных в заявлении данных о невозможности установления места нахождения гражданина.

В случае подачи заявления об объявлении гражданина умершим, если он пропал при наличии обстоятельств, угрожающих пропавшему без вести смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, судья в ходе подготовки дела должен истребовать документы, которые подтверждали бы указанные обстоятельства, а при их отсутствии в соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 150 ГПК решить вопрос о вызове в судебное заседание свидетелей.

Судья также должен выяснить, не является ли отсутствие гражданина умышленным (например, скрывается с целью избежать уголовной ответственности, уклоняется от уплаты алиментов или исполнения какой-либо иной обязанности). Для этого судья должен направить запросы в органы милиции, опросить близких отсутствующему лицу.

При наличии угроз расхищения, порчи или повреждения имущества судья может предложить органу опеки и попечительства по месту нахождения имущества отсутствующего гражданина назначить управляющего для охраны его имущества.

Предложение органу опеки и попечительства оформляется определением судьи, которое обязательно для исполнения. Согласно ст. 43 ГК орган опеки и попечительства должен назначить доверительного управляющего имуществом отсутствующего гражданина и определить его полномочия на основании заключаемого договора о доверительном управлении.

Учитывая правовые последствия признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления гражданина умершим, закон признает обязательным в целях обеспечения законности участие прокурора для дачи правового заключения в рассмотрении данной категории дел. Объем процессуальных прав и обязанностей прокурора указан в ч. 2 ст. 45 ГПК.

## **Какое порядок принятия и исполнения решения?**

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для передачи его имущества лицу, с которым орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления этим имуществом при необходимости постоянного управления им.

Решение суда, которым гражданин объявлен умершим, является основанием для внесения органом записи актов гражданского состояния записи о смерти гражданина в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния (ст. 279 ГПК).

Суд должен вынести решение о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении умершим при условии невозможности получения сведений о месте нахождения гражданина и истечении определенных сроков, указанных в ст. 42, 45 ГК.

Если гражданин в течение пяти лет отсутствует в месте постоянного жительства, но вместе с тем имеются сведения о том, что все это время он находился в других местах, суд не вправе признать его умершим.

Точный срок, в течение которого гражданин отсутствует в месте постоянного жительства, и время поступления последних сведений о месте его пребывания указываются судом в мотивировочной части решения.

В резолютивной части решения суд признает лицо безвестно отсутствующим или объявляет его умершим. Суд в резолютивной части решения должен также указать фамилию, имя, отчество гражданина, год и место его рождения, последнее известное место жительства, начало безвестного отсутствия или дату смерти гражданина, если она известна.

В случаях установления места пребывания лица, в отношении которого возбуждено дело о признании его безвестно отсутствующим или объявлении умершим, либо несоответствия срока неизвестности пребывания установленному в законе суд должен отказать в удовлетворении заявленного требования.

При этом суд не вправе самостоятельно объявить гражданина умершим вместо признания его безвестно отсутствующим, поскольку право изменить предмет и основание своего требования суду не принадлежит. Это прерогатива заявителя.

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим служит основанием для передачи его имущества лицу, с которым орган опеки и попечительства должен заключить договор доверительного управления этим имуществом (ст. 42 ГК).

Решение суда об объявлении гражданина умершим должно быть направлено в соответствующий орган загса для внесения им в соответствии со ст. 64 Закона РФ от 15 ноября 1997 года «Об актах гражданского состояния»<sup>1</sup> записи о смерти гражданина в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния. Днем смерти лица в записи акта о смерти указывается день вступления решения суда в законную силу или установленный решением суда день смерти (п. 2 ст. 67 указанного Закона).

### **Каковы последствия при явке лиц, объявленных умершими или признанных безвестно отсутствующими?**

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленно-го умершим, суд новым решением отменяет свое ранее принятое решение. Новое решение является соответственно основанием для отмены управления имуществом гражданина и для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния (ст. 280 ГПК).

В соответствии с п. 27 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 3 от 14 апреля 1988 г. «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции» (в ред. от 22 декабря 1992 г., от 21 декабря 1993 г., от 26 декабря 1995 г., от 25 октября 1996 г.)<sup>2</sup> в случае явки гражданина, ранее признанного судом безвестно отсутствующим или умершим, суд по заявлению заинтересованного лица возобновляет производство по делу и выносит новое решение в том же производстве, в котором гражданин был признан безвестно отсутствующим или умершим. Возбуждение нового дела не требуется.

С заявлением в суд об отмене ранее вынесенного решения может обратиться сам гражданин, признанный безвестно отсутствующим или объявленный умершим, а также те лица или организации, по инициативе которых рассматривалось дело о признании лица безвестно отсутствующим или объявлении умершим. Это заявление не оплачивается государственной пошлиной, поскольку имеет место продолжение прежнего дела.

<sup>1</sup>СЗ РФ. 1997. Ст. 5340.

<sup>2</sup>Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам. М.: **Юристь**, 1999. С. 476.

В результате рассмотрения дела суд своим новым решением должен отменить свое ранее вынесенное решение и направить копию решения органу опеки и попечительства для отмены управления его имуществом и в орган загса для аннулирования записи о смерти лица.

***Каковы основания ограничения дееспособности гражданина, признания гражданина недееспособным, ограничения или лишения несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами?***

В соответствии со ст. 21 ГК способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в **полном** объеме с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении восемнадцатилетнего возраста.

Дееспособность гражданина может быть ограничена по решению суда в случае, если он злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими веществами и вследствие этого ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть также признан судом недееспособным (ст. 29, 30 ГК).

Признание гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным возможно лишь в рамках особого производства.

***Каковы последствия ограничения дееспособности?***

В соответствии с п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР № 4 от 4 мая 1990 г. «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами»<sup>1</sup> под ограничением дееспособности следует понимать лишение судом гражданина права производить без согласия попечителя следующие действия: продавать, дарить, завещать, обменивать, покупать имущество, а также совершать и другие сделки по распоряжению имуществом, за исключением мелких бытовых; самому **непосредствен-**

<sup>1</sup> Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. М.: Юридическая литература, 1994.

но получать заработную плату, пенсию и другие виды доходов (авторский гонорар, вознаграждения за открытия, изобретения, суммы, причитающиеся за выполнение работ по договору, всякого рода пособия и т. п.).

В п. 3 данного постановления Пленума Верховный Суд также разъяснил, что злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими веществами, дающим основание для ограничения дееспособности гражданина, является такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет за собой непосильные расходы денежных средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение.

В ч. 2 ст. 281 ГПК указаны лица, которые вправе обратиться в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным. Перечень лиц и организаций является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. К числу членов семьи относятся: супруг, совершеннолетние дети, родители, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, которые проживают с ним и ведут общее хозяйство.

Члены семьи, проживающие отдельно, не вправе возбуждать дело о признании гражданина ограниченно дееспособным, поскольку его поведение не ставит указанных лиц в тяжелое материальное положение. Если гражданин проживает один (например, не имеет семьи), то дело о признании его ограниченно дееспособным также не может быть возбуждено.

### ***Кто может быть заявителем по данным делам?***

Право на обращение в суд **о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства** имеют супруг, совершеннолетние дети, родители, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, проживающие с ним и ведущие общее хозяйство. Возбудить дело о признании гражданина недееспособным близкие родственники могут независимо от того, проживают ли они вместе с данным гражданином либо отдельно от него.

Что касается дела об ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться заработком, стипендией или иными доходами, то оно может быть возбуждено только на основании заявления родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства.

## ***Какова подсудность рассмотрения этих дел?***

В интересах лица, в отношении которого ставится вопрос о признании его недееспособным или ограниченно дееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами, а также в целях наиболее полного и быстрого выяснения действительных обстоятельств дела, в ч. 4 ст. 281 ГПК установлена территориальная подсудность, согласно которой заявление об ограничении гражданина в дееспособности или признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами подается в суд по месту жительства данного гражданина.

Если гражданин помещен в психиатрическое или психоневрологическое лечебное учреждение, то заявление должно подаваться по месту нахождения этого учреждения.

Основанием для ограниченной дееспособности несовершеннолетних, которой они обладают согласно подп. 1 ч. 2 ст. 26 ГК, может служить неразумное использование ими полученных доходов (например, приобретение спиртных напитков и наркотических средств).

## ***Каково содержание заявления по делам этой категории?***

Заявление о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами должно соответствовать как общим требованиям, указанным в ст. 131 ГПК, так и особым требованиям, содержащимся в ст. 282 ГПК.

В качестве доказательств, подтверждающих обстоятельства злоупотребления гражданином спиртными или наркотическими веществами и характеризующих материальное положение семьи, могут быть использованы свидетельские показания, акты милиции и общественных организаций, справки из медицинских вытрезвителей, акты администрации об отстранении лица от работы в связи с появлением в нетрезвом состоянии либо в состоянии наркотического опьянения, копии решений судов по делам о восстановлении на работе, документы о доходах семьи, количестве ее членов, а также другие материалы.

В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства и подтверждающие их доказательства психического расстройства гражданина, вследствие которого он не может понимать значения своих действий и руководить ими. Такими доказательствами могут быть выписки из истории болезни, выданные в установленном порядке, справки о нахождении лица в психиатрических лечебных учреждениях, свидетельские показания, подтверждающие совершение гражданином поступков, не свойственных здоровому человеку, и др.

В заявлении об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о явно неразумном распоряжении несовершеннолетним своим заработком, стипендией или иными доходами.

Такими доказательствами для суда могут являться сообщения органов милиции, учебных заведений, где обучается подросток, и др.

***Каков порядок подготовки, рассмотрения и исполнения решений об ограничении дееспособности гражданина, признании гражданина недееспособным, ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами?***

Судья в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу.

При явном уклонении гражданина, в отношении которого возбуждено дело, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу (ст. 283 ГПК).

В целях обеспечения возможности полного и всестороннего исследования материалов дела в судебном заседании и своевременного его рассмотрения судья в соответствии со ст. 150 ГПК должен произвести определенные действия по подготовке дела к судебному разбирательству.

Одним из подготовительных действий судьи является назначение **судебно-психиатрической** экспертизы для выяснения психического состояния гражданина. Экспертиза должна **значаться** при наличии сведений в справках о врожденных умственных недостатках, о нахождении на учете у психиатра, о нахождении лица в психиатрических лечебных учреждениях, акты, свидетельствующие об отклонениях от обычного поведения, справки о травмах, которые могли нарушить психику гражданина, определение суда об освобождении от уголовной ответственности и применении к лицу принудительных мер медицинского характера — помещение в психиатрическую больницу и т. п.

При назначении экспертизы и ее проведении должны учитываться требования ст. 79—87, 168, 187 ГПК. На разрешение экспертизы могут быть поставлены только те вопросы, которые требуют специальных познаний в области судебной психиатрии, например: является ли психическое расстройство хроническим, может ли данное лицо понимать значение своих действий и руководить ими и т. п.

Однако при назначении экспертизы необходимо учитывать положение п. 18 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР № 2 от 14 апреля 1988 г. «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» (с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ № 19 от 22 декабря 1992 г., в ред. постановления Пленума Верховного Суда РФ № 11 от 21 декабря 1993 г., 25 октября 1996 г. № 10), в соответствии с которым недопустима постановка на разрешение экспертизы вопросов права, разрешение которых относится к компетенции суда (например, вопроса о дееспособности гражданина, а не о характере заболевания).<sup>1</sup>

В случае, если лицо, в отношении которого возбуждено дело о признании его недееспособным, явно уклоняется от прохождения судебно-психиатрической экспертизы, суд в судебном заседании при участии прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу.

Данное определение суда может быть выполнено с помощью санитаров психиатрического лечебного стационара и сотрудников **милиции**.

В ст. 283 ГПК не предусматривается проведения обязательной экспертизы для лиц, в отношении которых возбуждено

<sup>1</sup> Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации 1961-1996. М.: Юридическая литература, 1997. С. 73-81.

дело о признании их ограниченно дееспособными (например, в отношении гражданина, у которого психические расстройства связаны со злоупотреблением спиртными напитками).

Однако представляется, что п. 8 ст. 150 ГПК и п. 18 указанного постановления Пленума Верховного Суда РФ свидетельствуют о том, что судья вправе с учетом мнения участвующих в деле лиц назначить экспертизу при подготовке дела к судебному разбирательству **во всех случаях**, когда необходимость экспертного заключения явствует из обстоятельств дела и представленных доказательств.

Гражданские дела о признании гражданина ограниченно дееспособным, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами рассматриваются судьей единолично.

В целях наиболее полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела суд обязан в соответствии со ст. 284 ГПК обеспечить участие в рассмотрении дела самого гражданина (если это возможно по его состоянию здоровья), об ограничении дееспособности которого ставится вопрос, заявителя, а также прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

В случае неявки перечисленных в ч. 1 ст. 284 ГПК лиц суд должен отложить рассмотрение дела.

Вопрос об участии в заседании самого гражданина, в отношении которого рассматривается дело, должен быть решен в стадии подготовки дела. Заключение о том, может ли гражданин по состоянию здоровья быть вызван в суд и давать объяснения по делу, может быть дано экспертом. Если гражданин находится на лечении в стационаре, то рассмотрение дела о признании его недееспособным происходит без его участия.

Орган опеки и попечительства в соответствии с ч. 1 ст. 46 ГПК представляет суду свое заключение по делу в целях осуществления возложенных на него обязанностей и для защиты прав гражданина, в отношении которого рассматривается заявление о признании его ограниченно дееспособным или недееспособным.

Если в ходе судебного разбирательства совершеннолетние члены семьи гражданина, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами, возражают против ограничения последнего в дееспособности, суд должен тщательно проверить обоснованность доводов этих лиц.

При этом согласно п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР № 4 от 4 мая 1990 г. «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами» (в ред. постановления Пленума Верховного Суда РФ № 11 от 21 декабря 1993 г.)<sup>1</sup> необходимо учитывать, что возражения кого-либо из членов семьи против рассмотрения дела, начатого по заявлению другого члена семьи, не являются основанием для прекращения производства по делу.

В случае, если заявитель в судебном заседании откажется от своего требования, производство по делу должно быть прекращено в соответствии со ст. 220 ГПК. Однако отказ заявителя от своего требования не исключает возможности возбуждения впоследствии этим же заявителем дела об ограничении дееспособности того же гражданина в случае, если последний, по утверждению заявителя, продолжает злоупотреблять спиртными напитками или наркотическими веществами после прекращения производства по делу.

Кроме того, отказ заявителя от своего требования не преграждает возможности другим лицам, указанным в ст. 281 ГПК, вновь обратиться в суд с заявлением об ограничении дееспособности того же гражданина по тем же основаниям.

Согласно ч. 2 ст. 45 ГПК при отказе прокурора от заявленного им требования о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным суд не вправе прекратить производство по делу, если член семьи, в интересах которого возбуждено данное дело, настаивает на рассмотрении его по существу.

В соответствии с ч. 2 ст. 284 ГПК заявитель по делу об ограничении гражданина в дееспособности, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами уплачивает только государственную пошлину в размере десяти процентов минимального размера оплаты **труда**.

<sup>1</sup> Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации 1961-1996. С. 89-95.

<sup>2</sup> См. п. 7 ч. 1 ст. 4 Закона Российской Федерации «О государственной пошлине» от 9 декабря 1991 г. с изменениями. **ВВС // 1992.** №11. Ст. 521; №24. Ст. 1292; № 34. Ст. 1966, 1976; 1993, № 10. Ст. 359; № 14. Ст. 486; № 32. Ст. 1236; СЗ РФ. 1995, № 1. Ст. 3; №35. Ст. 3503; 1996. № 1. Ст. 19; 1997. №29. Ст. 3506; 1998. №30. Ст. 3613; 1999. № 16. Ст. 1934; 2001. №33 (часть I). Ст. 3415.

Судебные издержки, связанные с рассмотрением данного дела, с заявителя не взыскиваются.

Если судом будет установлено, что члены семьи гражданина подали заведомо ложное заявление о признании его ограниченно дееспособным или недееспособным с целью необоснованного ограничения или лишения дееспособности, то на данных заявителей возлагается обязанность полностью возместить все судебные расходы (государственная пошлина, оплата экспертизы и др.). На иных лиц, указанных в ст. 281 ГПК, анализируемое положение ч. 2 ст. 284 ГПК не распространяется.

Решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности, является основанием для назначения ему попечителя органом опеки и попечительства. Решение суда, которым гражданин признан недееспособным, является основанием для назначения ему опекуна органом опеки и попечительства (ст. 285 ГПК).

Указанные решения суда об ограничении или лишении дееспособности должны соответствовать требованиям ст. 197, 198 ГПК.

В резолютивной части решения необходимо указывать вывод суда о признании гражданина (фамилия, имя, отчество, дата и место рождения), злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами, ограниченно дееспособным или о признании гражданина, страдающего психическим расстройством, вследствие которого он не может понимать значения своих действий или руководить ими, недееспособным, или об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Разрешение каких-либо иных вопросов, связанных с ограничением или лишением дееспособности, в компетенцию суда не входит (например, вопроса об установлении опеки или попечительства), поскольку решение этого вопроса находится в компетенции органа опеки и попечительства.

В соответствии с п. 2 ст. 34 ГК суд обязан в трехдневный срок со дня вступления решения в законную силу выслать копию этого решения органу опеки и попечительства по месту жительства лица, признанного ограниченно дееспособным или недееспособным, для назначения ему опекуна или попечителя.

### ***Какovy основания и процедура отмены решения суда?***

Отмена судом ограничения дееспособности (ст. 286 ГПК) может иметь место при наличии достаточных данных, свиде-

тельствующих о прекращении гражданином злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, и в связи с этим ему может быть доверено самостоятельное распоряжение имуществом и денежными средствами; в случае, когда семья лица, признанного ограниченно дееспособным, перестала существовать (развод, смерть, разделение семьи) и, следовательно, отпала обязанность этого лица предоставлять средства на ее содержание.

Заявление об отмене ограничения дееспособности или о восстановлении дееспособности подается лицами, указанными в ч. 1 ст. 286 ГПК, в суд по месту жительства данного гражданина с соблюдением правил территориальной подсудности независимо от того, каким судом было вынесено решение об ограничении дееспособности или о недееспособности. В данном случае речь идет о возбуждении нового самостоятельного производства по делу, а не об отмене ранее вынесенного судебного решения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 135 ГПК гражданин, признанный судом недееспособным, не может подать заявление в суд с просьбой полностью восстановить его дееспособность, и оно может быть ему возвращено, поскольку обратиться с подобным заявлением вправе опекун, член семьи, психиатрическое или психоневрологическое учреждение, орган опеки и попечительства.

Восстановление дееспособности гражданина, признанного полностью недееспособным, возможно только на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы (ч. 2 ст. 286 ГПК). На основании решения суда о восстановлении дееспособности отменяется установленная над гражданином опека (попечительство), однако решение этого вопроса отнесено к компетенции органа опеки и попечительства.

### ***Каковы основания объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) ?***

В соответствии с ч. 1 ст. 21 ГК гражданская дееспособность в полном объеме возникает с достижением восемнадцатилетнего возраста. Несовершеннолетние подростки в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно (без согласия родителей, усыновителей и попечителя) совершать сделки, перечисленные в ч. 2 ст. 26 ГК. Все иные сделки должны совершаться только с письменного согласия их родителей, усыновителей и попечителя.

Исключение из данного правила о возникновении полной дееспособности связано со вступлением несовершеннолетнего лица в брак (ч. 2 ст. 21 ГК) и объявления его в соответствии с ч. 1 ст. 27 ГК органом опеки и попечительства либо решением суда полностью дееспособным (эмансипация).

Для объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным требуется, чтобы он достиг шестнадцати лет и имел самостоятельный источник дохода от постоянной работы по трудовому договору (контракту) или предпринимательской деятельности.

Если несовершеннолетний достиг возраста шестнадцати лет и имеет самостоятельный источник дохода, то он вправе (после того, как ему было отказано органом опеки и попечительства) с согласия родителей, усыновителей или попечителя обратиться в суд по месту своего жительства с заявлением об объявлении его полностью дееспособным.

### ***Каков состав участников по делам об эмансипации?***

Суд не вправе отказать несовершеннолетнему в судебной защите его прав в случаях отсутствия согласия родителей (одного из родителей), усыновителей или попечителя объявить его полностью дееспособным.

Рассмотрение заявления несовершеннолетнего об отказе органа опеки и попечительства или хотя бы одного из родителей, усыновителя или попечителя в эмансипации происходит не по правилам главы 25 ГПК, предусматривающей порядок рассмотрения судом дел об оспаривании решений и действий (бездействия) муниципальных органов, а по правилам особого производства.

В данном случае в суд должны быть вызваны сам заявитель, родители (или один из них), усыновители (или один из них), попечитель, представитель органа опеки и попечительства.

К участию должен быть привлечен прокурор в целях обеспечения соблюдения законности для дачи правового заключения по делу.

### ***Каковы особенности принятия решения суда по делам данной категории?***

Суд, рассмотрев по существу заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, принимает решение, которым удовлетворяет либо отклоняет просьбу заявителя.

При удовлетворении заявленной просьбы несовершеннолетний, достигший возраста шестнадцати лет, объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) с момента вступления в законную силу решения суда об эмансипации (ст. 289 ГПК).

Содержание решения по делу об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным должно полностью соответствовать ст. 198 ГПК. При удовлетворении заявления об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным или при отказе в удовлетворении это должно быть указано в резолютивной части решения.

С момента вступления в законную силу решения суда несовершеннолетний объявляется полностью дееспособным (эмансипированным). С этого момента родители, усыновители и попечитель не несут материальной ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего.

В случае несогласия с решением суда несовершеннолетний заявитель вправе обжаловать его в вышестоящую судебную инстанцию и суд первой инстанции не вправе отказать ему в принятии кассационной жалобы.

### ***Каков порядок признания движимой вещи бесхозяйной и признание права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь?***

Признание права собственности на бесхозяйную вещь в особом производстве является одним из способов приобретения ее в собственность. Особенности рассмотрения дел данной категории основываются на содержании материально-правовых норм, предусмотренных в ст. 225—228, 230, 231, 233 и 234 части первой Гражданского кодекса. В таких делах используется терминология и раскрывается судебный порядок признания имущества бесхозяйным (впоследствии бесхозяйной вещи) и порядок его перехода в собственность.

Понятие бесхозяйных вещей содержится в ст. 225 ГК. В соответствии с данной статьей бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника либо ее собственник неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

К бесхозяйным относятся такие бесхозяйные движимые вещи, как: брошенные вещи (ст. 226 ГК), находки (ст. 227 ГК), безнадзорные животные (ст. 230 ГК), клады (ст. 233 ГК) и бесхозяйные недвижимости (п. 3 ст. 225 ГК). Приобретение права собственности на бесхозяйные движимые и недвижимые вещи возможно при наличии условий, прямо установлен-

ных в законе, либо в силу правил о приобретательной давности (ст. 234 ГК).

В порядке особого производства могут рассматриваться дела о признании движимой вещи бесхозной и о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь. Для того чтобы обратить движимую вещь в собственность, заинтересованное в этом лицо должно совершить определенные действия, свидетельствующие об обращении этой вещи в собственность (ч. 2 ст. 226 ГК).

В этих целях лицо, вступившее во владение движимой вещью, должно подать заявление в суд о признании этой вещи бесхозной.

В ч. 3 ст. 225 ГК определен порядок признания права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь. Прежде чем муниципальный орган (комитет по управлению муниципальным имуществом) обратится в суд с заявлением о признании права муниципальной собственности на бесхозную вещь, она должна быть принята на учет органом, который осуществляет государственную регистрацию прав на недвижимое имущество.

Постановка на учет осуществляется по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого эта вещь находится. Если в течение года со дня постановки бесхозной недвижимой вещи на учет никто не заявит о своих правах на нее, то только тогда соответствующий комитет по управлению муниципальным имуществом может обратиться в суд с заявлением о признании права муниципальной собственности на данную вещь.

### **Что выясняет суд при приеме заявления?**

Судья при приеме заявления должен проверить, были ли приняты заявителем меры по постановке бесхозной вещи на учет, как того требует ч. 3 ст. 225 ГК. Если доказательств постановки бесхозной недвижимости на учет не имеется или со дня ее постановки на учет не истек годичный срок, судья в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК должен возвратить заявление.

Предметом доказывания будут являться:

- факт отсутствия собственника имущества и невозможность его установления;
- факт постановки бесхозной недвижимой вещи на учет по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним;

— факт совершения действий, указывающих на отказ собственника **от** права на данную вещь;

— факт вступления в фактическое обладание бесхозной движимой вещью.

В заявлении в суд о признании движимой вещи бесхозной должно быть указано, какая вещь подлежит признанию бесхозной, описаны ее отличительные признаки, приведены доказательства, свидетельствующие об оставлении вещи собственником без намерения сохранения права собственности на нее, и доказательства, свидетельствующие о вступлении заявителя во владение вещью.

Кроме того, заявление о признании права муниципальной собственности на **бесхозную** недвижимую вещь должно содержать точное указание на то, какая именно недвижимость подлежит признанию бесхозной, кем и каким образом она выявлена, когда поставлена на учет в качестве бесхозной и что у данной недвижимой вещи не имеется собственника либо он неизвестен.

Обращаясь в суд с заявлением о признании права муниципальной собственности на бесхозную вещь, комитет по управлению муниципальным имуществом должен привести доказательства, которые подтверждали бы невозможность установления собственника имущества либо свидетельствовали бы об оставлении этой вещи собственником без намерения сохранить на нее право собственности.

В качестве таких доказательств могут выступать акты описи бесхозной вещи, составленные при ее выявлении, акты постановки на учет в качестве бесхозной, иные письменные и другие доказательства.

Заявление также должно содержать ссылки на свидетелей, которые изначально сообщили о бесхозной вещи, или наблюдали действия, имеющие цель отказа от права собственности на указанную вещь, или участвовали в описи имущества.

### ***Каковы особенности подготовки дела к судебному разбирательству?***

Судья после принятия заявления обязан начать подготовку дела к судебному разбирательству, руководствуясь как ст. 292 ГПК, так и отдельными нормами ст. 150 ГПК.

В ходе подготовки дела о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь судья должен принять меры по установлению собственника предполагаемой бесхозной вещи. С этой целью он должен вызвать в суд лиц,

которые могут дать сведения о принадлежности данной недвижимости (собственник, фактический владелец и др.).

В стадии подготовки дела необходимо выяснить, не принадлежит ли данная недвижимая вещь умершему или объявленному умершим лицу, не имеющему наследников, либо все наследники были лишены завещателем наследства. Такая вещь не может быть признана бесхозной, и по праву наследования должна перейти к государству.

Кроме того, выяснить, не является ли бесхозным и имущество лица, признанного безвестно отсутствующим. Над этим имуществом в соответствии со ст. 43 ГК органом опеки и попечительства устанавливается доверительное управление.

В целях получения сведений о принадлежности вещи судья вправе направить запросы в различные, в зависимости от обстоятельств, организации, соответствующим должностным лицам.

Если во время подготовки дела к судебному разбирательству будет обнаружено лицо, считающее себя собственником предполагаемой бесхозной вещи, то судья должен оставить заявление без рассмотрения и разъяснить заинтересованным лицам их право предъявить иск на общих основаниях.

Как требует законодатель, заявление о признании вещи бесхозной или о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь должно рассматриваться судом с участием заинтересованных лиц.

Предусмотренные ст. 292 ГПК действия по установлению собственника позволяют в полной мере определить круг заинтересованных по делу лиц. К ним относятся лица, которые претендуют на вещь, считая себя собственником или законным владельцем имущества.

### ***Каковы основания удовлетворения и отказа в заявленных требованиях?***

Решение суда о признании движимой вещи бесхозной и о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь должно отвечать требованиям ст. 198 ГПК. В случае недостатка доказательств, что данная недвижимая вещь не имеет собственника или собственник неизвестен, а также если имеются фактические владельцы, должным образом использующие такую вещь, суд должен отказать в удовлетворении заявленного требования.

В соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 225 ГК бесхозная недвижимая вещь, не признанная по решению суда поступившей в му-

**муниципальную** собственность, может быть вновь принята во владение, пользование, распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности.

В тех случаях, когда суд пришел к выводу, что данная вещь не имеет собственника или что собственник ее неизвестен, в решении должны быть приведены соответствующие факты и подтверждающие их доказательства.

В резолютивной части решения суд должен признать право муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь, указать ее наименование, место нахождения, отличительные признаки, параметры и др. Кроме того, в резолютивной части решения суд должен специально оговорить, кому передается соответствующая вещь в собственность (наименование органа местного самоуправления, юридического лица или фамилия, имя, отчество гражданина).

Если по каким-либо причинам заинтересованное лицо не заявило своевременно о своих правах на вещь, переданную по решению суда в муниципальную собственность, то оно вправе предъявить такое требование после вступления решения в законную силу путем подачи самостоятельного искового требования.

Если суд пришел к выводу, что движимая вещь не имеет собственника либо оставлена собственником без намерения сохранить право собственности на нее, то суд должен вынести решение о признании движимой вещи бесхозяйной и о передаче ее в собственность лица, которое вступило во владение ею.

***Каков порядок восстановления прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)? Каково понятие ценной бумаги?***

Гражданское законодательство предусматривает судебный порядок восстановления прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам (ст. 148 ГК).

Рассмотрение судами дел о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя в порядке особого производства обусловлено спецификой объекта гражданских прав (ценными бумагами).

Ценной бумагой является документ установленной формы и обязательных реквизитов, удостоверяющий имущественные права, осуществление или передача которых возможны только

при его предъявлении. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права<sup>1</sup>.

В соответствии со ст. 143 ГК к ценным бумагам относятся: государственная облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке причислены к ценным бумагам.

Среди них особое значение имеют предъявительские и ордерные ценные бумаги, которые в отличие от именных бумаг обладают более высокой способностью к гражданскому обороту и передача прав по ним в наименьшей степени формализована.

Это связано с тем, что восстановление прав по любой ценной бумаге в определенной степени входит в противоречие с устойчивостью торгового оборота, препятствуя правам третьих лиц в лице возможных фактических держателей ценной бумаги.

По этой причине по ряду ценных бумаг возможно ограничение виндикации к держателю ценной бумаги. Например, согласно п. 3 ст. 302 ГК не могут быть истребованы у добросовестного приобретателя ценные бумаги на предъявителя.

### ***Какова нормативная база, регулирующая вызывное производство?***

Восстановление прав по утраченным ценным бумагам в порядке особого производства характерно тем, что здесь учитываются и защищаются интересы всех предполагаемых субъектов как имущественных, так и обязательственных прав по ценной бумаге.

Нормы, регулирующие восстановление прав по ценным бумагам, должны составлять неотъемлемую часть законодательства о ценных бумагах. Каждая ценная бумага имеет свою специфику. В российском дореволюционном законодательстве не предусматривалось общего для всех видов ценных бумаг охранительного судопроизводства, поэтому существовавшие в то время «торговые» суды при рассмотрении подобных дел руководствовались специальными правилами, касающимися отдельных видов ценных бумаг.

Правила главы 34 ГПК необходимо рассматривать как общие правила для восстановления прав по утраченным ценным бумагам.

<sup>1</sup> См.: Большой юридический словарь /Под ред. А. Я. Сухарева, В. Д. Зорькина. М., 1999. С. 754.

## **Каковы особенности вызывного производства?**

Лицо, утратившее документ на предъявителя, может требовать восстановления прав по нему в порядке особого производства, если ему неизвестен держатель этого документа, в противном случае предъявляется обычный иск об истребовании имущества. Положения ст. 302 ГК не препятствуют праву на предъявление такого иска.

Нет необходимости в вызывном производстве и в **случае** утраты именной ценной бумаги, поскольку, по общему правилу, ее восстановление осуществляется держателем реестра ценных бумаг. Например, в Федеральном законе РФ от 24 ноября 1995 г. «Об акционерных обществах» предусматривается обязанность акционерного общества при выпуске именных облигаций вести реестр их владельцев. Утерянная именная облигация возобновляется обществом за разумную плату (п. 3 ч. 8 ст. 33 Закона)<sup>1</sup>.

Под утратой ценной бумаги следует понимать полное ее отсутствие или утрату ценной бумагой качеств платежности.

В свое время Верховный Суд СССР в постановлении Пленума № 5 от 20 июля 1965 г. «О порядке рассмотрения судами заявлений о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя (вызывное производство)» (с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума № 14 от 30 ноября 1990 г.)<sup>2</sup> разъяснил, что порядок восстановления прав по утраченным документам на предъявителя распространяется как на случаи утраты этих документов, так и на случаи, когда документы утратили признаки платежности в результате ненадлежащего хранения или по другим причинам, например, на сберегательной книжке или контрольном листе не сохранилась запись остатка вклада на сберегательной книжке и др.

## **Каковы подсудность и порядок подачи заявления?**

Часть 3 ст. 294 ГПК предусматривает, что заявление о признании утраченного документа на предъявителя подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ. Наличие подобного правила объясняется желанием рассматривать дело в том суде, где сосредоточена основная масса доказательственного материала, а также имеется возможность

<sup>1</sup> СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

<sup>2</sup> БВС СССР. 1965. № 4. С. 7.

заслушать представителя банка, выдавшего, утраченную сберегательную книжку.

Кроме того, по месту нахождения данного учреждения могут совершаться основные процессуальные действия (запрещение производить платежи по документам, производство публикации).

В заявлении о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним должны быть указаны признаки утраченного документа, наименование лица, выдавшего его, а также изложены обстоятельства, при которых произошла утрата документа, просьба заявителя о запрещении лицу, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи (ст. 295 ГПК).

Однако кроме общих реквизитов заявление в суд о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним должно содержать такие данные, которые свойственны только этой категории дел. В частности, в нем обязательно следует указать на характерные признаки утраченного документа. Это даст возможность судье выяснить, является ли она ценной и относится ли к категории бумаг, восстановление прав на которые осуществляется в судебном порядке.

В судебной практике в качестве отличительных признаков документа наиболее часто указываются: номер счета сберегательной книжки, номер контрольного талона, дата внесения вклада, даты операций по вкладу, сумма вклада, сумма остатка по вкладу и т. д.

В тех случаях, когда заявитель просит восстановить права на документ, утративший признаки платежности, он должен приложить документ к заявлению, указав в заявлении причины, по которым документ пришел в негодность.

Степень достаточности сведений о документе в конечном итоге определяет судья. Поэтому эти сведения являются предварительными, поскольку банки и другие кредитные учреждения, охраняя тайну вклада, никаких сведений относительно имеющихся у них вкладов до возбуждения гражданского дела не дают.

Если заявление не содержит указанных в ст. 295 ГПК реквизитов, судья вправе установить заявителю срок для исправления недостатков. При неустранении их заявление считается неподанным и возвращается лицу, его подавшему.

Заявление о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя подлежит оплате государственной пошлины

ной в размере десяти процентов минимальных размеров оплаты труда.

### **Каковы действия судьи после принятия заявления?**

Судья после принятия заявления о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним выносит определение о запрещении выдавшему документ лицу производить по документу платежи или выдачи и направляет копию определения лицу, выдавшему документ, регистратору (ст. 296 ГПК). В определении суда также указывается на обязательность опубликования в местном периодическом печатном издании за счет заявителя сведений, которые должны содержать:

- наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа;
- наименование лица, подавшего заявление, и его место жительства или место нахождения;
- наименование и признаки документа;
- предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в течение трех месяцев со дня опубликования подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

### **Каковы особенности рассмотрения дела?**

Дела о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним, рассматриваемые в порядке вызывного производства, имеют свои особенности. Одной из этих особенностей является то, что держатель ценной бумаги неизвестен. Поэтому его вызов в районный суд производится на основании определения судьи, после чего должна производиться публикация в местной газете.

Следующая особенность вызывного производства — это запрещение **выдавшему** документ учреждению производить платежи или выдачи по утраченному документу. Определение о запрещении должно быть вынесено судьей немедленно после принятия заявления, и копия его сразу же направлена соответствующему учреждению, для которого вынесенное определение обязательно.

О том, что возникло вызывное производство, держатель утраченного документа может узнать из публикации в местных

средствах массовой информации. Поэтому последняя имеет важное значение как гарантия охраны прав держателя данного документа на предъявителя.

Производство публикации — это своеобразный вызов (отсюда и происходит название «вызывное производство») фактически держателю документа с предложением явиться и **подтвердить** свои права на документ. Она касается всех держателей ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги независимо от оснований ее приобретения.

Статья 296 ГПК дает перечень тех сведений, которые должны содержаться в публикации.

**В соответствии** со ст. 297 ГПК держатель ценной бумаги обязан в **трехмесячный** срок заявить в суд о своих правах на документ и представить его в подлиннике. Он вызывается в суд с тем, чтобы выяснить отношения между ним и лицом, заявившим о своих правах на ценную бумагу.

Личная явка при этом необязательна. Он может письменно сообщить суду, что такой документ у него имеется, и представить суду его подлинник.

В законе не оговаривается возможность представления держателем вместо документа его надлежаще заверенной копии. Однако представляется, что держатель документа имеет право представить такую копию, так как в противном случае выполнение им обязанности до истечения трехмесячного срока заявить о своих правах на документ может быть затруднено или даже невыполнимо.

Это может иметь место в случае, если, например, ценная бумага передана им временно на хранение или в залог. Сомнения в достоверности представленного документа здесь не имеют существенного значения, так как предъявление заявления о праве на документ и самого документа есть лишь предпосылка для установления судом обладателей права на ценную бумагу.

По делам о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним в отличие от иных категорий дел особого производства закон обязывает судью одновременно с оставлением заявления лица, утратившего документ, без рассмотрения определить срок, в течение которого по ним запрещаются платежи и выплаты и который по смыслу закона является сроком на предъявление иска об отобрании ценной бумаги от ее держателя.

Этот срок не должен превышать двух **месяцев**, и продлить его судья не вправе.

Нарушение требований суда о запрещении обязанным учреждением производить платежи или выдачи влечет определенные материально-правовые последствия, т. е. подобные платежи или выдачи считаются произведенными надлежащему кредитору.

В этом случае учреждение несет перед лицом, признанным судом собственником утраченного документа, имущественную ответственность в полном размере за ненадлежаще выплаченные платежи.

Однако невыполнение в срок обязательства по ценной бумаге может повлечь негативные последствия для плательщика. На этот случай в ГПК РСФСР 1923 г., например, предусматривалось, что обязанные по утраченному документу лица могли внести причитающийся платеж в депозит нотариальной конторы.

В ч. 2 ст. 298 ГПК говорится о том, что суд разъясняет держателю документа его право взыскать с заявителя убытки, причиненные принятыми запретительными мерами. Но реальное возмещение таких убытков вызывает большое сомнение, поскольку оно не обеспечено в современных условиях правовыми гарантиями.

Неограниченный круг лиц, по заявлению которых может быть начато вызывное производство, и те запретительные меры, которые применяются судом «автоматически», без связи с волеизъявлением заинтересованных лиц, не исключают ситуации, когда заявление об утрате будет подано намеренно (искусственно), с целью отсрочить исполнение по ценной бумаге.

Поэтому в законодательстве необходимо предусмотреть применение судом запретительных мер только по прямому заявлению лица, требующего восстановления по суду его прав на ценные бумаги.

Поскольку предъявление иска к держателю ценной бумаги свидетельствует о возникновении искового производства, исключение, предусмотренное для дел особого производства, не должно действовать. Дело должно быть рассмотрено по общим правилам подсудности, т. е. по месту жительства ответчика.

Если в течение **трехмесячного срока**, указанного в публикации, держатель документа не явится по вызову суда, судья обязан назначить дело к слушанию с вызовом в судебное заседание заявителя и представителя учреждения, выдавшего документ.

Трехмесячный срок для сообщения суду о праве держателя на ценную бумагу на предъявителя или ордерной ценной бу-

маги исчисляется не с момента подачи заявления или вынесения определения о публикации, а с момента опубликования сообщения об этом в местной газете. Начальным моментом этого срока является **дата газеты**, в которой помещена публикация о вызове держателя ценной бумаги в районный суд.

### ***Каков порядок рассмотрения дел по утраченным ценным бумагам?***

Дело о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним рассматривается по общим правилам гражданского судопроизводства.

Неявка вызванных в судебное заседание лиц, надлежаще извещенных о дне слушания дела, не должна препятствовать рассмотрению дела. Однако в тех случаях, когда заявителем документ утрачен полностью и принадлежность его должна устанавливаться по другим признакам, участие представителя учреждения, выдавшего документ, обязательно.

Неявка держателя документа в установленный законом трехмесячный срок сама по себе не является доказательством того, что утраченный документ действительно принадлежит заявителю. Поэтому суд должен тщательно проверять все имеющиеся доказательства, которые могут подтвердить или опровергнуть права заявителя на утраченный документ.

Решение суда по делам вызывного производства должно отвечать общим требованиям, предусмотренным ст. 198 ГПК. Этим решением утраченные ценная бумага на предъявителя или ордерная ценная бумага признаются недействительными и восстанавливаются права заявителя по утраченным ценным бумагам.

В резолютивной части решения суд должен указать на признаки документа, объявленного недействительным, и на обязанность учреждения, выдавшего документ, произвести его замену.

### ***Каковы особенности исполнения решения суда?***

После вступления решения суда в законную силу оно является основанием для выдачи заявителю нового документа взамен признанного недействительным. Если в выдаче нового документа нет необходимости, то в решении суда может содержаться указание на выдачу причитающегося заявителю по данному документу денежного вклада.

Решение суда о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним не лишает фактического держателя документа, который в силу различных причин не участвовал в рассмотрении дела, защитить свои права.

Поэтому, если держатель документа, своевременно не заявивший по каким-либо причинам о своих правах на этот документ, желает защитить свои права и законные интересы, он может **после вступления решения в законную силу** предъявить иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества к лицу, за которым признано право на получение нового документа.

Права и законные интересы держателя документа могут быть защищены лишь в пределах срока исковой давности, который начинает течь со дня вступления решения в законную силу.

### ***Каков порядок принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительного психиатрического освидетельствования?***

Одним из обязательных условий недобровольной госпитализации в психиатрический стационар с целью оказания психиатрической помощи в соответствии со ст. 29 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» (далее — Закон) от 2 июля 1992 г. № 3115-1 ФЗ (в редакции от 21 июля 1998 г. № 117-ФЗ и 25 июля 2002 г. № 116-ФЗ)<sup>1</sup> является наличие у больного тяжелого психического расстройства.

«Тяжелыми» в психиатрии именуются психические расстройства так называемого «психотического» уровня, т. е. приходящие психозам (заболеваниям, сопровождающимся наиболее глубоким поражением психики). Подобные заболевания включают возможность больного:

— самостоятельно осуществлять свои права, обязанности, нести юридическую ответственность, осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими (невменяемость);

— понимать значение своих действий и руководить ими (гражданско-правовая недееспособность).

1992. № 3 З . Ст. 1913; СЗ РФ . 1998. № 3 0 . Ст. 3613 .

Все недобровольные (принудительные) психиатрические меры применяются к больным, имеющим тяжелые психические расстройства (как к вменяемым, так и невменяемым).

***Каков порядок обращения в суд о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации?***

С заявлением о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, представитель психиатрического учреждения вправе обращаться в суд лишь по месту нахождения психиатрического стационара, в который помещен гражданин. Действующим законодательством не предусмотрено недобровольное психиатрическое лечение больных, у которых отсутствует тяжелое психическое расстройство (ограниченно вменяемые).

В заявлении, с которым обращается в суд представитель психиатрического учреждения, должны быть указаны основания для принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрический стационар (ст. 29 Закона), а также представлено мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания гражданина в психиатрическом стационаре.

При **этом** необходимо иметь в виду, что пребывание лица в психиатрическом стационаре в недобровольном порядке продолжается в течение времени сохранения оснований, по которым была проведена госпитализация.

***Какова процедура обжалования неправомерных действий медицинских работников?***

Если гражданин полагает, что в процессе оказания ему психиатрической помощи какое-либо лицо нарушило его права и свободы, либо создало препятствия для их осуществления, он вправе подать жалобу в суд на действия медицинских работников, иных специалистов, работников социального обеспечения и образования, а также врачебных комиссий, ущемляющие права и законные интересы граждан при оказании ими психиатрической помощи (ст. 47 Закона).

Право пациента, находящегося на лечении или обследовании в психиатрическом стационаре, на подачу без цензуры жа-

лоб и заявлений в органы представительной, исполнительной и судебной власти, прокуратуру предусмотрены в ст. 37 Закона.

Суд в соответствии со ст. 46 Конституции РФ обязан принять жалобу и рассмотреть ее в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК и ст. 48 Закона РФ «О психиатрической помощи...».

Жалоба подается по усмотрению гражданина в суд по месту его жительства либо в суд по месту нахождения соответствующего органа, учреждения. Это может быть психиатрическое лечебное учреждение — диспансер, больница и т. п. Если вопрос затрагивает права и законные интересы военнослужащего и его претензий к военному органу, учреждению (например, военно-врачебной комиссии), то он вправе подать жалобу в соответствующий военный суд.

В ст. 257 ГПК установлен десятидневный срок для рассмотрения судом жалобы. Однако стадии рассмотрения дела предшествует стадия подготовки дела к его разбирательству, в связи с чем следует учитывать это обстоятельство (например, возникшую необходимость проведения судебно-психиатрической экспертизы).

Жалоба на действия медицинских работников рассматривается судьей единолично. Она может быть подана гражданином, права и свободы которого нарушены, либо его представителем, а также по просьбе лица — надлежаще уполномоченным представителем общественной организации или трудового коллектива.

При этом необходимо учитывать, что жалоба может быть подана в месячный срок, исчисляемый со дня, когда лицу стало известно о совершении действий, ущемляющих его права и законные интересы, также и «организацией, которой законом или ее уставом (положением) предоставлено право защищать права граждан» (ч. 2 ст. 47 Закона).

Лицу, пропустившему срок обжалования по уважительной причине, пропущенный срок может быть восстановлен судом, рассматривающим жалобу.

Неявка в судебное заседание кого-либо из заинтересованных лиц, надлежащим образом извещенных о месте и времени судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению жалобы.

Суд должен принимать во внимание позиции обеих сторон относительно защиты прав и законных интересов соответствующего лица. Поэтому, установив обоснованность жалобы, суд должен признать в решении обжалованное действие незаконным, обязать удовлетворить требование гражданина, вос-

становить его нарушенные права и свободы, а также определить ответственность соответствующего органа, должностного лица за действия (бездействие), приведшие к нарушению прав и свобод гражданина.

### **Какой срок предоставлен для медицинского освидетельствования и госпитализации гражданина?**

Лицо, помещенное в психиатрический стационар без его согласия или согласия его законного представителя (**в** случаях, если он представляет непосредственную опасность для себя или окружающих; если **он** беспомощен, т. е. не способен самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности; если его поведение может причинить существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если будет оставлен без психиатрической помощи), должно быть обязательно освидетельствовано в течение **сорока восьми часов** с момента помещения гражданина в психиатрический стационар комиссией врачей-психиатров, которая принимает решение об обоснованности госпитализации (ст. 32 Закона).

В случаях, когда госпитализация признается необоснованной и госпитализированный не выражает желания остаться в психиатрическом стационаре, он подлежит немедленной выписке из психиатрического учреждения.

Если госпитализация признается обоснованной, то заключение комиссии врачей-психиатров в течение **двадцати четырех часов** должно быть направлено в суд по месту нахождения психиатрического учреждения для решения о дальнейшем пребывании лица в нем (ст. 32 Закона).

При решении вопроса о возбуждении дела судья должен одновременно решить вопрос и о продлении пребывания гражданина в психиатрическом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения в суде заявления о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар.

### **Каковы особенности судебного заседания по делам этой категории?**

В соответствии со ст. 304 ГПК заявление о госпитализации гражданина в психиатрический стационар в принудительном порядке или о продлении срока принудительной госпитализации судья должен рассмотреть и принять **решение** в течение **пяти дней** с момента возбуждения дела.

Судебное заседание может проводиться как в помещении суда, так и в психиатрическом стационаре. Этот альтернативный порядок рассмотрения дела обусловлен тем, что гражданин вправе лично принимать участие в судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации.

Поэтому в тех случаях, когда по сведениям, полученным от представителя психиатрического стационара, суду стало известно о том, что психическое состояние гражданина не позволяет ему лично участвовать в проводимом в помещении суда судебном заседании по делу о его принудительной госпитализации, заявление о принудительной госпитализации гражданина или о продлении срока его принудительной госпитализации должно рассматриваться судьей в психиатрическом стационаре (ч. 2 ст. 34 Закона).

Закон «О психиатрической помощи...» определяет исчерпывающий перечень лиц, участие которых в судебном разбирательстве является **обязательным**:

— лицо, о госпитализации которого ставится вопрос либо чьи права и законные интересы нарушены (если присутствовать в суде ему позволяет его психическое состояние);

— представитель указанного лица (в соответствии со ст. 48 ГПК);

— представитель организации, подавшей заявление о принудительной госпитализации (либо чьи действия (бездействие) обжалуются);

— прокурор.

Отсутствие без уважительных причин представителя психиатрического учреждения, от имени которого подано заявление, надлежаще оповещенного о дне и месте рассмотрения заявления, может повлечь отказ судьи в удовлетворении заявления и тем самым прекращение госпитализации лица против его воли или против воли его законного представителя.

Прокурор, участвуя в рассмотрении судьей заявления психиатрического учреждения, вправе знакомиться со всеми материалами дела, задавать вопросы, заявлять ходатайства, давать правовое заключение о правомерности обращения о необходимости недобровольной госпитализации гражданина или отказать в этом. Он также вправе в случае несогласия внести кассационное представление в вышестоящую судебную инстанцию на предмет отмены принятого судьей решения.

Обязанность доказывания необходимости госпитализации лица в недобровольном порядке или о продлении срока его

принудительной госпитализации лежит на заявителе, т. е. на психиатрическом стационаре в лице его представителя.

**Каков порядок принятия и обжалования решения суда о принудительной госпитализации в психиатрический стационар или продлении срока принудительной госпитализации гражданина?**

Суд, признав заявление о принудительной госпитализации в психиатрический стационар обоснованным, должен указать об этом в своем **решении**. Если судья не согласен с мнением врачей-психиатров по каким-либо причинам и отклонил просьбу заявителя, он должен аргументировать это в своем решении.

Основанием для принудительной госпитализации в психиатрический стационар или продления срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, и дальнейшего содержания гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрическом стационаре в течение установленного законом срока будет являться **решение** суда об удовлетворении заявления.

**Решение** суда о принудительной госпитализации в психиатрический стационар или продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, и дальнейшего содержания гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрическом стационаре может быть обжаловано в вышестоящую судебную инстанцию в течение **десяти дней** со дня вынесения лицом, помещенным в психиатрический стационар, его представителем, руководителем психиатрического учреждения, а также организацией, которой законом либо ее уставом (положением) предоставлено защищать права граждан, или прокурором.

**Каков порядок обращения по вопросу психиатрического освидетельствования?**

Заявление **врача-психиатра** о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина подается в суд по месту жительства гражданина. К заявлению прилагается мотивированное заключение врача-психиатра о необходимости такого освидетельствования и другие имеющиеся материалы.

В течение трех дней со дня подачи заявления судья единолично рассматривает заявление о принудительном психиатрическом освидетельствовании гражданина и принимает решение

о принудительном освидетельствовании гражданина или об отказе в психиатрическом освидетельствовании гражданина (ст. 306 ГПК).

Психиатрическое освидетельствование проводится для определения: страдает ли обследуемый психическим расстройством, нуждается ли он в психиатрической помощи, а также для **решения** вопроса о виде такой помощи (ст. 23 Закона).

Существуют определенные виды психиатрической помощи и социальной защиты, гарантируемые государством:

- неотложная психиатрическая помощь;
- консультативно-диагностическая, лечебная, психопрофилактическая, реабилитационная помощь во внебольничных и стационарных условиях;
- все виды психиатрической экспертизы, определение временной нетрудоспособности;
- социально-бытовая помощь и содействие в трудоустройстве лиц, страдающих психическими расстройствами;
- решение вопросов опеки;
- консультации по правовым вопросам и другие виды юридической помощи в психиатрических и психоневрологических учреждениях;
- социально-бытовое устройство инвалидов и престарелых, страдающих психическими расстройствами, а также уход за ними;
- обучение инвалидов и несовершеннолетних, страдающих психическими расстройствами;
- психиатрическая помощь при стихийных бедствиях и катастрофах.

В соответствии со ст. 24 Закона «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» решение о психиатрическом освидетельствовании лица без его согласия или без согласия его законного представителя принимается врачом-психиатром с санкции судьи в судебном порядке.

Для этого врач-психиатр должен направить в суд по месту жительства лица, подлежащего психиатрическому освидетельствованию, письменное заключение о необходимости такого освидетельствования, а также заявление и другие имеющиеся материалы.

Основаниями психиатрического освидетельствования в судебном порядке без согласия лица, подлежащего освидетельствованию, или без согласия его законного представителя являются: его беспомощность, т. е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, либо возможность причинения существенного вреда здоровью вследствие

**вне** ухудшения его психического состояния, если это лицо будет оставлено без психиатрической помощи (ст. 24 Закона).

В случаях, если гражданин представляет непосредственную опасность для себя и окружающих или **обследуемый** находится под диспансерным наблюдением, решение о психиатрическом освидетельствовании лица принимается врачом-психиатром самостоятельно.

### ***Каков порядок разрешения вопроса психиатрического освидетельствования?***

При получении всех необходимых материалов от врача-психиатра судья должен установить обоснованность такого психиатрического освидетельствования и в течение **трех** дней решить вопрос о даче санкции либо отказе в ней путем вынесения соответствующего **решения**, которое может быть обжаловано в вышестоящую судебную инстанцию.

На основании вынесенного судьей решения лицо, подлежащее психиатрическому освидетельствованию, подлежит помещению в психиатрический стационар и его выписка производится по заключению врачей-психиатров или решению судьи об отказе в продлении такой госпитализации (ст. 28, 40 Закона).

Надзор за соблюдением законности при оказании психиатрической помощи должен осуществляться Генеральным прокурором РФ, прокурорами субъектов РФ и подчиненными им прокурорами (ст. 45 Закона).

### ***Каковы основания и порядок возбуждения гражданского дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния?***

Суд в порядке особого производства рассматривает также дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния, если органы записи актов гражданского состояния при отсутствии спора о праве отказались внести исправления или изменения в произведенные записи.

Заявление о внесении исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния подается в суд по месту жительства заявителя (ст. 307 ГПК).

Помимо положений ГПК установление неправильности записи в книгах актов гражданского состояния регулируется

также ст. 47 ГК, а также многочисленными подзаконными нормативными актами.

В п. 4 ст. 47 ГК, СК и Федеральном законе РФ «Об актах гражданского состояния» от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ<sup>1</sup> предусмотрено принятие специального закона об актах гражданского состояния. В связи с этим постановлением Правительства РФ от 31 октября 1998 г. № 1274 были утверждены формы бланков заявлений о государственной регистрации актов гражданского состояния, справок и иных документов, подтверждающих государственную регистрацию актов гражданского состояния<sup>2</sup>, а постановлением Правительства РФ от 17 апреля 1999 г. № 432 — «Правила заполнения бланков записей актов гражданского состояния и бланков свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния»<sup>3</sup>.

В соответствии с законом актами гражданского состояния являются события и действия, подлежащие в целях охраны субъективных прав и интересов граждан, интересов государства и общества государственной регистрации в органах загса, индивидуализирующие гражданина как субъекта права и способные самостоятельно или только после их регистрации повлечь за собой определенные юридические последствия. Это прежде всего рождение и смерть, вступление в брак и расторжение брака, усыновление (удочерение) и др.

Регистрацию данных фактов в районных центрах и городах проводят районные и городские бюро загса.

Запись акта гражданского состояния — это письменный, официальный документ, являющийся результатом индивидуального акта применения права, составленный в предусмотренном законом порядке должностным лицом загса, содержащий в себе информацию двоякого рода: об акте гражданского состояния и о регистрации этого акта гражданского состояния.

Актные записи являются официальным доказательством записанных в них обстоятельств. Поэтому они должны быть полными, точными и правильно отражать регистрируемое событие.

Необходимость исправления актовой записи могут вызвать обстоятельства, которые вносят изменения в ранее существовавшее гражданское состояние лица: изменение фамилии, имени, отчества; усыновление ребенка с последующим присвоени-

<sup>1</sup> СЗ РФ. 1997. №47. Ст. 5340; 2001. №44. Ст. 4149.

<sup>2</sup> Российская газета. 1998. 12 ноября.

<sup>3</sup> Российская газета. 1999. 1–5 мая.

ем ему фамилии усыновителя; вступление матери ребенка в брак с отцом ребенка и т. п.

Кроме того, необходимость исправления актовой записи может возникнуть из-за неточностей и ошибок, которые допускаются во время регистрации акта гражданского состояния, как в актовой записи, так и в свидетельстве, выдаваемом на основании этой записи.

Установление неправильности записи в книгах актов гражданского состояния имеет доказательственное значение, что отличает его от установления юридических фактов, порождающих возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан.

Заявление о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния подается в районный или городской отдел загса по месту жительства заявителей. К заявлению должно быть приложено свидетельство о регистрации акта гражданского состояния, подлежащее замене.

В случае отсутствия записи в отделе загса и в архиве органов загса области, края, республики по месту первоначальной регистрации запись может быть изменена только после восстановления утраченной записи.

После внесения изменений в записи актов гражданского состояния или их исправления выписывается новое свидетельство о регистрации акта гражданского состояния, которое выдается заявителю.

### ***Каковы основания отказа органа загса в изменении или исправлении записи?***

В случае отказа органа загса изменить или исправить запись заявителю выдается копия его заключения. Подобный отказ обычно вызывается отсутствием бесспорных доказательств из-за большого промежутка времени между моментом составления записи и внесения в нее исправления.

Необходимо выделить два основания отказа: объективная невозможность внесения исправлений и ошибка должностных лиц, работников загса, считающих, что внести исправления в запись невозможно.

Закон предоставляет заинтересованным лицам право установить неправильность в актовых записях при двух условиях: когда отсутствует спор о праве и когда органы загса отказали заявителю в исправлении записи.

При обнаружении данных, свидетельствующих о споре гражданско-правового характера (если исправлением записи могут быть затронуты чьи-либо права), суд должен разъяснить заинтересованному лицу возможность обращения в суд с соответствующим **ИСКОМ**.

В заявлении должно быть указано, каким органом записи актов гражданского состояния и когда именно было отказано заявителю в исправлении записи (ст. 308).

От дел об установлении фактов регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака, смерти (п. 3 ст. 264) дела данной категории отличаются тем, что здесь имеется документ, подтверждающий факт, но в нем есть неточности.

С заявлением об установлении неправильности актовой записи в соответствии с общими правилами могут обращаться заинтересованные лица и прокурор.

Заинтересованными лицами по делам данной категории могут являться не только сами граждане — владельцы дефектного документа органа загса, но и наследники лица, у которых в связи со смертью лица, актовая запись на имя которого была неточной, возникают определенные права и обязанности.

В отношении исправлений записей о рождении детей, не достигших совершеннолетия, с заявлениями могут обращаться также их родители, усыновители и попечители.

### ***Какова подсудность дел об установлении неправильности записи в органах загса?***

Подсудность дел об установлении неправильности записи в книгах загса установлена с учетом интересов заявителя. При обращении в суд с просьбой об исправлении записи органами загса применяется тот же принцип: заявление подается в суд по месту жительства заявителя независимо от того, в каком органе записей актов гражданского состояния регистрировался акт, нуждающийся в исправлении.

Поэтому новое свидетельство на основании решения суда должно выдаваться тем органом загса, где осуществлена первоначальная запись, и пересылаться в загс по месту жительства заявителя.

Заявление заинтересованного лица об установлении неправильности записи акта гражданского состояния принимается к производству суда по месту жительства заявителя, если данный вопрос был рассмотрен органами загса в порядке, преду-

смотренном действующим законодательством, и в исправлении или изменении записи было отказано.

### **Каков порядок судопроизводства по делам об установлении неправильности записи в книгах органов загса?**

В заявлении должны содержаться сведения: в какую запись акта гражданского состояния и какие исправления или изменения заявитель просит внести, какими доказательствами подтверждается неправильность записи. К заявлению должна быть приобщена копия соответствующего свидетельства, заключение органа загса об отказе в изменении или исправлении записи и другие, а также иные относящиеся к данному вопросу документы.

Неправильность актов гражданского состояния может заключаться либо в ошибке органа загса, допущенной при регистрации факта, либо в противоречии между записью и обстоятельствами, возникшими после регистрации факта (усыновление с присвоением усыновленному фамилии и отчества усыновителя, перемена фамилии, имени или отчества, изменение пола и т. п.).

Лишение судом родительских прав не может служить основанием для исключения сведений о родителях из записи о рождении.

В судебной практике встречаются случаи, когда судья принимает к производству заявления, в которых заинтересованные лица вместо внесения исправления в запись актов гражданского состояния просят установить факт родственных отношений или факт регистрации брака.

Однако при поступлении таких заявлений судья должен оставить заявление без движения и разъяснить заявителю его право обратиться в суд с заявлением об установлении неправильности записи в книгах актов гражданского состояния.

По делам данной категории решение суда должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым к судебным решениям, с учетом специфики дел особого производства.

В связи с тем что исправления и изменения в записи актов гражданского состояния органы загса вносят в соответствии с решением суда, в резолютивной части судебного решения должно быть указано, какая запись является неправильной (каким органом загса она произведена, номер и дата записи, в отношении каких лиц она составлена), какие исправления или изменения необходимо в нее внести.

Решение суда, вступившее в законную силу, обязательно для органов загса и направляется в органы загса по месту жительства заявителя для внесения исправлений в соответствующую запись по действующим правилам.

### **Каков порядок рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении?**

Данные заявления рассматриваются в порядке особого производства судьей единолично. Объектом обжалования являются нотариальные действия или отказ в их совершении, указанные в Основах законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. (с изм., внесенными Федеральным законом от 30 декабря 2001 г. № **194-ФЗ**)<sup>1</sup>.

Заявление на нотариальное действие или на отказ в его совершении подается в суд по месту нахождения нотариуса или месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.

Указанный порядок предусмотрен только для обжалования действий (или отказа в их совершении), составляющих компетенцию нотариата.

Такие действия нотариуса, как медлительность, грубость и т. п., обжалуются в учреждения юстиции (территориальные отделы, управления Министерства юстиции РФ и министерства юстиции отдельных регионов).

Заявления на неправильное удостоверение завещаний и доверенностей или на отказ в их удостоверении должностными лицами больницы, санатория, госпиталя, другого стационарного лечебного учреждения, учреждения социальной защиты населения, экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, в местах лишения свободы подаются в суд по месту их нахождения.

Заявления о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении капитаном морского судна, судна смешанного плавания или внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом РФ, подаются в суд по месту порта приписки судна.

Заявление подается в **десятидневный срок**, который исчисляется с момента, когда заявителю стало известно о непра-

<sup>1</sup> Закон. 1999. № 3. Март; СЗ РФ 2001. № 53 (часть I). Ст. 5030.

вильно совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия (ч. 2 ст. 310 ГПК).

Субъектом обжалования нотариальных действий или отказа в их совершении являются заинтересованные лица, которые выступают в процессуальной роли заявителя — заявители, нотариус, должностное лицо, совершившие нотариальное действие или отказавшие в совершении нотариального действия (ст. 311 ГПК).

Заявление рассматривается судьей в открытом судебном заседании.

Неявка надлежаще извещенных о дне рассмотрения жалобы участвующих в деле лиц не препятствует рассмотрению заявления.

Если между заинтересованными лицами возникает спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии и подведомственный судам, суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они могут разрешить свой спор в порядке искового производства.

При обоснованности заявления суд принимает решение, которым отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие.

### ***Каков порядок восстановления утраченного судебного производства?***

Полная или частичная утрата оконченного судебного производства может повлиять на реализацию различных прав лиц, участвующих в деле, и необходимость его восстановления чаще всего возникает в связи с реализацией права на исполнение решения или определения суда, на их обжалование, на подачу заявления о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Восстановление утраченного полностью или в части судебного производства по гражданскому делу (например, протокол судебного заседания, протокол осмотра вещественного доказательства и др.), оконченного принятием решения суда или вынесением определения о прекращении судебного производства по делу, осуществляется по правилам, предусмотренным главой 38 ГПК.

Данное дело о восстановлении утраченного судебного производства может быть возбуждено только по заявлениям лиц, участвующих в деле (ч. 2 ст. 331 ГПК).

Заявление о восстановлении утраченного судебного производства подается в суд, принявший решение по существу спо-

**ра** или вынесший определение о прекращении судебного производства по делу.

В заявлении должно быть подробно указано, о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель, было ли принято судом решение по существу или производство прекращалось, какое процессуальное положение занимал в деле заявитель, кто еще принимал участие в деле и в каком процессуальном положении, место жительства или место нахождения этих лиц, что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства, о месте нахождения копий документов производства или сведений о них, восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым, для какой цели необходимо их восстановление.

К заявлению должны быть приложены сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке.

При подаче заявления лицо, обратившееся в суд, освобождается от уплаты судебных расходов, понесенных судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства.

Суд вправе оставить заявление **без движения**, если заявителем не будет указана цель обращения, а также **отказать в возбуждении дела**, если будет выяснено, что цель обращения не связана с защитой его прав и законных интересов, и **оставить заявление без рассмотрения**, если дело было возбуждено (ст. 315 ГПК).

При этом необходимо иметь в виду, что если производство по делу было утрачено до рассмотрения дела по существу, то оно не подлежит восстановлению, поскольку истец вправе предъявить новый иск (ч. 1 ст. 316 ГПК). При рассмотрении дела по новому иску суд вправе использовать сохранившиеся части судебного производства, документы, выданные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу.

Кроме того, суд вправе также допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, а в необходимых случаях и судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также судебных приставов-исполнителей, исполнявших решение суда.

Решение или определение суда о прекращении судебного производства, если оно принималось по делу, подлежит восстановлению.

В решении суда о восстановлении утраченных решения суда или определения суда о прекращении судебного производства указывается, на основании каких данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании с участием всех участников процесса по утраченному производству, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного постановления (ч. 2 ст. 317 ГПК).

При недостаточности собранных материалов **для** точного восстановления судебного производства, связанного с утраченным судебным производством, суд своим определением прекращает производство по делу о восстановлении утраченного производства и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявить иск в общем порядке.

Рассмотрение заявления о восстановлении утраченного судебного производства не ограничивается сроком его хранения.

Вместе с тем в случае обращения с заявлением о восстановлении утраченного судебного производства в целях его исполнения, если срок предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается, суд также прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства.

Судебные постановления, связанные с восстановлением утраченного судебного производства, могут быть обжалованы в общем порядке.

## ГЛАВА 16. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ И ОПРЕДЕЛЕНИЙ МИРОВЫХ СУДЕЙ

### ***В чем сущность и значение апелляционного производства?***

Категория судебной ошибки широка и охватывает как те нарушения, которые препятствуют своевременному разрешению дела, так и те, которые мешают правильному их рассмотрению. Последние подразделяются на случаи незаконности и необоснованности. Незаконность, в свою очередь, бывает результатом неправильного применения или неприменения норм материального либо процессуального права.

Помимо этого, судебные ошибки подразделяются на выявленные, установленные и латентные (скрытые)<sup>1</sup>. Латентные ошибки не влекут ни отмену, ни изменение актов правосудия, однако они существуют и отрицательно воздействуют на итоги и авторитет правосудия.

Таким образом, судебные ошибки многочисленны и разнообразны, однако все они в конечном счете причинно связаны с личностью судей. Поэтому судебные ошибки возникают из-за недостаточного профессионализма судей и судебных работников или из-за недобросовестного, халатного и иногда преступного их отношения к порученному делу.

Условия совершения судебных ошибок очень многочисленны — это и сложность рассматриваемого дела, и состояние нормативного материала, и чрезмерная загруженность судей, и неблагоприятные условия их профессиональной деятельности в результате неоправданного смещения исполнительных и судебных функций в одном лице и т. д.

Судебная практика свидетельствует о том, что с судебными ошибками можно успешно бороться путем повышения квалификации судей, воспитания в них чувства ответственности за порученное дело, совершенствуя законодательство и т. п.

<sup>1</sup> См.: **Викун М. А., Зайцев И. М.** Гражданский процесс России. Учебник. М., 1999. С. 304.

Кроме того, в гражданском судопроизводстве существуют **специальные** процессуальные средства, к которым относятся три судебных инстанции — апелляция, кассационная и надзорная, направленные на устранение выявленных судебных ошибок.

Апелляционная форма обжалования предусмотрена в ГПК только для решений и определений мирового судьи. Для обжалования постановлений федеральных судов первой инстанции сохранена кассация с элементами апелляционной проверки (ст. 361 ГПК).

Сущность апелляционного обжалования в гражданском судопроизводстве заключается в том, что лица, участвующие в деле, имеют право обратиться в установленном законом порядке с апелляционной жалобой на **не вступившее** в законную силу постановление мирового судьи в районный суд как суд апелляционной инстанции.

В данном случае обращение лица, участвующего в деле, в апелляционную инстанцию обязывает ее проверить законность и обоснованность постановления мирового судьи по правилам производства в суде первой инстанции, т. е. апелляционная инстанция вправе вторично рассмотреть дело по существу (ч. 2 ст. 327 ГПК).

В юридической литературе различают два вида апелляции — полную и неполную<sup>1</sup>.

**Неполная апелляция** представляет собой пересмотр решения, не вступившего в законную силу, на основании доказательств, исследованных судом первой инстанции. При неполной апелляции дело может быть возвращено в суд первой инстанции для нового рассмотрения.

**Полная апелляция** представляет собой пересмотр дела в целом на основе не только имеющихся в деле материалов, но и представленных в суд апелляционной инстанции любых новых доказательств. В данном случае апелляционный суд вправе устанавливать новые факты (ч. 3 ст. 327 ГПК), поэтому он не может направить дело в суд первой инстанции для нового рассмотрения, а должен сам вынести решение по существу на основе исследованных доказательств и установленных фактов.

В главе 39 ГПК в гражданском судопроизводстве предусмотрена полная апелляция.

<sup>1</sup> См.: Рихтер А. К. О полной и неполной апелляции // Журнал Министерства юстиции. СПб., 1907. № 3; Хрестоматия по гражданскому процессу / Под общей ред. М. К. Треушников. М., 1996. С. 169.

Судопроизводство в апелляционной инстанции ведется в соответствии со ст. 327 ГПК по правилам производства в суде первой инстанции. Вместе с тем имеются некоторые различия между этими производствами, обусловленные различными целями, стоящими перед федеральными судами первой и апелляционной инстанций.

Кроме того, сопоставление апелляционного производства с кассационным свидетельствует о том, что наряду с различиями между ними имеется и много общего (субъекты и объекты права обжалования, осуществление судопроизводства по правилам производства в суде первой инстанции с участием секретаря судебного заседания, порядок и сроки обжалования, основания к отмене решения и определения, обжалование различных определений суда и др.).

Данным обстоятельством и объясняется наличие многих отсылочных норм в главе 39 ГПК к общим положениям, указанным в 40 главе ГПК (производство в суде кассационной инстанции).

### **Каков порядок апелляционного обжалования решений мирового судьи?**

В гражданском процессе право апелляционного обжалования представляет собой право на возбуждение апелляционного производства (производства в суде второй инстанции) по проверке законности и обоснованности решения мирового судьи, не вступившего в законную силу.

Право апелляционного обжалования возникает у сторон и других лиц, участвующих в деле, в соответствующий районный суд **через** мирового судью со дня вынесения решения мировым судьей ( ч. 1 ст. 320 ГПК). На решение мирового судьи прокурор, участвующий в деле, может принести апелляционное представление.

Течение процессуального срока, по общему правилу, начинается на **следующий** день после даты или наступления события, которыми определено его начало (ч. 3 ст. 107 ГПК). Поэтому и право на подачу в течение десяти дней апелляционной жалобы возникает у участвующих в деле лиц со дня, следующего за днем принятия решения мировым судьей в окончательной форме (ст. 321 ГПК).

Вместе с тем право апелляционного обжалования может быть реализовано лишь при соблюдении определенного порядка и условий (наличие субъекта и объекта права обжалования, соблюдение порядка подачи жалобы и т. д.).

Так, **объектом права** апелляционной жалобы является решение мирового судьи, не вступившее в законную силу. Жалоба может быть подана на решение как в целом, так и в части (мотивы решения, резолютивная часть).

При этом необходимо иметь в виду, что мировой судья может выдать в установленных законом случаях судебный приказ и вынести заочное решение, однако при наличии соответствующих оснований он же вправе и отменить как судебный приказ, так и заочное решение. Вместе с тем судебный приказ не может быть обжалован в апелляционном порядке (ст. 129 ГПК), а заочное решение может быть обжаловано в апелляционном порядке (ч. 2 ст. 237 ГПК).

### ***Кто, когда и как правомочен обратиться с жалобой, представлением?***

**Субъектами права** апелляционного обжалования являются лица, участвующие в делах искового производства, т. е. истцы, ответчики, третьи лица, а также прокурор вправе принести апелляционное представление на решение мирового судьи в случае его участия в деле.

Апелляционная жалоба может быть подана **в течение 10 дней со дня** принятия решения в окончательной форме (ст. 321 ГПК). Жалоба (представление прокурора), поданная по истечении этого срока, возвращается судьей лицу, подавшему ее, если при этом от него не поступило просьбы о восстановлении пропущенного срока либо в восстановлении этого срока мировым судьей отказано (п. 2 ч. 1 ст. 324 ГПК).

Апелляционная жалоба (представление прокурора) подается в районный суд только через мирового судью (ст. 320 ГПК). Подача апелляционной жалобы (представления прокурора) непосредственно в районный суд законом не предусмотрена.

Следовательно, судом апелляционной (второй) инстанции по отношению к мировым судьям является районный суд, на территории которого действует мировой судья.

Апелляционная жалоба, представление подаются в письменной форме (ст. 322 ГПК). В них должны быть указаны:

- наименование районного суда, в который адресуется жалоба, представление;
- наименование лица, подавшего жалобу, представление, его место жительства или место нахождения;
- указание на обжалуемое решение мирового судьи;
- доводы жалобы, представления;
- просьба заинтересованного лица;

— перечень прилагаемых к жалобе, представлению документов.

В апелляционной жалобе не могут содержаться требования, не заявленные мировому судье (ч. 2 ст. 322 ГПК).

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу. При наличии специальных полномочий жалоба может быть подана и представителем.

Апелляционное представление подписывается прокурором (ч. 3 ст. 322 ГПК).

Апелляционная жалоба, представление и приложенные к ней документы должны представляться с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Апелляционная жалоба оплачивается госпошлиной в том же размере, что и при подаче кассационной жалобы, т. е. в размере пятидесяти процентов госпошлины, взыскиваемой при подаче исковых заявлений, исчисляемой из оспариваемой по жалобе суммы, если подающее ее лицо (например, прокурор при подаче представления) не освобождено от нее.

Принимая апелляционную жалобу (представление), мировой судья должен совершить ряд действий с целью проверки, соответствует ли жалоба (представление) требованиям ст. 321, 322 ГПК и оплачена ли она госпошлиной.

Если выяснится, что апелляционная жалоба (представление) не соответствует требованиям ст. 322 ГПК или не оплачена госпошлиной, определением мирового судьи она оставляется без движения и подавшему ее лицу назначается срок для исправления недостатков (ст. 323 ГПК).

По исправлении в срок недостатков жалобы согласно указанию мирового судьи жалоба считается поданной со дня первоначального поступления ее в суд. В противном случае жалоба считается неподанной и возвращается подавшему ее лицу (ст. 324 ГПК).

**Основаниями возвращения** апелляционной жалобы (представления) являются следующие обстоятельства:

— невыполнение в установленный срок указаний мирового судьи, содержащихся в определении суда об оставлении жалобы, представления без движения;

— истечение срока обжалования, если в жалобе, представлении не содержится просьба о восстановлении пропущенного срока или в его восстановлении отказано.

Апелляционная жалоба возвращается мировым судьей также по просьбе лица, подавшего жалобу, апелляционное представление — при отказе его прокурором, если дело еще не направлено в районный суд (пп. 1 и 2 ч. 1 ст. 324 ГПК).

При этом апелляционная жалоба возвращается лицу, подавшему жалобу, представление — прокурору на основании определения мирового судьи, которое может быть обжаловано в районный суд.

Мировой судья обязан принять апелляционную жалобу, представление, поданные с соблюдением всех требований закона и в установленный десятидневный срок. В соответствии со ст. 325 ГПК после получения жалобы, представления, поданных в срок и с соблюдением требований, предусмотренных в ст. 322 ГПК, мировой судья обязан направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним документов.

Лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье письменные возражения на апелляционную жалобу, представление с приложением документов, подтверждающих эти возражения. Возражения и приложенные к ним документы должны представляться в копиях по числу лиц, участвующих в деле.

Направляя лицам, участвующим в деле, копии жалоб, представлений и приложенных к ним документов, мировой судья должен разъяснить им их право представить объяснения на жалобу, представление и соответствующие документы.

По истечении срока обжалования мировой судья должен направить дело с апелляционной жалобой, представлением и поступившими на них возражениями в районный суд. До истечения срока обжалования дело не может быть направлено в районный суд (ч. 3 ст. 325 ГПК).

### ***Каков порядок рассмотрения апелляционной жалобы, представления прокурора?***

Районный судья, принявший к рассмотрению апелляционную жалобу, представление, назначает время и место рассмотрения дела, о чем извещает лиц, участвующих в деле.

Лицо, подавшее жалобу (представление), вправе отказаться от нее до принятия решения или определения судьей районного суда. Принятие отказа от жалобы (представления) оформляется определением судьи о прекращении апелляционного производства, если решение или определение не было обжаловано другими лицами (ст. 326 ГПК).

При сопоставлении ст. 326 и ч. 2 ст. 324 ГПК можно сделать вывод о том, что отказ от апелляционной жалобы (представления) возможен только в апелляционной инстанции. Поэтому аналогичное заявление, поданное мировому судье, квалифици-

руется как просьба о возвращении жалобы (представления) и является основанием ее возврата, хотя по существу такая просьба означает отказ от жалобы (представления).

В связи с этим возврат жалобы не исключает направления дела в районный суд, если решение мирового судьи обжаловано **другими** лицами, участвующими в деле.

Несмотря на то что апелляционная инстанция является по существу судом второй инстанции, производство в ней, согласно ч. 2 ст. 327 ГПК, ведется по правилам производства в суде первой инстанции. При этом судья районного суда не только рассматривает и разрешает повторно дело, по которому принято решение мировым судьей, а проверяет законность и обоснованность этого решения.

Подобная проверка осуществляется как на основании имеющихся в деле материалов и установленных фактов, так и путем установления новых фактов и исследования новых доказательств по делу.

В гражданском процессе новые доказательства представляются в апелляционную инстанцию лицами, участвующими в деле, которым суд в необходимых случаях содействует в получении доказательств, руководствуясь принципами судебной истины и состязательности (ч. 2 ст. 12, ст. 56 и др. ГПК).

В главе 39 ГПК не предусмотрено, какие доказательства могут быть представлены в апелляционную инстанцию и исследованы ею. В отдельных нормах упоминаются документы (ст. 322, 325 ГПК) или вообще доказательства (ст. 327 ГПК).

В связи с тем что апелляционное производство представляет собой повторное рассмотрение дела по правилам производства в суде первой инстанции, следует признать, что в апелляционном порядке могут быть исследованы любые доказательства, предусмотренные законом, имеющие значение для дела, кроме тех, которые получены с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ст. 55 ГПК).

В апелляционной инстанции дело рассматривается судьей районного суда единолично.

Законность и обоснованность решения мирового судьи проверяются апелляционным судом в полном объеме. В отличие от ст. 347 ГПК, ограничивающей рассмотрение дела в кассационном порядке пределами кассационной жалобы (представления), в главе 39 ГПК пределы проверки законности и обоснованности решения мирового судьи не установлены.

Однако в апелляционной инстанции в полной мере действуют все принципы гражданского судопроизводства, в частно-

сти принципы диспозитивности, состязательности, равноправия сторон, гласности, непосредственности и др., реализуются все предоставленные законом лицам, участвующим в деле, права и обязанности.

Судебное заседание апелляционного суда проводится в том же порядке, что и в суде первой инстанции, с совершением всех необходимых процессуальных действий, с извещением лиц, участвующих в деле. В случае неявки в суд сторон и других участников процесса наступают те же последствия, что и в суде первой инстанции.

При рассмотрении дела в апелляционном порядке секретарь судебного заседания ведет протокол с соблюдением предъявляемых ГПК требований. Вынесение постановления апелляционного суда и его объявление происходит в том же порядке, что и в суде первой инстанции.

### ***Каковы полномочия апелляционной инстанции?***

В гражданском процессе полномочия апелляционной инстанции состоят в правах и обязанностях, которые могут быть реализованы в результате рассмотрения и разрешения дела в апелляционном порядке.

В соответствии со ст. 328 ГПК апелляционная инстанция в результате рассмотрения дела вправе:

- оставить решение мирового судьи без изменения, а жалобу, представление без удовлетворения, если признает, что решение является законным и обоснованным.

Оставляя апелляционную жалобу, представление без удовлетворения, суд обязан указать в своем определении мотивы, по которым доводы жалобы, представления признаны неправильными и не являющимися основанием к отмене решения мирового судьи (ч. 2 ст. 330 ГПК);

- изменить решение мирового судьи или отменить его и принять новое решение (ст. 328 ГПК);

- отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить судебное производство либо оставить заявление без рассмотрения.

В ст. 329, 330 ГПК не указаны основания, по которым апелляционная инстанция может прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения. Путем систематического толкования можно прийти к выводу о том, что такие последствия могут наступить по тем же основаниям, что и в суде первой или кассационной инстанции (ст. 220, 222, 365 ГПК).

Следовательно, проверяя законность и обоснованность решений мирового судьи, апелляционный суд должен руководствоваться ст. 362—365 ГПК.

### **Каков порядок принятия судебных постановлений апелляционной инстанцией?**

В гражданском судопроизводстве по окончании судебного заседания апелляционный суд удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления. В соответствии со ст. 329 ГПК апелляционная инстанция выносит два вида постановлений — **апелляционное определение** и **апелляционное решение**.

В форме апелляционного **определения** апелляционная инстанция в гражданском судопроизводстве выносит постановления в следующих случаях:

— когда жалоба, представление не удовлетворяются, а решение мирового судьи оставляется без изменения. Такая форма судебного постановления полностью согласуется с положениями ч. 1 ст. 194, ч. 1 ст. 224 ГПК, поскольку в данном случае суд апелляционной инстанции сам **не разрешает** дело по существу, которое ранее было правильно разрешено мировым судьей и которому апелляционный суд, оставив без изменения, **лишь придает своим определением законную силу**<sup>1</sup>;

— когда решение мирового судьи **отменяется** полностью или в части, производство по делу прекращается либо заявление оставляется без рассмотрения.

Апелляционное **решение** выносится судьей районного суда в случаях изменения решения мирового судьи или отмены его с вынесением **нового решения**. В данном случае, признав решение мирового судьи неправильным по существу, апелляционный суд (судья районного суда) полностью или частично аннулирует решение мирового судьи и сам **разрешает дело по существу**, которое **заменяет** полностью или в части решение мирового судьи и **вступает в законную силу с момента его принятия**.

Поэтому в отличие от кассационной апелляционная инстанция не вправе направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции (мировому судье).

В связи с этим, установив, что решение мирового судьи незаконно или необоснованно, апелляционный суд должен сам исправить допущенную ошибку, т. е. принять законное и обоснованное решение на основе исследования как имеющихся

<sup>1</sup> Жилин Г. А. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. М., 2003. С. 231.

в деле материалов, так и дополнительно представленных новых доказательств в апелляционную инстанцию без каких-либо ограничений.

Суд же кассационной инстанции вправе исследовать вновь представленные доказательства **только в случае признания невозможности** их представления в суд первой инстанции.

Апелляционное решение по форме и содержанию должно отвечать требованиям, предъявляемым к решению суда первой инстанции (ст. 198 ГПК).

Решения и определения апелляционной инстанции вступают в законную силу со дня принятия и кассационному обжалованию не подлежат (ст. 329 ГПК).

Оценивая положения главы 39 ГПК, следует отметить, что аналогичные вопросы в уголовном судопроизводстве решены более правильно. Так, согласно ст. 371 УПК РФ приговоры и постановления суда апелляционной инстанции могут быть обжалованы в вышестоящий суд в кассационном порядке в соответствии с правилами, установленными главой 45 УПК (т. е. в соответствии с правилами кассационного производства).

Решение вопросов кассационного обжалования постановлений апелляционных судов в соответствии с нормами УПК следует считать более правильным, в связи с чем необходимо закрепить в гражданском процессуальном законодательстве аналогичный порядок как одну из гарантий реализации конституционного права на судебную защиту (ст. 46 Конституции РФ).

### ***Какое порядок обжалования определений мирового судьи?***

Самостоятельным объектом апелляционного обжалования, так же как и в кассационном порядке, могут являться и определения мирового судьи.

Частная жалоба, представление прокурора, которые не оплачиваются госпошлиной, могут быть поданы в течение десяти дней со дня вынесения определения мировым судьей в порядке, предусмотренном для обжалования решения мирового судьи (ст. 332, 333 ГПК).

В соответствии со ст. 334 ГПК суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу, представление прокурора, вправе:

— оставить определение мирового судьи без изменения, а жалобу или представление без удовлетворения;

— отменить определение мирового судьи полностью или в части, если оно незаконно, и разрешить вопрос по существу на основании закона.

Отменяя определение мирового судьи об отказе в принятии заявления, например, по основаниям, предусмотренным в ст. 134 ГПК, районный суд должен принять дело к своему производству.

Апелляционная инстанция, отменяя определение, так же как и при рассмотрении жалобы на решение суда, не вправе направить дело на новое рассмотрение, так как в ней действует порядок производства в суде первой инстанции.

Определение апелляционной инстанции по частной жалобе, представлению прокурора не подлежит обжалованию в кассационном порядке и вступает в законную силу со дня вынесения (ст. 335 ГПК).

## ГЛАВА 17. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

### ***Какова сущность кассационного пересмотра решений, не вступивших в законную силу?***

В нормальном цивилизованном обществе судебная система всегда включает два вида юрисдикционных органов, одни из которых рассматривают и разрешают гражданские дела по существу, другие — проверяют правильность постановленных актов правосудия.

В Российской Федерации правильность осуществления правосудия нижестоящими судами контролируют суды апелляционной, кассационной (второй) и надзорной инстанций. При этом апелляционный, кассационный пересмотр является обычным способом проверки судебных решений, а надзорный пересмотр — исключительный порядок пересмотра.

Пересмотр актов правосудия является самостоятельным направлением процессуальной деятельности в гражданском судопроизводстве. Указанной деятельностью заняты в той или иной степени суды всех инстанций, а для судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций это является основным видом деятельности и представляет собой вторую самостоятельную процессуальную функцию гражданского процесса.

Это при том, что каждой функции присущи особые гражданские процессуальные правоотношения, отличающиеся друг от друга по целям, содержанию и т. д.

Таким образом, пересмотр судебных постановлений включает в себя следующие типичные акции:

- контроль за правомерностью судебной деятельности, законностью и обоснованностью актов правосудия;
- пресечение правонарушений посредством гражданских процессуальных санкций;
- принятие в первой или второй судебной инстанции необходимых и достаточных мер к правильному разрешению дела, направляемого на новое рассмотрение;
- принятие мер по предупреждению ошибок в работе судов в дальнейшем.

Из этого можно сделать вывод о том, что кассационный пересмотр представляет собой деятельность суда второй инстанции по проверке законности и обоснованности обжалованных решений, не вступивших в законную силу.

Кассационный пересмотр имеет следующие задачи:

- перепроверка вынесенного акта судебной власти;
- выявление и устранение судебной ошибки с целью обеспечения законности и обоснованности правосудия по конкретному гражданскому делу;
- обеспечение руководства правосудием процессуальными методами без нарушения принципа независимости судебной власти.

Сущность **кассации**, учрежденной еще во времена наполеоновской Франции, состоит только в проверке законности обжалованного решения. Суд кассационной инстанции в девятнадцатом веке обладал **двумя** полномочиями: оставить решение без изменения или отменить его (кассировать) с направлением дела на новое рассмотрение в первую инстанцию.

Отличие кассации от апелляции в российском гражданском процессе состоит в двух ее особенностях. Во-первых, суд кассационной инстанции вправе исследовать новые доказательства лишь в случае признания невозможности их представления в суд первой инстанции. Во-вторых, суд кассационной инстанции в отличие от апелляционного суда вправе отменить решение суда первой инстанции и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, если выявленные процессуальные нарушения не могут быть исправлены им самим (например, по основаниям, предусмотренным в ч. 7 ст. 364 ГПК, когда протокол судебного заседания составлен неразборчивым почерком и его невозможно прочесть, что является его фактическим отсутствием в деле).

Если же судом первой инстанции при разрешении дела были нарушены или неправильно применены нормы материального права, то допущенную судебную ошибку должен исправить сам кассационный суд.

**Ревизия**, как форма пересмотра актов правосудия, используется обычно в тоталитарных государствах, и для нее характерно то, что суд проверяет правильность решения, не считаясь с доводами и желаниями лица, подавшего жалобу.

В российском судопроизводстве создана своеобразная, не имеющая аналогов в мировой юридической практике система пересмотра обжалованных решений, не вступивших в законную силу. Например, современная российская кассация несет черты и апелляции, и классической кассации, и ревизии, кото-

рая достаточно эффективна в устранении выявленных судебных ошибок.

Характерная черта российской кассации состоит в том, что суд второй инстанции, по общему правилу, не дублирует работу нижестоящего суда.

В фажданском судопроизводстве сущность российской кассации сводится к нескольким нормативно закрепленным положениям.

1. Свобода кассационного обжалования решений, не вступивших в законную силу. Это право предоставлено сторонам и другим лицам, участвующим в деле.

Вместе с тем право обжалования решений прокурором несколько ограничено, поскольку, прежде чем принести представление, прокурор должен установить незаконность или необоснованность решения. Кроме того, право принесения кассационного представления для прокурора связано с его участием в рассмотрении дела (ст. 336 ГПК).

2. Суд в кассационном порядке, по общему правилу, проверяет законность и обоснованность решения первой инстанции, исходя из доводов, изложенных в кассационных жалобе, представлении и возражениях относительно жалобы, представления в пределах кассационной жалобы, представления, и в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме независимо от пределов жалобы, представления, а равно в отношении лиц, не обжаловавших решение (ст. 347 ГПК).

3. Кроме того, суд второй инстанции не подменяет нижестоящие суды в сборе новых доказательств и дополнительных материалов (ст. 347 ГПК), однако суд кассационной инстанции вправе исследовать новые доказательства, если признает, что они не могли быть представлены при рассмотрении дела в нижестоящий суд.

Соответственно в ходе кассационного пересмотра суд самостоятельно оценивает как имеющиеся в деле, так и новые материалы, поступившие в суд с кассационной жалобой (представлением), и на основе своей оценки доказательств подтверждает указанные в обжалованном решении суда факты и правоотношения или устанавливает новые факты и правоотношения.

4. Суд второй **инстанции** также наделен широкими полномочиями по устранению судебных ошибок (ст. 361, 362 ГПК).

В ГПК кассационное производство составляет самостоятельный правовой институт, включающий как обжалование решений, не вступивших в законную силу (ст. 336—344 ГПК),

так и сам пересмотр, осуществляемый судом второй инстанции (ст. 346-375 ГПК).

Если в первой инстанции происходит установление кассационного производства, то во второй инстанции происходит кассационная проверка законности и обоснованности решений, что образует самостоятельную процессуальную стадию.

В гражданском процессе значение кассационного пересмотра решений состоит в том, что:

- этот способ обеспечивает соблюдение законности в работе судов первой инстанции;

- это эффективный способ защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций от актов судебной власти;

- это также самостоятельная форма осуществления прокурором правозащитных надзорных функций;

- материалы кассационного производства образуют базу для научного анализа действующего права и практики его реализации.

### ***Кто имеет право на кассационное обжалование решений суда первой инстанции?***

В гражданском судопроизводстве право кассационного обжалования решений, не вступивших в законную силу, представляет собой установленную законом возможность лицам, участвующим в деле, кассационной жалобой, представлением возбудить пересмотр решения, не вступившего в законную силу, в суде второй инстанции.

Указанное право является разновидностью права на судебную защиту (ст. 46 Конституции РФ), и его особенность состоит в том, что защищаются субъективные права граждан или организаций, нарушенные или не защищенные судебной властью. То есть это защита от акта судебной власти.

**Закон** не устанавливает какие-либо основания для принесения кассационной жалобы, представления, поскольку заинтересованное лицо само вправе подавать жалобу, представление во всех случаях, когда считает, что суд постановленным решением нарушает его или «чужие» субъективные права (оспаривание не может быть поводом для кассационного обжалования, так как незаконным или необоснованным решением суд всегда **нарушает**, а не оспаривает субъективные права участников судопроизводства).

Право кассационного обжалования предоставлено лицам, признанным судом первой инстанции участвующими в деле

(ст. 34 ГПК), их правопреемникам, а также судебным представителям при наличии соответствующих полномочий.

Право принесения кассационного представления принадлежит прокурорам. По содержанию оно сходно с правом кассационного обжалования. Его своеобразие связано с тем, что прокурор, прежде чем приносить кассационное представление на решение суда, обязан установить его незаконность или необоснованность и только по делам, в рассмотрении которых он участвовал (ст. 336 ГПК), независимо от того, обращался ли он в суд с заявлением в защиту «чужих» прав и законных интересов либо вступал в начатый по инициативе других лиц процесс.

Обжаловать в кассационном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, можно, по общему правилу, любое решение, не вступившее в законную силу, кроме решений мировых судей (ст. 336 ГПК).

Допустимо обжалование части решения, например только мотивов решения либо вывода суда о порядке и сроке исполнения решения или распределения судебных расходов. Данное право может быть реализовано в течение десяти дней со дня принятия решения в окончательном виде. Указанный срок может быть восстановлен, если пропущен по уважительной причине (болезнь, служебная командировка и т. п.).

В соответствии с ГПК средствами обжалования является только кассационная жалоба, представление прокурора.

### ***Каков порядок возбуждения кассационного производства?***

Реализация права кассационного обжалования, принесения представления приводит к возбуждению кассационного производства. Для того чтобы это произошло, необходимо:

- составить кассационную жалобу, представление в соответствии с требованиями ст. 322 ГПК;
- представить копии кассационной жалобы (представления) по числу лиц, участвующих в деле;
- уплатить государственную пошлину (прокурор освобожден от уплаты госпошлины).

Другими словами, лицо, участвующее в деле, должно выполнить правила обращения в судебные органы.

Кроме перечисленных условий кассатор (лицо, подающее кассационную жалобу) должен в десятидневный срок направить жалобу, представление судье, принявшему обжалуемое ре-

шение, для того чтобы он жалобу, представление вместе с делом переслал в суд второй инстанции.

Срок реализации права кассационного обжалования исчисляется со дня вынесения решения в окончательном виде и не учитывает срок составления судебного протокола. Последний, как известно, должен быть составлен и подписан не позднее чем через три дня после окончания судебного заседания (ч. 3 ст. 230 ГПК).

В судебной практике нередко составление протокола судебного заседания затягивается, а принесение кассационной жалобы (представления) без ознакомления с этим важнейшим процессуальным документом судебного разбирательства нецелесообразно, особенно в случаях обжалования решений по мотивам его необоснованности.

В связи с этим адвокаты и юрисконсульты, да и нередко прокуроры, вынуждены в десятидневный срок подавать так называемые «короткие» жалобы, представления, чтобы не пропустить срок на подачу кассационной жалобы, представления, в которых указывают на вынужденность подачи таких жалоб, представления до ознакомления с судебным протоколом и отмечают, что окончательные мотивированная жалоба, представление будут поданы позднее, после ознакомления с протоколом судебного заседания.

Такое негативное явление объясняется нередко чрезмерной загруженностью судей и секретарей судебных заседаний, которые в ряде случаев, занимаясь **несвойственными им функциями по организации судебного процесса**, физически не способны своевременно составить и подписать протокол судебного заседания.

Таким образом, пересматривает решения, не вступившие в законную силу, суд второй — кассационной — инстанции.

Второй инстанцией в отношении решений районных судов, решений гарнизонных военных судов является судебная коллегия по гражданским делам областного, окружного (флотского) военного суда и приравненного к нему иного суда субъекта Федерации, а в отношении решений судов субъектов Федерации — Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ.

Решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ пересматриваются в Кассационной коллегии Верховного Суда РФ.

Кассатор вправе подать жалобу только через суд, вынесший решение (ч. 2 ст. 337 ГПК).

Судья, получив жалобу, представление, должен убедиться в том, что кассатор выполнил условия обращения за судебной защитой и подал жалобу, представление в десятидневный срок. В противном случае судья оставляет кассационную жалобу или представление без движения и назначает срок для устранения недостатков (ст. 341 ГПК).

При своевременном исправлении недостатков жалоба (представление) считается поданной в день первоначального представления, в противном случае все документы возвращаются лицу, подавшему жалобу (представление).

В соответствии со ст. 341 ГПК судья может оставить кассационную жалобу (представление) без движения, если она не удовлетворяет хотя бы одному из требований (ст. 339, 340 ГПК), которые предъявляются к ее содержанию.

После получения кассационных жалоб, представления, убедившись в том, что порядок и срок обращения в суд второй инстанции соблюдены, судья выполняет следующие действия:

— не позднее следующего дня после их **получения** направляет лицам, участвующим в деле, копии жалобы (представления) и приложенных к ним письменных доказательств. Ознакомившись с копией жалобы (представления), заинтересованные лица вправе подать возражения на жалобу, представление и приложить документы, подтверждающие эти возражения по делу (ст. 344 ГПК). При этом надо указать и обосновать, почему прилагаемые документы не могли быть представлены в суд первой **инстанции**;

— извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы, представления в кассационном порядке. О дне рассмотрения жалобы, представления в Верховном Суде РФ лица, участвующие в деле, извещаются самим Верховным Судом РФ;

— по окончании срока, установленного для кассационного обжалования, направляет жалобу, представление вместе с делом в суд кассационной инстанции.

До истечения срока, установленного для кассационного обжалования, дело никем не может быть истребовано из суда (ч. 2 ст. 343 ГПК).

### ***Каков порядок рассмотрения судом дел по кассационным жалобам, представлениям?***

С поступившей жалобой, представлением, обжалуемым решением и всеми материалами дела знакомится один из членов судебной коллегии по гражданским делам, именуемый «док-

ладчиком» по делу, который проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции, т. е. отыскивает судебные ошибки правового или фактического характера.

В день, назначенный судом первой инстанции, дело пересматривается в судебном заседании. Оно проводится в порядке и по правилам, установленным для проведения судебного заседания в суде первой инстанции, с ведением протокола секретарем судебного заседания (ст. 350—360 ГПК).

Дело пересматривается судом в составе трех членов судебной коллегии по гражданским делам, один из которых председательствует.

Председательствующий открывает судебное заседание, выясняет, кто из участвующих в деле лиц и представителей явился. Он устанавливает личность явившихся и проверяет полномочия представителей (ст. 351 ГПК). Затем председательствующий объявляет состав суда и разъясняет лицам, участвующим в деле, право заявлять отвод (ст. 352 ГПК). Если отвод судьям не заявлен, председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности (ст. 353 ГПК).

В дальнейшем суд разрешает заявленные ходатайства и последствия неявки в заседание участников. При этом действуют два правила:

— если лицо, участвующее в деле, надлежащим образом не извещено о времени и месте рассмотрения дела и не явилось, суд должен отложить разбирательство дела;

— если участвующие в деле лица надлежащим образом извещены о времени и месте рассмотрения дела и кто-то из них не явился (что не является препятствием к разбирательству дела), суд вправе в зависимости от конкретных обстоятельств дела рассматривать дело либо отложить его рассмотрение в случае уважительных причин их неявки.

Данные действия суда составляют вводную часть судебного заседания. Рассмотрение дела в кассационной инстанции начинается докладом председательствующего или одного из судей.

В докладе излагаются обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы кассатора и поступивших относительно них возражений, содержание представленных в суд новых доказательств, а также сообщаются иные данные, которые необходимо рассмотреть суду для проверки решения суда (ст. 356 ГПК).

Явившиеся в судебное заседание лица, участвующие в деле, их представители дают объяснения относительно правомерности обжалованного решения. Первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или его представитель либо проку-

пор, если им принесено кассационное представление. В случае обжалования решения суда обеими сторонами первым выступает истец (ст. 357 ГПК).

После объяснения лиц, участвующих в деле, суд кассационной инстанции в случае необходимости оглашает имеющиеся в деле доказательства, а также исследует вновь представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены в суд первой инстанции. О принятии новых доказательств суд должен вынести определение.

Стороны вправе заявлять ходатайства о вызове и допросе дополнительных свидетелей, об истребовании других доказательств, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. Исследование доказательств проводится в порядке, установленном для суда первой инстанции (ст. 358 ГПК).

В случаях, когда судом кассационной инстанции исследовались новые доказательства, могут быть проведены судебные прения. При этом первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или прокурор, принесший кассационное представление. По окончании судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для вынесения кассационного определения (ст. 359 ГПК).

Судебное заседание завершается объявлением определения судебной коллегии по гражданским делам и разъяснением его содержания. В исключительных случаях суд вправе огласить лишь резолютивную часть определения по правилам ст. 199 ГПК.

Подобный порядок установлен и рассчитан на случаи участия в заседании нескольких лиц или одного участвующего в деле лица. В тех же случаях, когда никто из лиц, участвующих в деле, не явился в суд, а это обстоятельство не препятствует разбирательству дела, порядок, естественно, другой.

При рассмотрении так называемых «неявных» дел суд в судебном заседании разрешает последствия неявки лиц, участвующих в деле, докладывает дело, и по тем делам, в которых прокурор принимал участие (ч. 3 ст. 45, ст. 189 ГПК), он дает заключение, после чего суд выносит кассационное определение.

Особенность судебного заседания кассационной инстанции заключается в том, что в нем ведется протокол судебного заседания, в котором фиксируются все существенные сведения о разбирательстве дела, в том числе устные объяснения лиц, участвующих в деле в заседании судебной коллегии по гражданским делам (ст. 228—230 ГПК), на который могут быть принесены замечания (ст. 231, 232 ГПК).

Критериями кассационной проверки являются основания к отмене и изменению решения, установленные в ст. 362—364 ГПК, которые оценивает суд второй инстанции в обжалованном решении, протоколе судебного заседания и других материалах пересматриваемого дела, и с их обнаружением в итоге связаны результаты кассационного пересмотра в целом.

В гражданском судопроизводстве пересмотр осуществляется в пределах доводов поданной жалобы и представления, и лишь в исключительных случаях в интересах законности суд кассационной инстанции проверяет в **полном объеме** решение — как в обжалованной, так и в **необжалованной** частях, а равно в отношении лиц, не подавших жалобы (ч. 2 ст. 347 ГПК). Суд в данном случае не связан доводами кассационной жалобы или представления и проверяет правильность решения в фактическом отношении (обоснованность решения) и в юридическом отношении (законность решения).

Областные и приравненные к ним суды субъектов федерации должны рассмотреть поступившее по кассационной жалобе, представлению дело не позднее **одного месяца** со дня его поступления.

Верховный Суд РФ должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе, представлению дело не позднее чем в течение **двух месяцев** со дня его поступления (ст. 348 ГПК).

### ***Каковы основания к отмене и изменению решений?***

В гражданском судопроизводстве к решению как к правоприменительному акту закон предъявляет требования законности и обоснованности (ст. 195 ГПК), поэтому невыполнение данных требований независимо от причины образует судебные ошибки.

Все ошибки подразделяются на **две** категории — **существенные** и **несущественные**. Так, первые подлежат устранению в установленном ГПК порядке, в том числе и в ходе кассационного пересмотра решения. Вторые — несущественные ошибки — не влияют на стабильность решения. В российском гражданском судопроизводстве действует правило, в соответствии с которым правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним лишь формальным соображениям (ч. 2 ст. 362 ГПК).

По этим же соображениям решение суда первой инстанции не может быть не только отменено, но и изменено.

В ГПК (ст. 362—364) установлена научно обоснованная законченная система оснований к отмене или изменению реше-

ний суда, не вступивших в законную силу. Все судебные ошибки, влекущие отмену решений в кассационном (апелляционном) порядке, подразделяются на две группы — случаи **необоснованности** и случаи **незаконности**.

Так, решение бывает **необоснованным** при нарушениях на любом из этапов судебного познания, которое сводится, во-первых, к определению состава юридически значимых обстоятельств, которые надлежит установить для правильного разрешения дела; во-вторых, к доказательству фактов, устанавливаемых надлежащим образом и надлежащими средствами; в-третьих, к логичным выводам из установленных обстоятельств дела.

Таким образом, необоснованными решениями в соответствии с ГПК являются случаи, когда:

- неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела (п. 1 ч. 1 ст. 362);
- не доказаны установленные судом первой инстанции обстоятельства, имеющие значение для дела (п. 2 ч. 1 ст. 362);
- выводы суда, изложенные в решении, не соответствуют обстоятельствам дела (п. 3 ч. 1 ст. 362).

**Незаконным** в гражданском судопроизводстве признается решение в случаях нарушения или неправильного применения норм материального либо процессуального права. Виды материально-правовой незаконности связаны с этапами правоприменительной деятельности.

Так, нарушение или неправильное применение норм **материального** права происходит, когда суд первой инстанции:

- не применил закон, подлежащий применению, и вынес решение без указания на какой-либо закон;
- применил закон, не подлежащий применению (например, разрешил дело на основании норм семейного или трудового права вместо гражданского);
- неправильно истолковал закон (ст. 363 ГПК), т. е., правильно выбрав норму права и применив ее к разрешаемому гражданскому делу, судья неверно понял ее суть и тем самым допустил судебную ошибку.

Несколько иначе классифицируются процессуальные нарушения (или неправильное применение норм процессуального права), что объясняется двумя обстоятельствами:

- суд при рассмотрении и разрешении гражданского дела обычно реализует одну-две материально-правовые нормы и одновременно несколько десятков гражданских процессуальных норм;
- процессуальные нормы регламентируют не только разрешение дела, но и всю судебную деятельность, в результате

чего та или иная реализация норм не всегда непосредственно отражается на правильности судебного решения.

Все процессуальные нарушения подразделяются на **три** группы:

— **несущественные**, не влияющие на стабильность решения, и на них кассационная инстанция может указать в кассационном определении (ст. 366 ГПК);

— **существенные**, т. е. те, что привели или могли привести к неправильному разрешению дела (ч. 1 ст. 364 ГПК), например непредупреждение свидетеля об ответственности за дачу ложных показаний и др.;

— **безусловные** основания к отмене, которые являются независимо от обстоятельств дела существенными, и, установив указанные в законе случаи нарушения процессуальных норм, судебная коллегия по гражданским делам обязана отменить решение без проверки данного нарушения на законность и обоснованность решения.

Исчерпывающий перечень безусловных оснований к отмене решения суда первой инстанции дан в ч. 2 ст. 364 ГПК, который включает в себя такие основания, как незаконность состава суда, нарушение прав о языке, тайна совещания судей, отсутствие протокола судебного заседания и др.

К данной группе оснований также примыкают случаи нарушения права на предъявление иска и соблюдение условий правомерного осуществления данного права (ст. 365 ГПК).

Так, суд кассационной инстанции, установив нарушения суда первой инстанции, который рассмотрел дело по существу вместо того, чтобы прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения, должен во всех случаях отменить решение и прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения. Следовательно, нарушения судом требований ст. 220, 222 ГПК также являются безусловными основаниями к отмене решения.

При этом необходимо отметить, что перечень оснований к отмене и изменению решений в ГПК является исчерпывающим и суд второй инстанции не вправе отменять или изменять решения по иным каким-либо основаниям.

### ***Какими полномочиями обладает суд кассационной инстанции?***

В гражданском судопроизводстве суд кассационной инстанции наделен широкими полномочиями, что делает эффективной его деятельность по устранению допущенных судебных

ошибок. Права суда кассационной инстанции при рассмотрении кассационных жалоб, представления перечислены в ст. 361 ГПК, и выйти за пределы, установленные законом, суд не вправе.

Суд кассационной инстанции вправе своим определением **оставить решение** суда первой инстанции **без изменения**, а жалобу, представление без удовлетворения (ст. 361 ГПК).

Это самое распространенное в кассационной инстанции полномочие, которое применяется в более чем восьмидесяти процентах всех рассмотренных дел. Суд оставляет пересматриваемое решение без изменения в двух случаях:

- если в ходе кассационной проверки не было обнаружено нарушений, как существенных, так и несущественных;
- если выявлены несущественные нарушения, на которые суд реагирует частным определением либо указывает на них в кассационном определении.

Большинство гражданских дел с отменяемыми в кассационном порядке решениями направляются на **новое рассмотрение** в суд первой инстанции (ст. 361 ГПК).

Данное полномочие кассационных инстанций применяется при отмене решения полностью или в части при обнаружении:

- необоснованности решения суда первой инстанции (пп. 1-3 ч. 1 ст. 362 ГПК);
- безусловных оснований к отмене (ч. 2 ст. 364 ГПК);
- существенных процессуальных нарушений или неправильного применения норм процессуального права (ч. 1 ст. 364 ГПК).

Суд кассационной инстанции вправе **отменить** решение полностью или в части, если оно незаконно или необоснованно полностью или в части, и **направить** дело **на новое рассмотрение** в суд первой инстанции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены кассационной инстанцией (ст. 361 ГПК), например, при обнаружении, что заявитель не имел права на предъявление иска, но тем не менее подал заявление, а суд рассмотрел **и** разрешил дело по существу.

Тем самым в кассационном порядке устраняется допущенное судом первой инстанции нарушение ст. 220 ГПК.

Кассационная инстанция **отменяет** решение полностью или в части и **прекращает производство** по делу или **оставляет заявление без рассмотрения** (ст. 361 ГПК) в случаях, когда суд первой инстанции, например, нарушил ст. 222 ГПК, т. е. заявитель не выполнил условия правомерного осуществления

права на предъявление иска, а суд не обратил на этот факт внимание.

Также кассационная инстанция может изменить пересматриваемое решение, не передавая дела на новое рассмотрение (ст. 361 ГПК). Изменение решения означает, что вышестоящий суд часть выводов суда первой инстанции заменяет собственными. Так, при увеличении или уменьшении взыскиваемой суммы будет налицо изменение решения суда первой инстанции.

Основания для осуществления данного полномочия указаны в ст. 362 ГПК, однако суд вправе изменить пересматриваемое решение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств, с которыми ознакомлены стороны.

И, наконец, кассационная инстанция вправе отменить решение суда первой инстанции и вынести новое решение, не возвращая дело на рассмотрение в суд первой инстанции, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств, с которыми ознакомлены стороны.

Новым является решение кассационной инстанции, диаметрально противоположное пересматриваемому решению (например, суд первой инстанции удовлетворил иск, а суд второй инстанции отказал в удовлетворении иска и т.д.). Оно по содержанию противоположно решению суда первой инстанции, поскольку в нем меняется основной вывод суда о правах и обязанностях сторон.

Новое решение — это иное суждение о существовании самого спорного права. При вынесении нового решения судебная коллегия по гражданским делам заменяет собственным решением решение нижестоящего суда, которое при этом им отменяется.

Новое решение постановляется в тех же случаях, что и измененное решение, т. е. когда суд первой инстанции допустил ошибку в применении норм материального права, а также если признает, что нижестоящий суд неправильно установил обстоятельства дела и сама кассационная инстанция установила новые факты и правоотношения (ч. 1 ст. 347 ГПК).

При изменении пересматриваемого решения или постановлении нового решения суд кассационной инстанции должен решить по-новому и вопрос распределения судебных расходов, а если решение суда первой инстанции к моменту пересмотра уже было исполнено, то решить вопрос о повороте исполнения.

## **Каково содержание кассационного определения?**

Кассационная инстанция свои суждения и выводы о правомерности пересматриваемого решения излагает в кассационном определении, представляющем собой постановление, которым разрешается вопрос о законности и обоснованности пересмотренного решения суда первой инстанции (ст. 366 ГПК).

Кассационное определение, как и все иные судебные постановления, состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

**Вводная часть** определения кассационной инстанции по сравнению с одноименными частями решения и определения суда первой инстанции более объемна. В ней должны быть перечислены:

- дата и место вынесения определения;
- наименование суда, вынесшего определение, и состав суда;

лицо, подавшее кассационную жалобу, представление.

Во вводной части указывается, решение какого суда обжалуется и в чем его суть (резолютивная часть). Реквизиты этой части имеют конститутивное значение, поскольку они придают записанным суждениям и выводам суда второй инстанции качество акта правосудия. Отсутствие тех или иных реквизитов, их искажение могут повлечь отмену кассационного определения.

**В описательной части** излагаются краткое содержание решения, кассационной жалобы (представления прокурора), объяснений лиц, участвующих в деле, заключение прокурора (если принимал участие в порядке ч. 3 ст. 45 ГПК для дачи заключения), а также сущность дополнительно представленных доказательств.

**В мотивировочной части** суд кассационной инстанции излагает суждения, по которым пришел к своим выводам. В этой части суд кассационной инстанции оценивает допущенные при разбирательстве дела судебные ошибки, дает толкование нормативным актам, неправильно примененным судом первой инстанции, а также ссылается на законы, которыми руководствовались при вынесении кассационного определения.

Кроме того, при отмене решения суда полностью или в части и направлении дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции суд кассационной инстанции в мотивировочной части кассационного определения дает указания, обязательные для суда, который будет вновь рассматривать данное дело по первой инстанции (ч. 4 ст. 366 ГПК).

Такие указания представляют собой процессуальные средства конкретного руководства правосудием. Они направлены на более глубокое и всестороннее исследование спорных взаимоотношений лиц, участвующих в деле, и должны отвечать трем условиям:

- соответствовать установленным в ст. 369 ГПК полномочиям кассационной инстанции;
- соответствовать нормам материального и процессуального права;
- не нарушать принципа независимости судей.

В связи с этим закон (ч. 2 ст. 370 ГПК) запрещает давать указания по ряду вопросов, предвещая содержание нового решения. Так, кассационная инстанция не вправе давать указания относительно:

- достоверности или недостоверности того или иного доказательства;
- преимущества одних доказательств перед другими;
- того, какое решение суда должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Однако судебная коллегия, отменив решение и направляя дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, может:

- назвать конкретные пути и средства установления действительных обстоятельств дела: какие факты должны быть включены в предмет доказывания, какими доказательствами они должны быть подтверждены и т. п.;
- назвать допущенные нарушения гражданского процессуального закона. При этом правомерным будет указание на необходимость при новом разбирательстве соединения или разъединения дел и др.;
- истолковать нормы процессуального и материального права, примененные судом первой инстанции при разбирательстве конкретного дела.

По сути, это убедительные рекомендации вышестоящего суда, которые могут помочь исправить допущенные судом первой инстанции ошибки.

В случае вынесения резолютивной части кассационное определение должно быть кратким, излагаться в соответствии с полномочиями, содержащимися в ст. 361 ГПК, и подписано членами судебной коллегии по гражданским делам.

В соответствии с ч. 2 ст. 370 ГПК если в результате рассмотрения кассационной жалобы, представления суд кассационной инстанции придет к выводу о незаконности или необоснованности ранее вынесенного кассационного определения, то оно отменяется и выносится новое кассационное определение.

## **Какова специфика обжалования определений суда первой инстанции?**

Гражданский процессуальный закон признает специфику жалоб, представлений, подаваемых в связи с определениями суда первой инстанции, не вступившими в законную силу, которые именуются **частными** в отличие от кассационных. Вместе с тем в законе указано, что подача и рассмотрение таких жалоб, представлений происходят в порядке, предусмотренном для кассации (ст. 373 ГПК).

В данном случае нельзя не согласиться с мнением И. М. Зайцева, обоснованно считавшего, что как обжалование, так и пересмотр определений суда первой инстанции значительно отличается от кассационного обжалования и кассационного пересмотра судебных решений, особенности которого связаны с сущностью объекта обжалования и пересмотра<sup>1</sup>.

Как известно, определение представляет собой судебное постановление, которое не разрешает дело по существу (ст. 224 ГПК). В основном определениями рассматриваются процессуальные вопросы, возникающие при судебном разбирательстве гражданских дел судом, поэтому в данном производстве не проверяется правильность разрешения дела по существу.

Кроме того, суд второй инстанции проверяет законность и обоснованность рассмотрения частных вопросов судопроизводства. В результате как обжалование, так и пересмотр вполне логично было бы именовать «частным». И хотя определений по конкретному делу суд выносит несколько, в анализируемом пересмотре суд пересматривает в рамках поданной частной жалобы, представления одно определение, не вступившее в законную силу.

Определения суд выносит во всех процессуальных стадиях. Некоторые из них судья выносит до того, как суд разрешит дело по существу (например, определения об отказе в принятии заявления, об обеспечении заявленных исковых требований, о судебных расходах и др.). В связи с этим заинтересованному лицу, чьи субъективные права или законные интересы действительно или предположительно нарушены вынесением того или иного определения, должно быть предоставлено право обжалования, хотя производство по делу еще не окончено.

Данное право реализуется подачей частной жалобы, представления.

<sup>1</sup> См.: **Викст** М. А., **Зайцев** И. М. Гражданский процесс России: Учебник. С. 326 (автор главы — И. М. Зайцев).

Судебное решение, как заключительное постановление первой инстанции, аккумулирует не только итоги, но саму процессуальную деятельность по отправлению правосудия. В его содержании отражаются многие, но не все совершенные процессуальные действия и акты, в силу чего необходима нормативная четкость в вопросе о том, на какие определения можно подавать частные жалобы.

В соответствии со ст. 371 ГПК все определения суда первой инстанции подразделяются на те, которые можно обжаловать отдельно от решения, и на те, которые нельзя. В отношении последних возражения могут включаться в кассационную жалобу (представление).

Кроме того, отдельные определения вообще не подлежат обжалованию, например определения об отложении разбирательства дела<sup>1</sup>.

В основном в частном порядке могут быть обжалованы определения, оформляемые в виде самостоятельного процессуального документа. Однако совместно с решением обжалуются в основном протокольные определения, выносимые в судебном заседании и включаемые в судебный протокол.

В соответствии со ст. 371 ГПК в частном порядке могут быть обжалованы:

- определения, предусмотренные статьями ГПК;
- определения суда, исключающие возможность дальнейшего движения дела.

В ГПК в основном указаны случаи возможности обжалования определений отдельно от судебного решения.

Состав лиц, имеющих право частной жалобы, представления, обусловлен их юридической заинтересованностью, которая возникает как до начала гражданского процесса по конкретному делу, так и в судопроизводстве.

В первом случае заинтересованные лица становятся лицами, участвующими в деле, во втором — право на частную жалобу приобретают граждане и организации, привлеченные к гражданской процессуальной ответственности, если даже они не участвуют в разбирательстве дела.

В остальном частное обжалование осуществляется как и кассационное. Прокурор вправе приносить представление. Реквизиты частной жалобы те же, что и кассационной. Традиционно частные жалобы не оплачиваются государственной пошлиной.

<sup>1</sup> См.: Гражданский процесс / Под ред. Ю. К. Осипова. М., 1995. С. 363 (автор главы — К. И. Комиссаров).

Таковы основные особенности обжалования определений, не вступивших в законную силу, благодаря которым обжалование именуется не кассационным, а частным.

Пересмотр дел по частным жалобам и представлениям проводит суд второй инстанции, и этот пересмотр характеризуется рядом специфических черт, существенно отличающих его от кассационного.

Специфика проявляется в том, что суду второй инстанции в большинстве случаев для проверки нужны не все материалы дела, не все дело целиком, а лишь часть его. В связи с этим судья, вынесший определение и получивший жалобу, представление до окончания судебного разбирательства дела, должен выделить процессуальные документы, относящиеся к обжалуемому определению, в отдельное, самостоятельное производство и эту часть дела с частной жалобой, представлением направить в кассационную инстанцию.

В случаях, когда жалоба, представление поступили после завершения производства по делу (определение о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения) либо когда к моменту направления дела с жалобой, представлением суд уже постановил решение по делу, в кассационную инстанцию **направляется** все дело вместе с частной жалобой, представлением.

Критериями проверки служат случаи незаконности или необоснованности определений, которые должна выявить вышестоящая судебная инстанция при проверке определения и документов дела.

Как правило, **незаконность** определений представляет собой результат нарушения или неправильного применения норм гражданского процессуального права, а **необоснованным** определение признается при неполном выяснении юридически значимых обстоятельств, необходимых для постановления обжалуемого определения, либо при несоответствии выводов суда, изложенных в определении, обстоятельствам дела.

Отличительная черта пересмотра определений состоит также и в полномочиях кассационной инстанции.

В соответствии со ст. 374 ГПК суд вправе:

— оставить **определение** суда первой инстанции без изменения, а жалобу или представление — без удовлетворения. Данное полномочие осуществляется в **случае** правильности пересматриваемого определения либо при обнаружении несущественных нарушений;

— отменить определение суда и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Это полномочие суд

осуществляет при выявлении необоснованности определения, а также существенных процессуальных нарушений (ч. 1 ст. 364 ГПК) или безусловных оснований к отмене (пп. 1—3, 5—8 ч. 2 ст. 364 и ст. 365 ГПК);

— отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу. Данное полномочие (апелляционное) суд реализует при непременном условии, что в деле есть все необходимые доказательства для разрешения вопроса по существу. Это полномочие заменяет в частном пересмотре изменение пересматриваемого постановления, вынесение нового решения (ст. 361 ГПК) и отмену постановления полностью или в части с прекращением производства по делу или с оставлением заявления без рассмотрения (ст. 361 ГПК).

Изложенное дает основание считать частным не только обжалование определений, но и их **частный пересмотр** судом второй инстанции.

Следовательно, производство в кассационной инстанции по частным жалобам и представлениям представляет собой **самостоятельный** вид пересмотра судебных постановлений, существующий в российском гражданском процессе наряду с апелляционным, кассационным и надзорным пересмотрами.

## ГЛАВА 18. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ

### *Каковы функции надзорной инстанции?*

В порядке надзора проверяется правильность актов правосудия, вступивших в законную силу (к актам правосудия в соответствии с ч. 1 ст. 13 ГПК относятся судебные постановления, принимаемые судом в форме судебных приказов, решений и определений).

Этому институту предшествует апелляционное (для мировых судей), кассационное производство, нацеленное на выявление и устранение судебных ошибок в решениях и определениях, не вступивших в законную силу. Надзорный пересмотр актов правосудия объективно необходим в гражданском процессе, потребность в нем обусловлена **двумя** обстоятельствами.

Судебная система страны остро нуждается в руководстве, которое осуществлялось бы в процессуальной форме без вмешательства в отправление правосудия по конкретным делам, без нарушения независимости судей и обеспечивало бы безупречную правильность и эффективность гражданской юрисдикции.

Все федеральные суды, в первую очередь районные суды, а также мировые судьи должны единообразно подходить к рассмотрению и разрешению различных категорий гражданских дел. Без этого условия немыслимы единая законность и единый правопорядок в субъектах Российской Федерации. Другими словами, судебной системе объективно необходим институт, формирующий единую судебную политику в правосудии по гражданским делам.

Таким образом, судебная политика представляет собой установку гражданской юрисдикции на максимальное удовлетворение юридических интересов граждан, организаций и общества в целом при осуществлении **правосудия по** гражданским делам, обеспечения единства судебной практики.

Правовое регулирование гражданского оборота семейных, трудовых и других цивилистических отношений, как известно,

содержит мало диспозитивного, в силу чего рассмотрение и разрешение конкретных дел могут существенно отличаться. При этом толкование тех или иных юридических норм может быть весьма различным.

Поэтому судебная политика призвана конкретизировать диспозитивное регулирование общественных отношений и обеспечить стабильность и оптимальность правоприменительной практики. Вырабатывается судебная политика в основном определениями судов надзорной инстанции, в первую очередь Верховного Суда РФ, и отчасти кассационными определениями.

Судебная политика формируется толкованием применяемых норм гражданского, семейного, трудового и иных отраслей права, а также гражданского процессуального права, которые проводят вышестоящие суды при пересмотре решений и определений. В этом плане особое значение имеют опубликованные в «Бюллетене Верховного Суда Российской Федерации» данные судебной практики, а также проводимые Судебной коллегией по гражданским делам и Кассационной коллегией Верховного Суда Российской Федерации обзоры и обобщения.

Разработка отдельных положений судебной политики и ее корректировка в соответствии с социальными реалиями и изменениями, общественными потребностями производится президиумами судов субъектов Федерации и Верховным Судом РФ при пересмотре решений и определений в порядке надзора.

Кроме того, учреждение судебного надзора связано с необходимостью до конца устранить любые юридические ошибки в работе судов. Дело в том, что в апелляционном, кассационном порядке можно пересмотреть не все решения, поскольку Гражданским процессуальным кодексом установлен короткий срок апелляционного, кассационного обжалования (десять дней), в течение которого лица, участвующие в деле, не успевают выявить ошибочность решения, сформировать свои требования, составить жалобу, представление и подать ее в установленном порядке.

Поэтому в подобных случаях допущенные неправильности не будут исправлены в апелляционном или кассационном порядке. Нельзя также исключать и субъективные моменты (например, еще не все судьи районных судов и члены судов субъектов Федерации обладают должной профессиональной квалификацией).

Таким образом, пересмотр актов правосудия в порядке надзора является дополнительной гарантией безошибочного управления правосудия.

## **Каков порядок пересмотра дел в порядке надзора?**

Судебная проверка актов правосудия в порядке надзора осуществляется, как и в апелляционном, кассационном порядке, путем их пересмотра. В связи с этим данные виды пересмотра (апелляционный, кассационный и надзорный) имеют ряд общих или сходных черт.

Так, поводом к проверке законности судебного постановления в порядке надзора является обращение лиц, участвующих в деле, и других лиц, если их права и законные интересы были нарушены судебными постановлениями. Неотъемлемой частью надзорного производства, так же как и апелляционного и кассационного, является процедура **предварительного** рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора с просьбой о пересмотре судебного постановления (ст. 379—384 ГПК).

В соответствии с ГПК предварительное рассмотрение надзорной жалобы или представления является процессуальной деятельностью судьи по осуществлению правосудия по гражданским делам.

Субъектом этой процессуальной деятельности является суд надзорной инстанции в лице судьи, который все свои процессуальные правоприменительные действия обязан оформлять в форме определения и которому по поручению председателя или заместителя председателя соответствующего суда передаются на рассмотрение поступившие в суд надзорная жалоба или представление прокурора (ст. 379 ГПК).

Надзорная жалоба или представление прокурора подается непосредственно в суд надзорной инстанции:

- на вступившие в законную силу решения и определения судов субъектов Федерации, принятые ими по первой инстанции, если они ранее не были предметом рассмотрения в Верховном Суде РФ; на кассационные определения судов субъектов Федерации; на апелляционные решения и определения районных судов; на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных и мировых судей — соответственно в президиум суда субъекта Федерации;
- на кассационные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов — в президиум окружного (флотского) военного суда;
- на определения президиумов судов субъектов Федерации; на вступившие в законную силу решения и определения судов субъектов Федерации, принятые ими по первой инстан-

ции, если они ранее не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на кассационные определения судов субъектов Федерации, а также на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если жалобы на них были оставлены без удовлетворения президиумами судов субъектов Федерации, — в **Судебную** коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ;

— на определения президиумов окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции, если они не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на кассационные определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если жалобы на указанные судебные постановления были оставлены без удовлетворения президиумом окружного (флотского) военного суда, — в Военную коллегию Верховного Суда РФ;

— на вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции; на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ; на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, **вынесенные** ею в кассационном порядке; на определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке, — в Президиум Верховного Суда РФ (ч. 2 ст. 377 ГПК).

Жалобы, представления прокурора на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в надзорном порядке, подаются в Президиум Верховного Суда РФ при условии, что такие определения нарушают **единство судебной практики** (ч. 3 ст. 377 ГПК).

С представлениями о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений судов в Российской Федерации (в случае его участия в рассмотрении дела по существу) вправе обращаться:

— Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;

— прокуроры субъектов Федерации — соответственно в президиум суда субъекта Федерации (ч. 4 ст. 377 ГПК).

В течение **десяти дней** со дня поступления надзорной жалобы или представления прокурора судья вправе либо вернуть их в соответствии со ст. 380 ГПК без рассмотрения по существу

(например, если пропущен годичный срок на обжалование со дня вступления в законную силу судебных постановлений, если нарушены правила подсудности и т. д.), либо рассмотреть их и вынести определение об истребовании дела, если имеются сомнения в законности судебного постановления или отказать в истребовании дела, если изложенные в жалобе или представлении доводы не могут повлечь за собой возможность отмены судебного постановления (ч. 2 ст. 381 ГПК).

Председатель суда субъекта Федерации, Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи об отказе в истребовании дела и вынести свое определение об истребовании дела (ч. 6 ст. 381 ГПК).

Кроме того, Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель имеют право внести в Президиум Верховного Суда РФ мотивированное представление о пересмотре судебных постановлений в порядке надзора в целях обеспечения единства судебной практики и законности и при отсутствии обращения лиц, участвующих в деле (ст. 389 ГПК).

Истребованное дело рассматривается судьей, кроме судьи Верховного Суда РФ, не более чем **два месяца**, судьей Верховного Суда РФ — не более чем **четыре месяца**. Данный срок **может** быть продлен председателем суда, его заместителем соответственно до **четырёх** и **шести** месяцев (ч. 1 ст. 382 ГПК).

По результатам рассмотрения дела, истребованного в суд надзорной инстанции, судья выносит определение:

— об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в надзорной инстанции;

— о передаче дела для рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора по существу в суд надзорной инстанции (ч. 2 ст. 382 ГПК).

Вынесенное им определение и материалы дела судья (в случае передачи дела для рассмотрения по существу) направляет вместе с надзорной жалобой или представлением в суд надзорной инстанции (ч. 2 ст. 384 ГПК).

Гражданское дело, переданное для рассмотрения в суд надзорной инстанции, рассматривается в президиуме суда субъекта Федерации в целом не более чем **два** месяца; Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ не более чем **три** месяца; Президиуме Верховного Суда РФ не более чем **четыре** месяца (ч. 3 ст. 382 ГПК).

О времени и месте судебного заседания по рассмотрению дела, переданного судьей в суд надзорной инстанции, в обязательном порядке извещаются лица, участвующие в деле, под

которыми необходимо также понимать и лиц, по обращению которых рассматривается дело в суде надзорной инстанции, даже если они и не привлекались к участию нижестоящей судебной инстанцией (ч. 3 ст. 386 ГПК)<sup>1</sup>.

Дела рассматриваются судом надзорной инстанции в судебном заседании не более чем **месяц**, а в Верховном Суде РФ — не более чем **два месяца** со дня вынесения судьей определения (ч. 1 ст. 386 ГПК).

До начала судебного заседания председатель суда, его заместитель или по их поручению иной член президиума либо ранее не участвовавший в рассмотрении дела другой судья этого суда изучает пересматриваемые решения и определения, а также все обосновывающие их материалы дела с целью обнаружения судебных ошибок.

Пересмотр дела происходит с участием всех лиц, участвующих в деле, в судебном заседании, где обсуждаются выявленные случаи незаконности. В рассмотрении дела принимает участие также прокурор, если он ранее принимал участие в рассмотрении дела (ч. 3 ст. 376, ч. 4 ст. 377 ГПК).

По результатам рассмотрения дела все суды надзорной инстанции принимают решение в форме **определения** (ч. 6 ст. 386 ГПК). Если оно вынесено президиумом, то подписывается его председателем, если судебной коллегией, то судьями, рассматривавшими дело в порядке надзора (ч. 2 ст. 388 ГПК).

В надзорном порядке пересматриваются акты правосудия независимо от того, проверялись ли они ранее в апелляционном, кассационном, частном или надзорном порядке. Даже если конкретное решение раньше неоднократно пересматривалось, это не исключает возможности новой проверки его правильности. В порядке надзора не могут быть пересмотрены лишь постановления Президиума Верховного Суда РФ (ч. 1 ст. 376 ГПК).

Основаниями для отмены судебного постановления в порядке надзора, в том числе и в случае направления дела после отмены решения на новое рассмотрение, является существенное **нарушение** норм материального или процессуального права (ст. 387 ГПК).

При новом рассмотрении дела суд соответствующей инстанции обязан устранить нарушения закона, выявленные судом надзорной инстанции. В итоге суд надзорной инстанции не только устраняет неправильности, но и дает обязательные

<sup>1</sup> См.: *Жилин Г. А.* Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ. М., 2003. С. 285.

указания нижестоящему суду, которому предстоит вновь рассматривать данное дело.

Однако суд при новом рассмотрении дела обязан выполнять не любые указания суда надзорной инстанции, а лишь о **толковании закона** (ч. 2 ст. 390 ГПК).

Вместе с тем судебное-надзорное производство имеет немало специфического, отличающего его от апелляционного, кассационного и частного. Все особенности обусловлены тем, что объектом пересмотра являются судебные акты, уже вступившие в законную силу, в силу чего надзорный пересмотр имеет исключительный характер.

В надзорном порядке пересматриваются решения и определения только в течение **года** со дня вступления их в законную силу.

Надзорная жалоба подлежит оплате госпошлиной в размере пятидесяти процентов ставки, исчисляемой исходя из оспариваемой суммы, в случае, если судебное постановление не было обжаловано в апелляционном или кассационном порядке. Если участвующее в деле лицо не может уплатить госпошлину, оно подает заявление в суд первой инстанции, который и решает вопрос об освобождении или рассрочке уплаты. Суд надзорной инстанции такие вопросы не разрешает.

В ч. 4 ст. 381 ГПК предусмотрено право приостановления исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии об этом просьбы, содержащейся в жалобе, представлении или ином ходатайстве.

В Верховном Суде РФ есть три надзорных органа: Судебная коллегия по гражданским делам, Военная коллегия и Президиум. В состав Президиума входит нечетное число судей: председатель суда, его заместители и наиболее квалифицированные члены суда.

Судебные-надзорные органы составляют систему. Высшим органом является Президиум Верховного Суда России. Его постановления не подлежат обжалованию. Затем следуют Судебная коллегия по гражданским делам и Военная коллегия Верховного Суда РФ.

Низшими судебными-надзорными органами являются президиумы судов субъектов Федерации.

Каждый из **судебных-надзорных** органов управомочен пересматривать определенные судебные постановления. Президиумы областных и приравненных к ним судов рассматривают **дела** по жалобам и представлениям на вступившие в законную силу решения и определения этих судов, вынесенные ими в качестве суда первой инстанции (если их решения или опре-

деления не пересматривались в кассационном порядке или в порядке надзора Верховным Судом РФ), а также кассационные определения этих судов и вступившие в законную силу решения и определения районных и мировых судей и т. д.

Полномочия судебно-надзорных органов шире, нежели полномочия кассационной инстанции. Суд, рассматривающий дело в порядке надзора, вправе отменить решение, определение или постановление и направить дело на новое рассмотрение не только в суд первой, но и в суд апелляционной, кассационной инстанций.

Кроме того, судебно-надзорный орган может оставить в силе одно из ранее вынесенных по делу решений и определений.

### ***Как осуществляется надзорное производство в президиуме суда?***

Процессуальная деятельность президиумов значительно отличается от деятельности иных судов. Так, в работе судебно-надзорного органа не вправе участвовать член суда, если он ранее рассматривал дело по первой или кассационной инстанции. В заседаниях президиумов обязательно участвуют соответствующие прокуроры — области и других субъектов Федерации либо Генеральный прокурор России.

Руководит работой президиума председатель соответствующего суда. Председатель вправе сам докладывать рассматриваемое дело; он может также поручить доклад заместителю, любому члену президиума либо даже членам суда, не входящим в состав президиума.

На наш взгляд, представляется более целесообразным, чтобы в заседании президиума с докладом выступал судья, изучавший материалы пересматриваемого дела и вынесший определение о передаче дела на рассмотрение дела по существу в суд надзорной инстанции.

Судьи могут задавать вопросы судье-докладчику, связанные с материалами рассматриваемого дела, затем — участвующие в деле лица и их представители, если они извещались о времени и месте рассмотрения дела и явились в судебное заседание.

Первым дает объяснение лицо, подавшее жалобу, или прокурор, принесший представление.

Главное в ходе рассмотрения дела судебно-надзорным органом — это анализ материалов дела для выявления правовых ошибок. С этой целью президиум проверяет:

- юридическую квалификацию обстоятельств дела;

— правильность применения норм материального и процессуального права;

— в чем состоит нарушение единства судебной практики.

При пересмотре дела в надзорном порядке основаниями к отмене актов правосудия признаются:

— неправильное применение или толкование материально-правовых норм;

— существенные нарушения гражданских процессуальных норм, повлекшие вынесение незаконного решения и определения;

— процессуальные нарушения, составляющие безусловные основания к отмене судебных актов, указанные в ст. 364, 365 ГПК: незаконный состав суда, нарушение правил о языке судопроизводства, разрешение вопроса о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в процессе, и др.

Вместе с тем не весь перечень безусловных оснований к отмене в кассационном порядке действует в судопроизводстве президиума суда в случае проверки законности постановления судебного-надзорного органа. В президиуме также не ведется протокол судебного заседания, не действуют правила о тайне совещания судей, не всегда участвующие в деле лица извещаются о времени и месте пересмотра дела.

Все вопросы в президиуме решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, надзорная жалоба или представление прокурора считаются отклоненными (ч. 7 ст. 386 ГПК).

Судебно-надзорные органы наделены широкими полномочиями по устранению судебных ошибок. Так, они вправе:

— оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора без удовлетворения;

— отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение, либо прекратить производство по делу, или оставить заявление без рассмотрения;

— **оставить** в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

— отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права.

При отмене пересматриваемого судебного решения или определения и направлении дела на новое рассмотрение президиум **вправе** дать обязательные указания, направленные на законное рассмотрение заявленных требований:

- по выяснению определенных обстоятельств дела;
- по привлечению в судопроизводство новых участников;
- по производству экспертизы, осмотру на месте вещественных или письменных доказательств;
- по совершению каких-либо процессуальных действий (привлечению соучастников, разделению или объединению исковых требований, их обеспечению и т. д.).

Однако президиум не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности конкретных доказательств, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении.

Кроме того, судебный надзорный орган не должен предрешать выводы апелляционной или кассационной инстанции при вторичном рассмотрении дела.

## ГЛАВА 19. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ СУДА, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

### ***Каково понятие пересмотра судебных решений и определений по вновь открывшимся обстоятельствам?***

В гражданском судопроизводстве после вступления суда в законную силу может обнаружиться, что во время его вынесения существовали обстоятельства, имеющие существенное значение для дела, которые не были и не могли быть известны одной или обеим сторонам.

Данные обстоятельства называются **вновь открывшимися**.

В связи со вновь открывшимися обстоятельствами судебное решение, соответствующее обстоятельствам дела, **которые** были известны и установлены судом в момент его принятия, оказывается неправильным, несоответствующим судебной истине. Поэтому подобные судебные решения не могут быть оставлены в законной силе.

Для их отмены существует особый порядок в виде пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 392—397 ГПК).

**Объектом** пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть вступившие в законную силу решения, определения суда первой инстанции, а также решения и определения суда апелляционной, кассационной или надзорной инстанций, которыми было изменено решение суда первой инстанции или принято новое решение (ст. 393 ГПК).

В отличие от оснований отмены судебных постановлений в апелляционном, кассационном и надзорном порядке судебное решение, перематриваемое по вновь открывшимся обстоятельствам, до обнаружения этих обстоятельств считается законным и обоснованным, поскольку соответствует фактам, установленным судом на момент принятия решения.

Незаконность и необоснованность подобного решения может быть выявлена только в результате вновь открывшихся обстоятельств.

Пересмотр судебных решений, определений по вновь открывшимся обстоятельствам является **самостоятельной стадией** гражданского судопроизводства, в которой в результате вновь открывшихся обстоятельств, существовавших в момент рассмотрения и имеющих существенное значение для разрешения дела, проверяются законность и обоснованность **вступивших** в законную силу судебных постановлений.

Особенность данной **стадии** гражданского процесса состоит как в основаниях к отмене судебных постановлений, так и в порядке пересмотра.

### **Каковы основания для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, вступивших в законную силу?**

В соответствии с ч. 2 ст. 392 ГПК основаниями для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, вступивших в законную силу, являются:

— существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

— заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

— преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

— отмена решения, приговора или определения суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения или определения суда.

Вновь открывшиеся обстоятельства представляют собой юридический факт, существовавший в момент рассмотрения и разрешения дела, имеющий существенное значение для дела, который, однако, не был и не мог быть известен сторонам по делу.

В связи с этим не могут служить основанием для пересмотра решения по вновь открывшимся обстоятельствам доказательства, которые обнаружены после вынесения судом решения.

Поэтому новые появившиеся доказательства могут свидетельствовать лишь о том, что суд неправильно установил те

или иные факты, положенные в основание решения. Однако это должно привести к пересмотру дела в порядке надзора, но не по вновь открывшимся обстоятельствам. Отличие двух самостоятельных стадий заключается в субъектном составе, имеющем право на возбуждение производства, судебных органах, пересматривающих решения и определения суда, а также в процессуальном порядке пересмотра.

Кроме того, обстоятельство должно быть **существенным** для дела. Это означает, что если бы вновь открывшееся обстоятельство было известно суду при принятии решения, то он принял бы иное (противоположное) решение.

Обстоятельства, появившиеся после принятия решения, также не относятся к вновь открывшимся. Например, изменение обстоятельств, существовавших в момент принятия решения, не делает это решение неправильным, и такие обстоятельства могут являться основанием для нового иска (см., например, ч. 3 ст. 209 ГПК).

Это также относится и к обстоятельству, которого не было и о котором не могло быть известно во время рассмотрения дела стороне, заявившей об этом впоследствии, в результате чего данное обстоятельство не было известно суду и не исследовалось им по этой причине. Классический пример вновь открывшегося обстоятельства — это обнаружение завещания **В** пользу одного из наследников после вступления решения суда в законную силу о разделе имущества между наследниками по закону.

В случае, если пересмотр дела по вновь открывшимся обстоятельствам возбуждается по основаниям, указанным в пп. 2, 3 ч. 2 ст. 392 ГПК, то данные обстоятельства должны быть установлены постановлением суда или административного органа.

Из этого следует, что заявления заинтересованных лиц и иные сообщения о недоброкачестве доказательств или преступных действиях участников гражданского процесса могут лишь служить основанием для соответствующей проверки и привлечения к уголовной ответственности, однако это не является основанием пересмотра решения суда до тех пор, пока не будут подтверждено в обвинительном приговоре, вступившем в законную силу.

В случае обращения заинтересованного лица в суд с просьбой о пересмотре решения по основаниям, предусмотренным в п. 4 ст. 392 ГПК, эти обстоятельства должны быть установлены вступившим в законную силу решением или приговором

суда или постановления государственного органа или органа местного самоуправления.

Например, основанием для отмены решения суда об удовлетворении иска о заключении договора найма жилого помещения явилась отмена решения органа местного самоуправления о выдаче ордера на жилую площадь.

### ***Каков порядок пересмотра решений, определений суда по вновь открывшимся обстоятельствам?***

В соответствии со ст. 394 ГПК производство по пересмотру дела по вновь открывшимся обстоятельствам может быть возбуждено по заявлению сторон, прокурора, других лиц, участвующих в деле.

Заявления, представления прокурора о пересмотре судебных решений, определений по вновь открывшимся обстоятельствам могут подаваться указанными лицами в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра.

Исчисление трехмесячного срока для подачи заявления, представления о пересмотре зависит от основания к пересмотру.

Так, в соответствии со ст. 395 ГПК срок для подачи заявления исчисляется:

- п. 1 ч. 2 ст. 392 ГПК — со дня открытия существенных для дела обстоятельств;
- пп. 2 и 3 ч. 2 ст. 392 ГПК — со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;
- п. 4 ч. 2 ст. 392 ГПК — со дня вступления в законную силу решения, приговора, определения суда, которые отменяют ранее вынесенные решение, приговор, определение суда либо постановление государственного органа или органа местного самоуправления, на которых было основано пересматриваемое решение, определение суда; либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором было основано пересматриваемое решение, определение суда.

Пропущенный трехмесячный срок заявителем (в том числе и прокурором) по уважительной причине может быть судом восстановлен (ст. 112 ГПК).

Заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам госпошлиной не оплачивается.

Заявление о пересмотре решения, определения суда по вновь открывшимся обстоятельствам рассматривается в судебном заседании. Стороны, прокурор, другие лица, участвующие

в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления (ст. 396 ГПК).

Суд, рассмотрев заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решение, определение суда, или удовлетворяет заявление и отменяет решение, определение суда, или отказывает в их пересмотре (ч. 1 ст. 397 ГПК).

Определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда обжалованию не подлежит (ч. 2 ст. 397 ГПК).

После отмены решения, определения суда по вновь открывшимся обстоятельствам суд первой инстанции рассматривает и разрешает дело по общим правилам разбирательства на основе исследования и оценки всех имеющихся, в том числе и новых, подтверждающих наличие вновь открывшихся обстоятельств (ч. 3 ст. 397 ГПК).

## ГЛАВА 20. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

### ***Какие особенности правового положения иностранных лиц в российском гражданском процессе?***

В гражданском судопроизводстве иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации, международные организации (далее — иностранные лица) имеют право обращаться в суды Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов (ч. 1 ст. 398 ГПК).

С юридической точки зрения иностранный гражданин — это человек, чье процессуально-правовое положение определяется одновременно двумя законодательствами: российскими гражданскими процессуальными законами и правом страны, гражданство которой он имеет (личный закон).

Если лицо имеет двойное гражданство, включая российское, то оно не является иностранным (ст. 11 Закона РФ от 28 ноября 1991 г. «О гражданстве Российской Федерации»<sup>1</sup> (с последующими изменениями и дополнениями)).

В законе предусмотрено, что гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных лиц определяется их личным законом (ч. 1 ст. 399 ГПК).

**Личным законом** иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена, на основе которого и определяется ее процессуальная правоспособность (ч. 1 ст. 400 ГПК). Иностранная организация, не обладающая в соответствии с личным законом процессуальной правоспособностью, может быть на территории Российской Федерации признана правоспособной в соответствии с российским правом.

Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом РФ (ч. 3 ст. 400 ГПК).

<sup>1</sup> СЗ РФ. 1995 № 7. Ст. 496; 2002. № 22. Ст. 2031.

В случае, если гражданин наряду с гражданством РФ имеет и иностранное гражданство, его личным законом считается российское право. При наличии у гражданина нескольких гражданств его личным законом считается право страны, в которой гражданин имеет место жительства (ч. 2 ст. 399 ГПК).

В случае, если иностранный гражданин имеет место жительства в Российской Федерации, его личным законом считается российское право. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.

Лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть на территории Российской Федерации признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью (ч. 5 ст. 399 ГПК).

С участием таких субъектов регулирование правоотношений безусловно более сложно, чем с участием россиян.

Таким образом, юридический статус иностранных лиц в правосудии обусловлен следующими принципиальными началами:

- национальным режимом (гражданской процессуальной формой) судопроизводства, то что именуется *lex fore* (закон местопребывания). Включение иностранного права (*lex patria* — закон отечества) невелико и предусмотрено в законе;

- равенством всех лиц перед законом независимо от национальности, социального положения и вероисповедания. Те социальные и правовые льготы и привилегии, которыми иностранные лица были наделены у себя на родине, в российском гражданском процессе не действуют;

- единством процессуальных прав и обязанностей;

- гарантированностью предоставляемых прав российским государством.

Идея правового регулирования статуса иностранцев в гражданском судопроизводстве заключается в том, что они приравниваются к российским гражданам, т. е. наделяются теми же правами и обязанностями (ч. 2 ст. 398 ГПК).

Без всяких отличий им предоставлено право на обращение в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, и при этом не имеет значения, живет ли иностранец в России или за границей. Суд вправе отказать иностранцу в принятии или возвращении поданного заявления лишь в случаях, указанных в ст. 134, 135 ГПК.

Однако имеется и некоторая специфика. Так, один из супругов проживает в Российской Федерации, а другой — в Рес-

публике Беларусь. Если последний расторг брак в своей стране, то российский суд вправе отказать второму супругу в принятии заявления о расторжении брака по п. 2 ст. 134 ГПК в случаях, когда между государствами заключен договор о взаимном признании и исполнении судебных решений.

К числу таких многосторонних договоров между странами СНГ, в частности, относится Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанная в Минске 22 января 1993 г. и ратифицированная Российской Федерацией 4 августа 1994 г.<sup>1</sup>

Иностранные лица могут быть освобождены от уплаты судебных расходов наряду с российскими гражданами, и не имеет значения, освобождаются ли россияне от уплаты государственной пошлины и судебных издержек в том или ином государстве.

Таким образом, иностранные лица в гражданских процессуальных правоотношениях приравнены к российским гражданам. Вместе с тем судопроизводство применительно к иностранным лицам имеет некоторые особенности:

- подсудность гражданских дел с участием иностранных лиц;

- национальный язык судопроизводства. Данное требование более жестко в делах с участием иностранных лиц, поскольку независимо от того, владеют или не владеют иностранные лица языком, на котором ведется судопроизводство, в судебном заседании должен присутствовать переводчик, что и отмечается в судебном протоколе;

- судебное представительство. Им может быть представительство консула страны, гражданином которой является иностранец. Консульские работники по служебному положению вправе и обязаны представлять в судах. Выступают они без доверенностей и обладают всеми процессуальными правами и обязанностями, как и законные представители, однако иностранец вправе отказаться от услуг консула и заменить его другим представителем;

- правовая легализация документов, изготовленных за границей. Суть ее заключается в свидетельствовании консульством подлинности подписей на конкретном документе с тем, чтобы не возникали сомнения в его действительности;

- иммунитет от гражданской юрисдикции, освобождающий определенную группу иностранцев от какой-либо граж-

<sup>1</sup>СЗ РФ. 1994. № 15. Ст. 1684.

данской процессуальной обязанности или гражданской ответственности. Иммуниет распространяется в основном на ответчиков и свидетелей.

Все иностранные лица, в зависимости от степени распространения иммунитета от гражданской юрисдикции, подразделяются на три группы:

— дипломатические и консульские представители, члены правительственных делегаций;

— члены семей вышеназванных должностных лиц, сотрудники административно-технического персонала посольств и консульств, а также члены их семей;

— иные иностранные граждане: студенты, туристы, бизнесмены, транзитные пассажиры и проч.

Аккредитованные в Российской Федерации дипломатические представители иностранных государств, другие лица, указанные в международных договорах Российской Федерации или федеральных законах, подлежат юрисдикции судов в РФ по гражданским делам в пределах, определенных общепризнанными принципами и нормами международного права или международными договорами Российской Федерации (ч. 3 ст. 401 ГПК).

К ним нельзя предъявить в российских судах иски, за исключением случаев, когда они за пределами официальных функций вступили в гражданско-правовые отношения в связи с использованием строения, наследованием имущества и т. п. Дипломаты могут, если пожелают, выступать в суде свидетелями, но их нельзя обязать являться в суд, принудительно доставлять в суд. Консулы вправе отказаться от дачи свидетельских показаний лишь в отношении того, что относится к их официальной деятельности.

В отношении граждан второй группы иммунитет распространяется на действия, совершенные при исполнении служебных обязанностей, при условии, что и российским гражданам такой же режим предоставлен иностранным государством. Иными словами, иммунитет предоставляется на началах взаимности (ч. 4 ст. 398 ГПК). Иммунитет не распространяется на иски о возмещении вреда, причиненного при дорожно-транспортных происшествиях, на иски из договоров покупки вещей для себя лично.

Иностранные лица третьей и самой многочисленной группы иммунитетом от гражданской юрисдикции не наделены.

Иммунитет иностранного государства представляет собой исключение одного государства из юрисдикции другого, основанное на суверенитете каждого государства и их суверенном равенстве.

Судебный иммунитет иностранного государства означает неподсудность одного государства суду другого государства и, как следствие, недопустимость предварительного обеспечения иска, принудительного исполнения принятого в отношении него судебного решения.

Поэтому предъявление в суде в Российской Федерации иска к иностранному государству, а также привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Российской Федерации, и принятие по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска, обращение взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда допускается **только с согласия** компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом (ч. 1 ст. 401 ГПК).

### **Какова подсудность дел с участием иностранных лиц?**

Подсудность в российском гражданском процессе представляет собой совокупность процессуальных норм, обеспечивающих распределение подведомственных гражданских дел между отечественными судами.

В отличие от отечественной подсудность дел с участием иностранных лиц обозначает пределы компетенции российских судов и отграничение ее от компетенции иностранных судов.

Суды в Российской Федерации рассматривают дела с участием иностранных лиц, если организация-ответчик находится на территории Российской Федерации или гражданин-ответчик имеет место жительства в Российской Федерации (ч. 2 ст. 402 ГПК).

С участием иностранных лиц суды в Российской Федерации также **вправе** рассматривать дела в случае, если:

- орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории Российской Федерации;
- ответчик имеет имущество, находящееся на территории РФ;
- по делу о взыскании алиментов и об установлении отцовства истец имеет место жительства в РФ;
- по делу о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или смертью кормильца, вред причинен на территории РФ или истец имеет место жительства в РФ;

— по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие или иное обстоятельство, послужившие основанием для предъявления требования о возмещении вреда, имело место на территории РФ;

— иск вытекает из договора, по которому полное или частичное исполнение должно иметь место или имело место на территории РФ;

— иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории РФ;

— по делу о расторжении брака истец имеет место жительства в РФ или хотя бы один из супругов является российским гражданином;

— по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец имеет место жительства в РФ (ч. 3 ст. 402 ГПК).

К **исключительной** подсудности судов в Российской Федерации (ч. 1 ст. 403 ГПК) относятся:

— дела о праве на недвижимое имущество, находящееся на территории РФ;

— дела по спорам, возникающим из договора перевозки, если перевозчики находятся на территории РФ;

— дела о расторжении брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в РФ;

— дела, предусмотренные главами 23—26 ГПК (т. е. возникающие из публичных правоотношений).

Дела **особого производства** судами Российской Федерации рассматриваются в случаях, если заявитель имеет место жительства или имущество находится на территории РФ, или факт, который необходимо установить, имел или имеет место на территории РФ и т. д. (ч. 2 ст. 403 ГПК).

Поэтому для определения подсудности гражданских дел с участием иностранных лиц имеют значение два факта:

— действующее российское законодательство, в первую очередь и главным образом Гражданский процессуальный кодекс;

— место жительства спорящих граждан или место нахождения организаций (где расположены их постоянно действующие органы).

В данном случае гражданство истца и ответчика не имеет решающего значения, важно, чтобы они проживали в России — в этом случае дело будет рассмотрено в соответствии со ст. 28 ГПК по месту жительства или месту нахождения ответчика. В случае проживания ответчика за рубежом истец должен обращаться с иском в соответствующий иностранный суд.

Международная подсудность может быть и альтернативной, когда заявителю представляется в рамках ст. 29 ГПК право выбора суда.

Международная подсудность может быть и договорной (прерогационной), например в сферах торгового мореплавания, внешней торговли и страховых операций.

Перечисленные основные правила подсудности с участием иностранных лиц могут не соответствовать законам другой страны. Поэтому преодоление коллизий происходит на основании заключаемых договоров о правовой помощи.

Дело, принятое судом в Российской Федерации к производству с соблюдением правил подсудности, разрешается им по существу, если даже в связи с изменением гражданства, места жительства или нахождения сторон либо иными обстоятельствами оно стало подсудно суду другой страны (ст. 405 ГПК).

Суд в Российской Федерации отказывает в принятии искового заявления к производству или прекращает производство по делу, если имеется решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, принятое судом государства, с которым имеется международный договор Российской Федерации, предусматривающий взаимное признание и исполнение решений суда.

Суд в РФ возвращает исковое заявление или оставляет заявление без рассмотрения, если в иностранном суде, решение которого подлежит признанию или исполнению на территории РФ, ранее было возбуждено дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ст. 406 ГПК).

### ***Каковы особенности исполнения судебных поручений, решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)?***

**Исполнение поручений иностранных судов.** В современном мире объективно необходимо сотрудничество между судами различных государств, что обусловлено развитием международных экономических, деловых, культурных связей, миграцией населения, международного туризма и т. п.

Для эффективного осуществления правосудия суду нередко необходимо совершить те или иные процессуальные действия за пределами России, например вручить судебную повестку ответчику, проживающему за границей, допросить свидетеля,

провести за границей судебную экспертизу или осмотр на месте и т. д.

Однако подобные действия не могут быть выполнены российским судом в силу того, что его власть ограничена пределами территории российского государства, в связи с **чем** встает вопрос о направлении иностранным судам судебных поручений.

Основополагающим документом о правовой помощи по гражданским и семейным делам служит Гагская конвенция по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. Россия подписала этот важный международный документ позже, вследствие чего в ГПК РСФСР была включена ст. 436, регламентирующая исполнение российскими судами поручений иностранных судов.

В соответствии со ст. 407 ГПК российские суды могут обращаться к иностранным судам с поручениями об исполнении отдельных процессуальных действий и, в свою очередь, исполняют переданные им в порядке, установленном международным договором РФ или федеральным законом, поручения иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показания свидетелей, заключения экспертов, осмотр на месте и др.).

Для оказания правовой помощи надо соблюсти нормативно установленный порядок обращения. По общему правилу, зарубежные органы правосудия обращаются в Министерство юстиции РФ (при наличии договора о правовой помощи, а такие договоры у нашей страны заключены с большинством государств мира) либо в Министерство иностранных дел РФ.

При отсутствии такого договора Министерство иностранных дел РФ пересылает просьбу в Министерство юстиции РФ, а последнее через областное управление (министерство) юстиции — в соответствующий суд. Если, например, дело, по которому испрашивается помощь, подсудно Верховному Суду РФ, то допустимо непосредственное обращение в этот суд.

С российскими гражданами за рубежом наши суды связываются через консульства РФ за границей.

Однако правовая помощь иностранным судам может быть оказана при соблюдении двух условий:

- совершение действия относится к компетенции суда;
- исполнение поручения не может нанести ущерб суверенитету Российской Федерации и не угрожает безопасности Российской Федерации (ч. 2 ст. 407 ГПК).

Документы, выданные, составленные или удостоверенные в соответствии с иностранным правом по установленной форме

компетентными органами иностранных государств вне пределов РФ в отношении российских граждан или организаций либо иностранных лиц, принимаются судами в РФ при наличии их легализации<sup>1</sup>, если иное не предусмотрено международным договором РФ или федеральным законом (ч. 1 ст. 408 ГПК).

Документы, составленные на иностранном языке, должны представляться в суды в РФ с надлежащим образом заверенным их переводом на русский язык (ч. 2 ст. 408 ГПК).

Исполнение поручений иностранных судов производится в порядке, установленном российским правом, если иное не предусмотрено международным договором РФ.

Судебные действия по исполнению судебного поручения совершаются в судебном заседании, которое проводится в соответствии с ГПК. Протокол заседания заверяется не только подписью судьи и секретаря, но и печатью суда и вместе с другими документами (например, с актами ареста имущества, изъятия доказательств, осмотра и т. д.) направляется через управление (министерство) юстиции субъекта Федерации в Министерство юстиции РФ.

**Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей).** В соответствии с ч. 1 ст. 409 ГПК решения иностранных судов признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором РФ. Обязательное условие — это наличие международного договора о взаимном исполнении судебных решений.

Под решениями иностранных судов понимаются решения по гражданским делам (т. е. судебные акты, принятые по результатам рассмотрения спора), за исключением дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением (ч. 2 ст. 409 ГПК). Иные процессуальные действия (например, исследование вещественных доказательств, допрос сторон и т. д.) по просьбам иностранных судов могут совершаться лишь в процедуре исполнения судебного поручения.

Под иностранными третейскими судами — арбитражами понимаются постоянно действующие (например, Арбитражный институт при Торговой палате Стокгольма и др.) или создаваемые

<sup>1</sup> Легализовать — узаконивать чью-либо деятельность. **Васюкова И. Л.** Словарь иностранных слов. М., 1998. С. 351.

мые для рассмотрения конкретного дела негосударственные органы.

Положение о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и арбитражей соответствует ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, относящей международные договоры Российской Федерации к составной части ее правовой системы и устанавливающей приоритет применения норм международного договора Российской Федерации перед правилами, предусмотренными национальным законодательством.

В зависимости от субъектного состава международные договоры могут быть двухсторонними и многосторонними, в **них** могут быть закреплены разные механизмы исполнения решений иностранных судов и иностранных арбитражей. Если между государствами заключен двухсторонний договор и они являются участниками многостороннего международного договора, то в первую очередь должны применяться положения двухсторонних договоров, а при их отсутствии — многосторонние.

Просьба об исполнении решения через Министерство юстиции и управление юстиции субъекта Федерации направляется в суд субъекта Федерации. Обращаться с просьбой о принудительном исполнении решения иностранного суда можно в течение трех лет с момента вынесения решения иностранного суда (ч. 3 ст. 409 ГПК).

Вопрос о разрешении принудительного исполнения решения иностранного суда рассматривается по ходатайству взыскателя судом субъекта Федерации по месту жительства или месту нахождения должника в РФ, а в случае, если должник не имеет места жительства или места нахождения в РФ либо место нахождения его неизвестно, то по месту нахождения его имущества (ст. 410 ГПК).

В ч. 1 ст. 411 ГПК определены требования, которые предъявляются к содержанию ходатайства о принудительном исполнении решения иностранного суда:

— наименование взыскателя, его представителя, если ходатайство подается представителем, указание их места жительства, а в случае, если взыскателем является организация, указание места ее нахождения;

— наименование должника, указание его места жительства, а если должником является организация, указание места ее нахождения;

— просьба взыскателя о разрешении принудительного исполнения решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение.

В ходатайстве могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

К ходатайству должны быть приложены документы, предусмотренные международным договором РФ, а если это не предусмотрено международным договором, то прилагаться следующие документы:

— заверенная иностранным судом копия решения иностранного суда, о разрешении принудительного исполнения которого возбуждено ходатайство;

— официальный документ о том, что решение вступило в законную силу, если это вытекает из текста самого решения (дело в том, что решения судов, осуществляющих правосудие по нормам шариата, нравственности, обычаев, в законную силу не вступают);

— документ об исполнении решения, если оно ранее исполнялось на территории соответствующего иностранного государства;

— документ, из которого следует, что сторона, против которой принято решение и которая не принимала участие в процессе, была своевременно и в надлежащем порядке извещена о времени и месте рассмотрения дела;

— заверенный перевод указанных в пп. 1—3 ч. 2 ст. 411 ГПК документов на русский язык.

Суд субъекта Федерации, получив такую просьбу, вызывает в судебное заседание ответчика, знакомит его с поступившими материалами и предлагает представить возражения. При этом суд не проверяет решение по существу, его законность, обоснованность и справедливость.

Суд устанавливает наличие необходимых документов, а также определяет, не нарушает ли данное решение суверенитет и безопасность РФ. Кроме того, суд выясняет, своевременно ли получила проигравшая сторона извещение о рассмотрении дела; не существует ли тождественное решение российского суда. И последнее, что устанавливает суд: может ли быть исполнено решение иностранного суда мерами принудительного исполнения, предусмотренными российским законодательством.

По данным вопросам вызванный ответчик (должник) вправе представлять возражения. Если возражений нет либо суд отклонил выдвигаемые возражения, он выносит **определение**, в резолютивной части которого указывает, что решение суда иностранного государства по конкретному делу принимается к исполнению, а также излагает суть исполняемого решения.

На основании данного определения выдается исполнительный лист, который направляется в суд по месту исполнения решения иностранного суда и передается судебному приставу-исполнителю. Взысканные денежные суммы судебный пристав-исполнитель переводит через соответствующий банк РФ за рубеж взыскателю в соответствующей валюте.

В ст. 412 ГПК предусмотрены **основания отказа в принудительном исполнении** решения иностранного суда. Подобный отказ допускается в случаях, когда:

— решение по праву страны, на территории которой оно принято, не вступило в законную силу;

— сторона, против которой принято решение, была лишена возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о времени и месте рассмотрения дела;

— рассмотрение дела относится к исключительной подсудности судов РФ;

— имеется вступившее в законную силу решение суда в РФ, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве суда в РФ имеется дело, **возбужденное** по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде;

— исполнение решения может нанести ущерб суверенитету РФ, или угрожает безопасности РФ, либо противоречит публичному порядку РФ (если, например, иностранные решения будут противоречить основополагающим принципам права, и прежде всего, конституционным принципам, в частности обеспечивающим основы конституционного строя, права и свободы человека и гражданина, а также судебную власть в РФ);

— истек срок предъявления решения к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом в РФ по ходатайству взыскателя.

Определение об отказе в принудительном исполнении может быть обжаловано в вышестоящий суд (ч. 2 ст. 412 ГПК).

Основополагающим международно-правовым актом, регулирующим признание и приведение в исполнение решений международных коммерческих арбитражей, вынесенных на территориях других государств, является Конвенция «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений», принятая 10 июля 1958 г. в Нью-Йорке, ратифицированная СССР и имеющая обязательную силу в Российской Федерации (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ).

В соответствии со ст. 413 ГПК решения иностранных судов, которые **не требуют** принудительного исполнения, признаются без какого-либо дальнейшего производства, **если** со стороны заинтересованного лица **не поступят возражения** против **этого**.

Однако возражения относительно признания этого решения могут быть заявлены заинтересованным лицом по месту его жительства или месту нахождения в суд субъекта в течение **месячного** срока после того, как ему стало известно о поступлении решения иностранного суда, и рассматриваются в открытом судебном заседании с извещением этого лица о времени и месте рассмотрения возражений (ч. 2, 3 ст. 413 ГПК).

По результатам рассмотрения возражений относительно признания решения иностранного суда выносится соответствующее определение. Отказ в признании решения иностранного суда, которое не подлежит принудительному исполнению, допускается при наличии оснований, предусмотренных пп. 1–5 ч. 1 ст. 412 ГПК.

В РФ признаются решения иностранных судов, не требующие по своему содержанию дальнейшего производства:

— относительно статуса гражданина государства, суд которого принял решение;

— о расторжении или признании недействительным брака между российским гражданином и иностранным гражданином, если в момент рассмотрения дела хотя бы один из супругов проживал вне пределов РФ;

— о расторжении или признании недействительным брака между российскими гражданами, если оба супруга в момент рассмотрения дела проживали вне пределов РФ, и других предусмотренных федеральным законом случаях.

В соответствии со ст. 416 ГПК указанные правила ст. 411–413 ГПК, за исключением ч. 2 ст. 411, пп. 1–4 и 6 ч. 1 ст. 412 ГПК, применяются также к решениям иностранных арбитражных судов (арбитражей).

В ст. 417 ГПК предусмотрены основания отказа в признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей).

Так, в признании и исполнении решения иностранного третейского суда (арбитражей), независимо от того, в какой стране оно было вынесено, может быть отказано:

— по просьбе стороны, против которой оно направлено, если эта сторона представит компетентному суду, в котором испрашивается признание или приведение в исполнение, **доказательство** того, что:

одна из сторон в арбитражном соглашении была в какой-либо мере недееспособна или это **соглашение** недействительно в соответствии с законом, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого доказательства — в соответствии с законом страны, в которой решение было принято;

сторона, против которой принято решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве либо по другим причинам не могла представить доказательства, либо решение принято по спору, не предусмотренному арбитражным соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения. В случае, если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, не охватываемым таким соглашением, часть решения суда, в которой содержатся постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, может быть признана и исполнена;

состав третейского суда или арбитражное разбирательство не соответствовали арбитражному соглашению либо в отсутствие такового не соответствовали закону страны, в которой имел место иностранный третейский суд (арбитраж);

решение еще не стало обязательным для сторон, или было отменено, или его исполнение было приостановлено судом страны, в которой или в соответствии с законом которой оно было принято;

— если суд установит, что спор не может быть предметом арбитражного разбирательства в соответствии с федеральным законом или признание и исполнение этого решения иностранного третейского суда (арбитража) противоречит публичному порядку РФ.

## **ГЛАВА 21 . ПРОИЗВОДСТВО, СВЯЗАННОЕ С ИСПОЛНЕНИЕМ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ ИНЫХ ОРГАНОВ**

### ***Какова общая характеристика исполнительного производства?***

Право на судебную защиту в соответствии со ст. 46 Конституции РФ включает в себя не только принятие судом решения, но и своевременное его исполнение. Поэтому устранение последствий нарушения (оспаривания) субъективных прав и законных интересов и восстановление (защита) их является одной из важнейших задач правосудия.

Как известно, для функционирования любой судебной системы и системы государственной власти в целом необходимо надлежащее исполнение решений судов и соответствующих органов государственной власти.

Ведь какой бы эффективной ни была деятельность судов и иных внесудебных органов, их решения будут носить только декларативный характер в случае отсутствия отлаженной процедуры их исполнения, ибо не может быть признана действенной ст. 2 Конституции Российской Федерации в плане защиты нарушенных прав, если акт юрисдикционного или неюрисдикционного органа своевременно и правильно не исполняется.

Отсутствие в государстве действенного правового механизма, реализующего исполнение, в том числе и принудительное, решений суда и других внесудебных органов, сводит на нет защиту нарушенных прав и законных интересов физических и юридических лиц, снижает авторитет и эффективность указанных органов.

Бесспорно, что наиболее оптимальным результатом является добровольное исполнение актов судов и других органов, но в случае отказа исполнить указанные акты добровольно необходим эффективный механизм, обеспечивающий их принудительное исполнение. Несмотря на то что современное общество очень заинтересовано в правильном и своевременном исполнении таких актов, вместе с тем процессуальный механизм

их принудительного исполнения еще не отвечает в полной мере реалиям сегодняшнего дня.

Невозможность либо нежелание создания государством эффективного действенного аппарата принудительного исполнения решений юрисдикционных и неюрисдикционных органов может привести в конечном итоге к использованию взыскателем неправовых, в том числе и криминальных, способов их реализации, что, в свою очередь, может привести в целом к дестабилизации политической и экономической ситуации в стране, негативному влиянию на работу всех государственных органов.

Безусловно, что принятие 4 июня 1997 г. Государственной Думой Федерального Собрания РФ Федеральных законов Российской Федерации «О судебных приставах»<sup>1</sup> и «Об исполнительном производстве»<sup>2</sup> коренным образом изменило систему принудительного исполнения решений юрисдикционных и неюрисдикционных органов в России и послужило основанием для создания самостоятельной, независимой в организационном плане от суда службы судебных приставов-исполнителей.

Однако, несмотря на то что указанные Федеральные законы действуют уже давно, нарушения при исполнении актов судов и других органов продолжают носить систематический характер, продолжает оставаться низким и процент исполнения актов, на что оказывают влияние пробелы и противоречия в действующем законодательстве. Важным фактором остается высокая нагрузка на одного судебного пристава-исполнителя при осуществлении им профессиональных обязанностей, а также недостаточная профессиональная подготовка.

При росте количества исполнительных производств вместе с тем качество и своевременность исполнения решений продолжает оставаться на низком уровне.

Своевременное и полное исполнение судебных решений обеспечивает устойчивость судебного решения, гарантирует осуществление субъективных прав, признанных судебным решением, и выполнение подтвержденных им юридических обязанностей.

Содержание исполнительного производства состоит в действиях судебного пристава-исполнителя, направленных на принуждение лица выполнить судебное решение (вернуть долг, освободить жилое помещение, снести гараж и т. п.). Эти дейст-

<sup>1</sup> СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3590.

<sup>2</sup> СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591.

вия совершаются в определенной процессуальной форме и регулируются законом.

Для исполнительного производства характерно то, что действия по исполнению своих решений совершает не суд, а судебный пристав-исполнитель и специально созданный государством орган для принудительного исполнения судебных решений в лице службы судебных приставов, подчиненный органу не судебной, а исполнительной власти — Министерству юстиции РФ.

От остальных стадий гражданского судопроизводства исполнительное производство существенно отличается. Отличие заключается в том, что исполнительное производство возбуждается не только в связи с производством в суде гражданского дела. В исполнительном производстве исполняются также приговоры, определения, постановления по уголовным делам в части имущественных взысканий, исполнительные надписи нотариальных органов, решения арбитражных судов в предусмотренных законом случаях, решения Международного коммерческого арбитража и других третейских судов.

Поэтому в правоведении было высказано обоснованное мнение о том, что производство, возбуждаемое по исполнению указанных актов, нельзя рассматривать как часть гражданского судопроизводства (его стадию), поскольку в таком случае гражданского судопроизводства просто не существует. Исполнительное производство является самостоятельным производством, а регулирующие его нормы образуют самостоятельную комплексную отрасль права — исполнительное право<sup>1</sup>.

Поэтому вывод о том, что исполнительное производство не является стадией гражданского судопроизводства, а представляет собой самостоятельное производство, соответствует действующему законодательству.

В связи с вступлением России в Совет Европы (с 1 ноября 1998 г. нахождением под юрисдикцией Европейского суда по правам человека) на нее возложены дополнительные обязанности по защите прав и свобод человека и гражданина и приведения российского законодательства в сфере исполнительного производства в соответствие с нормами международного права.

В связи с этим необходимость в создании самостоятельной отрасли — гражданского исполнительного права уже давно назрела.

<sup>1</sup> См.: *Юков М. Г.* Самостоятельность норм, регулирующих исполнительное производство. Проблемы совершенствования ГПК РСФСР. Свердловск, 1975. С. 91—97; *Викут М. А., Исаенкова О. В.* Исполнительное производство. Учебник. М., 2001, и др.

## **Какие источники права регулируют исполнительное производство?**

Нормативную основу исполнительного производства составляют прежде всего Федеральные законы от 21 июля 1997 г. «О судебных приставах» и «Об исполнительном производстве»<sup>1</sup>, которые вступили в силу 5 ноября 1997 г.

На основании Закона РФ «О судебных приставах» Министерство юстиции РФ образует службу судебных приставов в системе его органов. Судебный пристав является должностным лицом, состоящим на государственной службе. Закон четко определяет задачи судебных приставов:

- обеспечивать установленный порядок деятельности всех отечественных судов;
- обеспечивать исполнение судебных актов и актов других органов, предусмотренных Федеральным законом «Об исполнительном производстве» (ст. 1).

При вступлении в должность судебный пристав приносит присягу. В зависимости от исполняемых обязанностей судебные приставы подразделяются на судебных приставов по обеспечению порядка деятельности судов и судебных **приставов-исполнителей**, исполняющих судебные акты и акты других органов.

Требования судебного пристава-исполнителя обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на территории Российской Федерации. Действия судебного пристава-исполнителя могут быть обжалованы вышестоящему должностному лицу или в суд.

Однако обращение с жалобой к вышестоящему должностному лицу не препятствует обращению в суд. Рассмотрение таких жалоб осуществляется по правилам ст. 441 ГПК, предусматривающей порядок производства по жалобам на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя по исполнению судебного постановления, постановления государственного или иного органа либо на отказ в совершении таких действий заявителем **или должником**.

Организационное и методическое руководство деятельностью службы судебных приставов возложено законом на Министерство юстиции РФ и его органы.

Надзор за исполнением законов при осуществлении судебными приставами своих функций в соответствии с Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации» осуще-

<sup>1</sup> СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3590, 3591.

ствляют Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры (п. 4 ст. 19 Закона «О судебных приставах»).

С Законом РФ «О судебных приставах» тесно связан Закон РФ «Об исполнительном производстве». Сферой действия Закона РФ «Об исполнительном производстве» является определение условий и порядка принудительного исполнения судебных актов и актов других органов. Он также содержит правила, в которых закреплены основные положения и общие условия совершения исполнительных действий. Законом предусмотрена система органов принудительного исполнения.

### ***Каковы основные положения исполнительного производства?***

Осуществление функций по исполнению судебных актов и актов других органов возложено на судебных приставов-исполнителей, которые объединяются в районные, межрайонные или соответствующие им согласно административно-территориальному делению субъектов Российской Федерации подразделения судебных приставов. Эти подразделения возглавляются старшим судебным приставом.

При невыполнении его требований судебный пристав-исполнитель применяет меры, предусмотренные Законом «Об исполнительном производстве». Так, в соответствии со ст. 87 Закона за невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя и нарушение законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве виновные граждане и должностные лица подвергаются судебным приставам-исполнителям штрафу в размере до ста минимальных размеров оплаты труда.

За уклонение без уважительных причин от явки по вызову судебного пристава-исполнителя или к месту совершения исполнительных действий виновный подвергается принудительному приводу, о чем выносится соответствующее постановление. Постановление судебного пристава-исполнителя утверждается старшим судебным приставом. Это постановление может быть обжаловано в соответствующий суд в десятидневный срок.

В случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, требования судебных актов и актов других органов о взыскании денежных средств исполняются иными органами и организациями (например, налоговыми органами, банками и другими кредитными организациями). Однако эти органы, организации и лица не являются органами принудительного исполнения.

Неисполнение банком или иным органом (организацией) требований судебных актов или актов других органов является основанием для наложения судом общей юрисдикции штрафа на банк или другую кредитную организацию.

Исполнительными документами в соответствии со ст. 7 Закона являются:

- исполнительные листы, выдаваемые судами на основании принимаемых ими судебных актов, решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов; решений иностранных судов и арбитражей; решений межгосударственных органов по защите прав и свобод человека;

- судебные приказы;

- нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов;

- удостоверения комиссии по трудовым спорам, выдаваемые на основании ее решения;

- оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, если законодательством РФ не установлен иной порядок исполнения указанных исполнительных документов;

- постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;

- постановления судебного пристава-исполнителя;

- постановления иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Особое внимание уделено в Законе РФ «Об исполнительном производстве» стадии возбуждения исполнительного производства (ст. 9).

Судебный пристав-исполнитель обязан принять к исполнению исполнительный документ от суда или другого органа, выдавшего его, либо взыскателя и возбудить исполнительное производство. Однако, прежде чем принять такое решение, судебный пристав-исполнитель должен проверить, не истек ли срок предъявления исполнительного документа к исполнению и отвечает ли исполнительный документ предъявляемым к нему требованиям.

В трехдневный срок со дня поступления исполнительного документа судебный пристав-исполнитель выносит постановление о возбуждении исполнительного производства. При этом

судебный пристав-исполнитель устанавливает срок не более пяти дней для добровольного исполнения, о чем указывает в постановлении. В целях обеспечения реального исполнения исполнительного документа по имущественным взысканиям по заявлению взыскателя судебный пристав-исполнитель вправе описать имущество должника и наложить на него арест.

Постановление о возбуждении исполнительного производства может быть обжаловано в соответствующий суд в десятидневный срок (п. 6 ст. 9 Закона).

В соответствии со ст. 13 Закона исполнительные действия должны быть совершены и требования, содержащиеся в исполнительном документе, исполнены судебным приставом-исполнителем в **двухмесячный срок** со дня поступления к нему исполнительного документа.

В Законе «Об исполнительном производстве» определено место совершения исполнительных действий: место жительства должника-гражданина, место его работы или место нахождения имущества. Если должник — организация, то исполнительные действия совершаются по месту ее нахождения или месту нахождения ее имущества.

При определенных условиях судебный пристав-исполнитель может совершать исполнительные действия на территории, на которую не распространяются его функции, если в процессе исполнения возникла такая необходимость. В этом случае судебный пристав-исполнитель составляет акт и направляется на «чужую» территорию, где в течение суток уведомляет службу судебных приставов о необходимости продолжить исполнительные действия на их территории.

Районная служба судебных приставов либо содействует прибывшему судебному приставу-исполнителю, либо отказывает ему в этом и берет исполнение исполнительного документа на себя. Споры о месте совершения исполнительных действий между службами судебных приставов, подразделениями и судебными приставами-исполнителями **не допускаются**.

Судебным приставом-исполнителем исполнительные действия совершаются в рабочие дни с 6 до 22 часов по местному времени. В нерабочие дни совершение исполнительных действий допускается только в случаях, не терпящих отлагательства, или в случаях, когда по вине должника их совершение в другие дни невозможно.

Однако с 22 до 6 часов совершение исполнительных действий допускается, если создается угроза жизни и здоровью граждан. Совершение исполнительных действий в нерабочие дни

и в ночное время должно быть письменно разрешено старшим судебным приставом-исполнителем.

В Законе РФ «Об исполнительном производстве» содержится перечень оснований для отложения, приостановления (обязательного и факультативного), прекращения исполнительного производства, а также перечень оснований применения мер принудительного исполнения.

### **Кто является участником исполнительного производства ?**

Лицами, участвующими в исполнительном производстве, являются:

— стороны (взыскатель и должник).

**Взыскатель** — лицо, в пользу которого вынесены решения и должны быть совершены определенные действия, т. е. в интересах которого ведется исполнительное производство.

**Должник** — лицо, чья обязанность совершить определенные действия подтверждена судебным решением, т. е. лицом, против которого осуществляется исполнение. При соучастии каждый из взыскателей или должников по отношению к другой стороне может поручить участие в исполнительном производстве одному из них;

— представители сторон.

**Однако** должник не вправе действовать через представителя, если по исполнительному документу на него возложены обязанности, которые он может исполнить только лично. Представителями в исполнительном производстве не могут быть лица, не достигшие 18 лет, а также судьи, следователи, прокуроры, работники службы судебных приставов и аппарата суда;

— переводчик;

— понятые;

— специалисты.

Если судебным приставам-исполнителям препятствуют в совершении исполнительных действий или угрожает опасность их жизни или здоровью, им оказывают содействие работники **милиции**.

### **Каков порядок исполнения исполнительных документов?**

Закон РФ «Об исполнительном производстве» детально урегулировал порядок обращения взыскания на имущество должника-гражданина (глава 4) и должника-организации (глава 5).

ва 5), а также порядок обращения взыскания на заработную плату и иные доходы должника (глава 6). Особое внимание уделено в законе исполнению исполнительных документов по спорам неимущественного характера (глава 7).

Иначе, чем в действующем гражданском процессуальном законодательстве, определена очередность удовлетворения требований взыскателя (ст. 78).

Урегулирован в исполнительном производстве и вопрос, связанный с исполнительским сбором (глава 10). Так, в случае неисполнения исполнительного документа без уважительных причин в срок, установленный для добровольного исполнения, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании исполнительского сбора в размере семи процентов от взыскиваемой суммы или стоимости имущества должника.

При неисполнении исполнительного документа неимущественного характера сбор взыскивается с должника-гражданина в размере пяти минимальных размеров оплаты труда, с должника-организации — пятьдесят минимальных размеров оплаты труда.

В ст. 82 Закона также предусмотрены расходы по совершению исполнительных действий (например, на хранение, перевозку, реализацию имущества должника, оплату работы переводчиков, понятых, специалистов, розыск должника и др.).

Законом РФ «Об исполнительном производстве» судебным приставам-исполнителям предоставлены широкие права, осуществление которых оформляется постановлениями.

В качестве вознаграждения судебный пристав-исполнитель, обеспечивший реальное и своевременное исполнение исполнительного документа, получает денежную сумму в размере пяти процентов от взыскиваемой суммы или стоимости имущества, но не более десяти минимальных размеров оплаты труда. При исполнении исполнительного документа неимущественного характера судебный пристав-исполнитель получает вознаграждение в размере пяти минимальных размеров оплаты труда.

В ст. 428—446 ГПК также регламентируются вопросы выдачи судом исполнительного документа, выдачи его дубликата, установлены сроки предъявления исполнительных документов к исполнению, определяется порядок восстановления пропущенного срока для предъявления исполнительного документа к исполнению, вопросы отложения исполнительных действий, приостановления, прекращения исполнительного производства, возвращения исполнительного документа взыскателю, поворота исполнения решения, а также дается перечень имущества

граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам.

**Поворотом исполнения решения** называется восстановление через суд прав ответчика, нарушенных исполнением впоследствии отмененного судебного решения. Вопрос о повороте исполнения судебного постановления разрешается судом, которому дело передано на новое рассмотрение и который по своей инициативе обязан рассмотреть вопрос о повороте исполнения решения суда и разрешить дело в новом решении или определении суда.

Поворот исполнения решений производится при наличии следующих условий:

- решение суда было исполнено;
- после этого оно отменено;
- вынесено новое решение, которым в иске отказано полностью или в части, либо определение о прекращении производства по делу или оставлении иска без рассмотрения (ст. 443 ГПК).

Поворот исполнения постановления возможен только после вступления нового судебного решения в законную силу, и он исполняется по всем правилам исполнительного производства. Однако поворот исполнения не допускается во всех случаях, если истец действовал добросовестно.

Если же отмененное решение было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах, то поворот исполнения допускается, в том числе и по алиментным делам.

## ГЛАВА 22. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ ОБ ОСПАРИВАНИИ РЕШЕНИЙ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ И О ВЫДАЧЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ЛИСТОВ НА ПРИНУДИТЕЛЬНОЕ ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ

### ***В чем заключается сущность третейского судопроизводства?***

Гражданскому процессуальному праву России известны третейский суд и его производство по рассмотрению гражданских дел.

Третейский суд представляет собой суд, избранный по соглашению сторон для разрешения конкретного уже возникшего спора гражданско-правового характера, с обязательством подчиниться решению этого суда.

В ст. 11 ГК говорится, что третейский суд в соответствии с правилами подведомственности осуществляет защиту нарушенных или оспариваемых гражданских прав.

Третейский суд является самым первым судом в истории общества и наиболее демократично формируемым органом разбирательства споров. О третейском судопроизводстве писал еще Гомер в поэме «Илиада». И некоторые исследователи обоснованно утверждают, что третейский суд предшествовал государственному.

В настоящее время в мире существует много различных третейских судов (негосударственных коммерческих арбитражей). При всем разнообразии исходное положение у них едино: две стороны спора о праве просят третьего рассмотреть и разрешить их конфликт. Отсюда и название третейского суда — суд третьего.

Поэтому, выбирая третейского судью, обращающиеся лица заранее согласны подчиниться его решению. Если в российском законодательстве избираемые сторонами судьи и суды именуются третейскими, то за границей российские третейские суды принято называть **арбитражем**. В России государственный коммерческий суд назван арбитражем, а арбитраж в западном смысле назван третейским судом.

На первый взгляд кажется, что перепутаны всего лишь названия, однако на практике это порождает определенные сложности как с западными странами, так и в нашей стране, поскольку Нью-Йоркская конвенция 1958 г. не распространяется на решения государственных судов. Слово «суд» за границей применяется только к государственным структурам, а слово «арбитраж» — только к структурам внесудебного разрешения **спора**. т. е. арбитраж — это процедура внесудебного предпринимательского разрешения спора.

Третейский суд может создаваться для рассмотрения и разрешения отдельного, разового дела, после разрешения которого он прекращает существование (т. е. случайный суд, суд *ad hoc*). Третейский суд может быть институциональным и постоянно действующим, когда заранее в установленном порядке сформированы состав третейских судей и сторонам предоставляется возможность выбирать из объявленных лиц судью для своего дела.

Бесспорно, что постоянно действующие третейские суды более предпочтительны. Если, например, судьей *ad hoc* может стать человек без юридического образования и опыта судейской работы, то в постоянно действующие суды включаются авторитетные юристы, профессионалы высокой квалификации, что сказывается на качестве их работы.

В настоящее время в России принят Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № **102-ФЗ** «О третейских судах в Российской Федерации» (далее — Закон), который регулирует порядок образования и деятельности третейских судов, находящихся на территории Российской Федерации. Действие данного закона не распространяется на международный коммерческий арбитраж.

Кроме того, при Торгово-промышленной палате РФ созданы и действуют Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия, предназначенные для разбирательства споров в области международной торговли и мореплавания.

Также институциональными третейскими судами для разрешения экономических споров являются Третейский суд при Союзе юристов России, Третейский суд Ассоциации российских банков, Третейский суд Союза акционерных обществ, Третейский суд при Московской товарной бирже и др.

Третейские суды, представляющие собой общественные образования и не обладающие судебной властью, поскольку не осуществляют правосудие, успешно функционируют наряду с судами общей юрисдикции и арбитражными судами.

Потребность в третейской процессуальной форме защиты субъективных прав может возникнуть в случаях, когда спорящие стороны по тем или иным причинам не устраивает гражданская юрисдикция государства. Например, иностранные лица, проживающие в какой-либо стране, предпочитают возникший между ними юридический спор разрешать в третейском порядке, а не в официальном суде иностранного государства.

Обращение к третейским судьям может быть вызвано также недоверием к профессиональной квалификации государственных судей, их незнанием особенностей подлежащего разрешению хозяйственного (экономического, торгового) спора.

Однако названные случаи довольно редки, значительно чаще в третейских судах разрешаются споры, возникающие в международном частном праве. Такие споры, по общему правилу, неподведомственны национальной государственной юрисдикции, а могут быть рассмотрены на международно-договорной основе третейскими судами (международным коммерческим арбитражем).

Третейское судопроизводство создано для рассмотрения и разрешения споров о праве и потому является исковым. Для него обязательны иск, истец, ответчик, исковые средства защиты права, что сближает производство третейских **судов** с гражданским процессом. Можно говорить о том, что третейское судопроизводство составляет подотрасль российского гражданского процессуального права. Сказанное относится только к третейским судам, созданным и действующим на основании отечественных законов.

Юрисдикционные органы, сформированные на международно-договорной основе, не могут быть включены в национальную судебную систему.

### ***Имеются ли преимущества третейского суда перед государственной судебной системой?***

К числу преимуществ третейского суда перед государственным арбитражным судом следует отнести прежде всего быстроту и экономичность третейской процедуры, а также предоставляемую участникам спора возможность выбора судей.

Процедура третейского разбирательства основана на принципах защиты интересов конкретных участников имущественного оборота.

В третейских судах отсутствуют апелляционные, кассационные и надзорные инстанции, а спор по существу и оконча-

тельно разбирается избранным сторонами составом суда (или единоличным судьей) в одной инстанции.

Стороны вправе выбрать себе судей как из числа лиц, значащихся в списке постоянно действующего третейского суда, в который включены наиболее авторитетные и известные практики и ученые, так и любых иных лиц, обладающих необходимой для этого квалификацией. Назначенные каждой из сторон судьи избирают затем возглавляющего их председателя состава.

Такие судьи независимы от сторон спора и, не будучи их представителями, обеспечивают объективное и квалифицированное рассмотрение спора.

Размер третейского сбора существенно ниже размера госпошлины, подлежащей уплате в государственных арбитражных судах.

Кроме того, в третейских судах лучше учитывается специфика предпринимательских отношений, обеспечивается соблюдение коммерческой тайны, так как разбирательство, по общему правилу, носит закрытый характер, решения третейского суда чаще всего не публикуются, а если и публикуются, то без указания спорящих сторон, а также иных сведений, позволяющих определить стороны.

В процессе рассмотрения спора активнее используется принцип состязательности сторон. Важнейшими основаниями для принятия решения третейским судом являются договоры, торговые обычаи.

### ***Какова компетенция третейского суда?***

По соглашению сторон в Третейский суд при Торгово-промышленной палате РФ могут передаваться споры, подведомственные арбитражным судам в соответствии с Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в РФ», Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, межгосударственными соглашениями и международными договорами.

Право на обращение в третейский суд принадлежит юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, зарегистрированным в Российской Федерации и других странах, входящих в СНГ.

**Третейское разбирательство споров граждан** также регулируется настоящим Законом. На разрешение третейского суда могут быть переданы любые споры о праве между гражданами, за

исключением споров, возникающих из трудовых и брачно-семейных отношений.

Соглашение сторон о передаче спора на рассмотрение третейского суда оформляется в виде третейского соглашения. Третейский суд образуется по выбору сторон в составе одного судьи или нескольких судей. В качестве третейского судьи может быть избран любой совершеннолетний дееспособный гражданин.

Третейский суд не связан процессуальными правилами, установленными ГПК. Но он не может решить дело, не выслушав объяснения стороны, кроме случаев, когда она уклоняется от явки в суд. Решение третейского суда выносится большинством голосов, излагается письменно и подписывается всеми судьями.

Если должник не исполняет добровольно решения третейского суда, взыскатель может обратиться в этот суд с просьбой о выдаче исполнительного листа. На практике третейское разбирательство споров между гражданами не получило применения.

### ***Какие постоянные третейские суды действуют в России?***

**Международный коммерческий арбитраж** явление не новое в правовой действительности. Третейские торговые суды известны с древнейших времен. Они были хорошо известны римскому праву, действовали в средние века и широко распространились с развитием международной торговли в XVIII—XIX веках.

Во второй половине XX в. практика бурно развивающегося многонационального экономического и научно-технического сотрудничества способствовала формированию теории и практики международного коммерческого арбитража.

В юридической практике повсеместно стали очевидны преимущества третейского судопроизводства: простая и достаточно быстрая процедура рассмотрения споров; возможность сторон избирать процедуру судопроизводства и применяемое материальное право; возможность согласовывать взаимоприемлемый язык судопроизводства; окончательность разрешения дела, завершенность любого арбитражного производства в одном суде, отсутствие многих судебных инстанций; конфиденциальность судопроизводства, что важно для сохранения коммерческой тайны; конвенциональное регулирование признания и исполнения решений, что обеспечивает высокий уровень их реализации.

И конечно, то, что конфликтующие стороны сами формируют состав третейских судей, усиливает доверие к принимаемым ими решениям.

То, что коммерческих арбитражей (третейских судов) много и они весьма разнообразны, придает особую актуальность вопросам унификации судопроизводства. С этой целью разрабатываются различные регламенты, призванные оптимизировать порядок защиты нарушенных или оспариваемых прав. Так, к Нью-Йоркской конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. присоединились Россия, Украина, Беларусь. В 1992 г. страны СНГ подписали Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности.

### **Каковы основные источники права третейских судов?**

Под эгидой ООН в 1976 г. был разработан Типовой закон о международном коммерческом арбитраже ЮНСИТРАЛ. Генеральная Ассамблея ООН рекомендует использовать ЮНСИТРАЛ для разбирательства и урегулирования споров странами с различными правовыми, социальными и экономическими системами, для гармонизации международных хозяйственных отношений.

Типовой закон содержит рекомендации по регулированию процессуальной формы судопроизводства, в нем отражены основные положения исковой формы защиты права. При высоком авторитете ЮНСИТРАЛ необходимо иметь в виду, что сила регламента имеет договорной характер, в национальные законодательства его нормы не входят.

По соглашению сторон в Международный коммерческий арбитраж могут передаваться две категории споров:

— споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей;

— споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории РФ, между собой, споры между их участниками, равно их споры с другими субъектами права РФ.

Международный коммерческий арбитраж также принимает к своему рассмотрению споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров РФ, в частности договоры,

предусматривающие исключительную компетенцию соответствующих арбитражных центров в стране ответчика.

**Морская арбитражная комиссия** разрешает споры, возникающие из договорных и других гражданско-правовых отношений в сфере торгового мореплавания.

**Третейский суд для разрешения экономических споров.** По соглашению сторон в **Третейский суд при Торгово-промышленной палате РФ** могут передаваться споры, подведомственные арбитражным судам в соответствии с АПК.

### **Каков порядок оспаривания решений третейских судов?**

При всей своей простоте третейский суд и принимаемые им решения обеспечивают своевременное и справедливое рассмотрение и разрешение споров.

Например, прежде чем обратиться в Международный коммерческий арбитражный суд или в Морскую арбитражную комиссию, участники спора должны заключить третейское соглашение, в котором указывают, что передают спор в суд, определяют арбитра либо каждая сторона называет своего арбитра, а те впоследствии выберут суперарбитра.

Договор может быть оформлен соответствующим документом, который подписывают обе стороны. Третейское соглашение считается заключенным, если стороны также обменялись письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу и т. п.

Стороны до возбуждения дела договариваются и о распределении судебных расходов.

Заинтересованная сторона подает исковое заявление и документы, обосновывающие ее требования. Ответчик вправе представить возражения против иска с соответствующими доказательствами. В судебном заседании выступают стороны и их представители, исследуются материалы дела. При этом судья (судьи) обеспечивают процессуальное равенство спорящих лиц, объективное и всестороннее изучение обстоятельств дела.

В принимаемом письменном решении обязательно указываются место и время его постановления, доводы и соображения судей, вывод об удовлетворении полностью или в части либо об отказе в удовлетворении исковых требований, сумма арбитражного сбора и распределение судебных расходов между сторонами.

Решение подписывается судьями, но не обязательно всеми. Достаточно подписей большинства арбитражных судей и объ-

яснения, почему отсутствуют подписи остальных. Сторонам вручаются копии решений, которые могут быть оспорены сторонами третейского разбирательства.

Однако решение третейского суда, принятое на территории РФ, может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня получения стороной, подавшей заявление в районный суд, на территории которого принято решение третейского суда (ч. 1 ст. 418 ГПК).

Просьба заинтересованной стороны в случае несогласия с решением третейского суда может быть удовлетворена, если будет доказано, что:

- третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;

- сторона не была уведомлена должным образом об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского суда, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

- решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, не охватываемым таким соглашением, суд может отменить только ту часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением;

- состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали третейскому соглашению сторон или федеральному закону (ч. 2 ст. 421 ГПК).

Суд также отменяет решение третейского суда, если установит, что:

- спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;

- решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права (ч. 3 ст. 421 ГПК).

Заявление об **отмене** решения третейского суда рассматривается в общем порядке судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления в районный суд (ч. 1 ст. 420 ГПК), и по результатам рассмотрения дела судья выносит определение либо об отмене решения третейского суда, либо об отказе в его отмене.

Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена, или в суд в общем порядке.

Решение третейского суда может быть исполнено добровольно стороной-должником, либо сторона-взыскатель обращается с письменным ходатайством о принудительном взыскании в районный суд, прилагая при этом копию решения третейского суда (ч. 3 ст. 424 ГПК).

Районный суд после рассмотрения в судебном заседании заявления стороны третейского разбирательства, в пользу которой принято решение третейского суда, вправе выдать исполнительный лист на принудительное взыскание, который взыскатель и передает судебному приставу-исполнителю для реализации в соответствии с правилами исполнительного производства.

Судья вправе отказать в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда только в случаях, если сторона третейского разбирательства, против которой принято решение третейского суда, представит доказательство того, что:

- третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;

- сторона не была уведомлена должным образом об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте третейского заседания, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

- решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, не охватываемым таким соглашением, суд выдает исполнительный лист только на ту часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением;

- состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали третейскому соглашению или федеральному закону;

- решение еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства или было отменено судом в соответст-

вии с федеральным законом, на основании которого было принято решение третейского суда (ч. 1 ст. 426 ГПК).

Суд также отказывает в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, если установит, что:

— спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;

— решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права (ч. 2 ст. 426 ГПК).

Определение суда, вынесенное об отмене решения третейского суда или об отказе в отмене решения третейского суда, а также о выдаче исполнительного листа либо об отказе в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, может быть обжаловано в вышестоящий суд в общем порядке, установленном в ГПК (ч. 5 ст. 422, ч. 5 ст. 427).

## **ГЛАВА 23. НЕСУДЕБНЫЕ ФОРМЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ. НОТАРИАЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

### ***Каковы основы деятельности нотариата в России?***

Нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ и другими законами защиту прав и законных интересов граждан и организаций путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Нотариат (от *лот.* *nota* — буква) является одним из наиболее ранних юридических учреждений. Нотариусы известны с древнейших времен как лица, удостоверяющие самые различные юридические документы и факты, в том числе сделки. Они гарантировали законность удостоверяемых фактов. Тем самым нотариусы охраняли правовые интересы людей и организаций, предупреждали споры о гражданском праве, способствовали обеспечению беспорядных обязательств, а в отдельных случаях даже защищали субъективные права участников гражданского оборота.

Эти обстоятельства определяют социально-правовое значение нотариата и его место в системе юридической надстройки общества как органа превентивной юрисдикции.

В настоящее время в соответствии с Основами законодательства Российской Федерации о нотариате (далее — Основы) от 11 февраля 1993 г. (с изменениями, внесенными Федеральным законом от 30 декабря 2001 г.) действуют одновременно государственный и частный нотариат. Государственные нотариусы это служащие, состоящие в системе управлений (министерств) субъектов Российской Федерации.

Руководит их профессиональной деятельностью Министерство юстиции РФ. Работой частных нотариусов руководит нотариальная палата — профессиональная некоммерческая организация, основанная на обязательном членстве нотариусов.

Основные организационные начала и принципы деятельности для государственных и частных нотариусов в основном общие. Они обладают равными правами и обязанностями, а оформленные ими документы имеют одинаковую юридиче-

скую силу (ст. 2 Основ). Различны только вопросы финансирования, руководства деятельностью и гарантий возмещения ущерба, причиненного недобросовестным нотариусом клиенту.

У обеих ветвей российского нотариата в целом одинакова и компетенция.

Так, нотариусы, занимающиеся частной практикой, вправе:

- удостоверять сделки;
- выдавать свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- налагать и снимать запрещение отчуждения имущества;
- свидетельствовать верность копий документов и выписок из них;
- свидетельствовать подлинность подписи на документах;
- свидетельствовать верность перевода документов с одного языка на другой;
- удостоверять факт нахождения гражданина в живых;
- удостоверять факт нахождения гражданина в определенном месте;
- удостоверять тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- удостоверять время предъявления документов;
- передавать заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- принимать в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- совершать исполнительные надписи;
- совершать протесты векселей;
- предъявлять чеки к платежу и удостоверять неоплату чеков;
- принимать на хранение документы;
- совершать морские протесты;
- обеспечивать доказательства (ст. 35 Основ).

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, кроме перечисленных действий, выдают свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственного имущества. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение перечисленных действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающемуся частной практикой (ст. 36 Основ).

Нотариальные действия при отсутствии государственных и частных нотариусов могут совершать должностные лица органов исполнительной власти, консульских учреждений РФ, а в исключительных случаях право удостоверить завещания и доверенности предоставлено должностным лицам (врачам, капитанам, командирам воинских частей и т. п.).

## **Каковы принципы и особенности нотариального производства?**

Поскольку государственные и частные нотариусы совершают нотариальные действия в установленном законом порядке, это дает основание квалифицировать их работу как нотариальное производство. Основы законодательства о нотариате устаивают основания и условия выполнения нотариальных действий, регламентируют отказ в их совершении, отложение, приостановление и прекращение нотариального производства. Кроме того, Основы определяют правовую силу (обязательность) нотариально удостоверенных документов.

Нотариальное производство не является гражданским или арбитражным процессуальным, не регулируется гражданским или арбитражным процессуальным законом и относится к органам исполнительной власти. Гражданская процессуальная форма в нотариальной деятельности также не реализуется.

Поэтому включение нотариата в учебную дисциплину «Гражданский процесс» скорее всего традиция российского правоведения, которая позволяет избежать излишней многопредметности в учебном процессе юридических вузов.

Принципами нотариального производства общепризнано считать законность, тайну совершения нотариальных действий, обоснованность действий нотариуса, содействие гражданам и организациям в осуществлении их прав и законных интересов и принцип национального языка.

**Принцип законности** пронизывает все нотариальное законодательство, он закреплен во всех без исключения нормах права и обращен прежде всего и главным образом к нотариусам. В соответствии с этим принципом на нотариусов возложены обязанности действовать в точном соответствии с предоставленными полномочиями, при выполнении действий соблюдать дух и букву применяемого права, требовать соблюдения законности от всех граждан и организаций, обращающихся в нотариальные конторы.

В нотариальном производстве исключаются усмотрение нотариуса, а также аналогия закона и права.

**Принцип нотариальной тайны** традиционен в нотариальном законодательстве многих стран.

Он закреплен в ст. 5 и 16 Основ законодательства о нотариате и образует обязанность нотариуса сохранять тайну совершаемых нотариальных действий, в первую очередь связанных с оформлением завещаний, наследства, в том числе и после сложения полномочий или увольнения.

Поэтому только суд вправе освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против него возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия (ст. 16 Основ).

Сведения о совершаемых действиях нотариусы вправе предоставлять лицам, от имени или по поручению которых они совершены. Справки о завещаниях выдаются только после смерти завещателя. Однако по требованию судов, прокуратуры и органов следствия нотариусы выдают сведения о выполненных действиях, если сведения запрашиваются в связи с находящимися в производстве уголовными и гражданскими делами.

Нотариус должен представлять в налоговые органы справку о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, необходимую для исчисления налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения (ст. 16 Основ).

**Принцип обоснованности действий** также обращен к нотариусам и создает для них обязанность обосновывать нотариальные действия действительных обстоятельств, убедительно подтвержденных документами. В нотариальном производстве нет доказывания, все необходимые сведения представляет гражданин или организация. И лишь когда заинтересованные лица не могут собрать нужные документы, нотариус вправе проявить активность и запросить информацию.

Представленные документы нотариус оценивает с позиций их относимости, допустимости и достоверности.

**Принцип содействия гражданам и организациям в осуществлении их прав и законных интересов** нормативно закреплен в ст. 15, 16 Основ и проявляется в обязанности нотариуса оказывать содействие обратившимся лицам в истребовании необходимых документов из организаций и от должностных лиц, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о юридических последствиях с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред, составлять проекты документов и т. д.

**Принцип национального языка** закреплен ст. 10 Основ, и сущность его заключена в двух положениях:

— нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством;

— если обратившееся лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, нотариус обеспечивает ему переводчика и переводит тексты оформленных документов. Данный принцип является проявлением конституционного начала о языке официального делопроизводства.

## **Каковы основные правила и процедуры нотариального производства?**

**Место совершения нотариального действия** определено Основами и, как правило, происходит в нотариальной конторе. В исключительных случаях по уважительной причине (болезнь, инвалидность, престарелый возраст) действия могут совершаться по месту жительства нахождения клиента, что и отмечается в удостоверительной надписи и нотариальном реестре.

**Срок совершения нотариального действия** — в день предъявления клиентом необходимых документов и уплаты государственной **пошлины**.

Откладывать совершение действий допустимо в случаях:

- необходимости истребования дополнительных сведений;
- запроса заинтересованных лиц об отсутствии возражений против совершения определенных нотариальных действий (например, запроса о **согласии** другого супруга об отчуждении квартиры, приобретенной в период совместной жизни);
- направления документов на экспертизу (в таких случаях отложение не может превышать одного месяца);
- заявления заинтересованного лица, желающего оспаривать в суде право или факт, нотариального удостоверения которого просит клиент. В таких случаях нотариус откладывает производство до десяти дней. Если в этот срок из суда не поступит соответствующего сообщения, нотариальное действие совершается. При подтверждении судом наличия такого дела нотариус приостанавливает производство до разрешения дела судом.

**Установление личности клиента** производится по паспорту, военному билету, записи в паспортах родителей (усыновителей) и других документах, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия (ст. 42 Основ).

Свидетельствование верности копий документов может производиться и по предъявлении удостоверений с места работы.

**Подписи свидетельствуемых документов и сделок** производятся гражданами в присутствии нотариуса, что специально письменно подтверждается им.

Если документ должен подписать руководитель **организации** (директор, генеральный директор, управляющий, президент и т. п.), то, возможно, что у нотариуса есть образец его подписи, с которым и сличается сделанная подпись. В случаях, когда гражданин в результате болезни, неграмотности, физических недостатков не может сам подписать документ, он подписывается другим гражданином по его поручению и в его присутствии, что и оговаривается в удостоверительной надписи и в самом документе.

Содержание нотариально удостоверенной сделки, а также заявления и иных документов должно быть зачитано вслух нотариусом (ст. 44 Основ).

Если гражданин глухой, немой или глухонемой, он прочитывает документ сам и подписывает его. Если клиент неграмотный глухонемой, то приходится прибегать к услугам переводчика. Слепому клиенту документ зачитывает нотариус.

**Требования к удостоверяемым документам.** Тексты удостоверяемых документов должны быть подготовлены с помощью пишущей машинки или компьютера либо — в порядке исключения — написаны четко и ясно от руки.

Все числа и сроки хотя бы один раз должны быть написаны (напечатаны) прописью. Фамилии, имена и отчества, место жительства граждан, наименование юридических лиц, их юридические адреса указываются в нотариальных документах без сокращения.

В документах нельзя делать записи карандашом, оставлять пробелы (они прочеркиваются нотариусом). Подчистки недопустимы. Если в удостоверяемом документе есть какие-либо исправления, они оговариваются в удостоверяемом документе и отмечаются в удостоверительной надписи. Зачеркивания в нотариальных документах не разрешаются, а если они сделаны, то так, чтобы можно было прочитать первоначальный текст.

В случае, когда в удостоверяемом документе несколько страниц, то каждый лист нумеруется и прошнуровывается. Число пронумерованных листов заверяется подписью нотариуса и скрепляется печатью нотариальной конторы.

**Удостоверительные надписи.** Текст их разработан Министерством юстиции РФ. Они представляют собою штампы.

С их помощью нотариус удостоверяет:

- копии документов и выписки из них;
- сделки;
- перевод документов с одного языка на другой;
- подлинность подписей на документах;
- время предъявления документов и др.

Штамп удостоверительной надписи ставится на лицевой стороне документа, оборотная сторона при этом прочеркивается. Если текст документа размещен на двух сторонах листа, то штамп удостоверительной надписи ставится на оборотной стороне, а на лицевой стороне — часть наименования города.

В тех случаях, когда текст документа не умещается на лицевой и оборотной сторонах, к документу прикрепляется еще один лист, где и помещается удостоверительная надпись.

**Свидетельства нотариусов** представляют собой самостоятельный документ.

Свидетельствами оформляются:

- право наследования;
- удостоверение факта нахождения гражданина в живых и в определенном месте;
- тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- принятие документов клиента на хранение в нотариальную контору и др.

**Ограничения в праве совершать нотариальные действия** немногочисленны и связаны с личностью нотариуса и работников нотариальных контор (ст. 47 Основ).

Например, недопустимо совершение нотариусом действий на свое имя или от своего имени, а также на имя или от имени супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков). Аналогичные ограничения предусмотрены и в отношении других работников данной конторы.

Нотариальные действия нотариус, его супруга и родственники должны совершать в иной нотариальной конторе.

Несоблюдение указанных ограничений делает совершенные нотариальные акты юридически недействительными.

**Отказ в совершении нотариального действия** правомерен **только** тогда, когда совершение такого действия будет противоречить закону (ст. 48 Основ).

Нотариус вправе отказать также в совершении нотариального действия, если:

- действие подлежит совершению другим нотариусом;
- с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин, либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;
- сделка не соответствует требованиям закона;
- документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Отказ оформляется в течение десяти дней постановлением нотариуса.

### **Какъв поря̀док обжалования действий (бездействия) нотариуса?**

Обжалование нотариальных актов или отказа в их совершении возможно в районный суд обычно в порядке особого производства. При этом действуют правила исключительной под-

судности: дело рассматривает суд, на территории которого расположена соответствующая нотариальная контора.

Однако возможно обжалование в суд нотариальных актов и в **исковом порядке**, когда возникает спор о праве.

Например, отказ в выдаче исполнительной надписи рассматривается судом в порядке особого производства, а оспаривание исполнительной надписи по существу (оспаривание оснований выдачи надписи, **размер** взыскиваемой суммы и т. п.) — в исковом порядке.

**Уплата государственной пошлины.** Институт нотариальной государственной пошлины одновременно регулируется финансовым и нотариальным законодательством.

При этом можно выделить следующие основные правила:

— каждое нотариальное действие оплачивается государственной пошлиной в порядке, установленном Законом РФ «О государственной пошлине»;

— при выезде нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы заинтересованные физические и юридические лица возмещают ему фактические транспортные расходы (ст. 22 Основ);

— государственная пошлина бывает простая в твердых ставках (с учетом минимального размера оплаты труда) и пропорциональная — в процентном отношении к сумме документа (цены договора, стоимости имущества и т. п.);

— в предусмотренных законом случаях заявители освобождаются от уплаты государственной пошлины;

— если госпошлина внесена в большем размере, излишне уплаченная пошлина возвращается налоговыми органами по постановлению нотариуса;

— государственная пошлина подлежит возврату, если нотариус отказал клиенту в совершении нотариального действия.

**Дубликаты нотариальных удостоверений и свидетельств** выдаются по письменному заявлению заинтересованных лиц взамен утраченных документов, если их экземпляры хранятся в делах нотариальной конторы. При этом взимается государственная пошлина и удостоверяется личность обратившегося лица (ст. 52 Основ).

**Регистрация нотариальных действий** производится в реестровых книгах, где указываются не только порядковый номер, но и цифровой и буквенный индексы.

Копии документов физических и юридических лиц подшиваются в наряды (дела). Установлены особые правила оформления наследственных прав — по ним заводятся особые дела (ст. 50, 51 Основ).

# СОДЕРЖАНИЕ

Указатель принятых сокращений. . . . .	3
Предисловие. . . . .	4

## **ГЛАВА 1. ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА НАУКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

Каковы формы защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций? . . . . .	7
Каковы понятие, предмет, метод и система гражданского процессуального права? . . . . .	11
Каково понятие норм гражданского процессуального права? . . . . .	15
Какие существуют источники гражданского процессуального права? . . . . .	18
Что представляет собой гражданская процессуальная форма? . . . . .	20
Что такое гражданский процесс? . . . . .	22
Какова роль гражданского процессуального права в системе отечественного права? . . . . .	26

## **ГЛАВА 2. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

Каково понятие принципов гражданского процессуального права? . . . . .	29
Какова система принципов гражданского процесса? . . . . .	29

## **ГЛАВА 3. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ**

Каково понятие гражданских процессуальных правоотношений? . . . . .	47
Каковы предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений? . . . . .	47
Каково содержание гражданских процессуальных правоотношений? . . . . .	51
Что такое нормы гражданского процессуального права? . . . . .	51
Кто является субъектом гражданского процесса? . . . . .	51
Каковы функции суда? . . . . .	52
В каких случаях заявляют отвод судьбе? . . . . .	52

Каковы основания для отвода других участников процесса? . . . . .	53
Какова процедура и последствия самоотвода и отвода? . . . . .	53

## **ГЛАВА 4. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ**

Что такое судебная подведомственность? . . . . .	55
Каковы вопросы судебной подведомственности исковых дел? . . . . .	57
Каковы виды судебной подведомственности? . . . . .	58

## **ГЛАВА 5. ПОДСУДНОСТЬ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ**

Что такое судебная подсудность? . . . . .	6
Как устанавливается договорная подсудность? . . . . .	65
Какие основания установлены законодателем для передачи дела из одного суда в другой? . . . . .	65

## **ГЛАВА 6. УЧАСТНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА**

Кто является участником гражданского процесса? . . . . .	66
Каков состав лиц, участвующих в деле? . . . . .	67
Какие права и обязанности имеют лица, участвующие в деле? . . . . .	70
Что такое гражданская процессуальная правоспособность? . . . . .	72
Что такое гражданская процессуальная дееспособность? . . . . .	73
Каковы функции истца и ответчика в процессе? . . . . .	74
При каких обстоятельствах в деле могут участвовать несколько истцов и ответчиков? . . . . .	74
Каковы понятие и виды третьих лиц? . . . . .	76
В чем отличие процессуального правопреемства от замены ответчика? . . . . .	77
Каковы функции прокурора в гражданском процессе? . . . . .	77
Каковы формы участия прокурора в гражданском процессе? . . . . .	78
Кто помимо прокурора правомочен обратиться в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц? . . . . .	80
Кто помимо прокурора правомочен давать заключения в суде? . . . . .	80
Что означает судебное представительство? . . . . .	81
Кто может быть представителем в суде? . . . . .	82
Кто не может быть представителем в суде? . . . . .	83
Каковы виды судебного представительства? . . . . .	83
Как оформляются полномочия представителей? . . . . .	84
Каковы требования, предъявляемые гражданским процессуальным законодательством к доверенности? . . . . .	84
Каковы полномочия представителя? . . . . .	85

## ГЛАВА 7. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ ПО ГРАЖДАНСКОМУ ДЕЛУ

Что представляют собой доказательства? . . . . .	86
Что означает судебное доказывание? . . . . .	87
Что является предметом доказывания в гражданском процессе? . . . . .	88
Кто и как представляет доказательства в суде? . . . . .	88
Как истребуются доказательства? . . . . .	89
Что такое «относимость» и «допустимость» доказательств? . . . . .	90
Каковы основания для освобождения от доказывания? . . . . .	91
Как оформляется судебное поручение? . . . . .	91
Как обеспечиваются доказательства в гражданском процессе? . . . . .	92
Как исследуются доказательства в суде? . . . . .	94
Как надлежит оценивать доказательства? . . . . .	94
Как классифицируются судебные доказательства? . . . . .	95
Как распределяются обязанности по доказыванию? . . . . .	96
Какие средства судебного доказывания предусмотрены законом? . . . . .	98

## ГЛАВА 8. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ И СУДЕБНЫЕ ШТРАФЫ

Что относится к судебным расходам? . . . . .	112
Каковы общие принципы распределения судебных расходов? . . . . .	112
Что означает государственная пошлина? . . . . .	113
Каковы виды государственной пошлины? . . . . .	114
Каковы общие правила определения цены иска? . . . . .	114
Каковы размеры государственной пошлины? . . . . .	115
Как оплачивается государственная пошлина при невозможности определения точной цены иска? . . . . .	118
В каких случаях государственная пошлина возвращается? . . . . .	118
Какие расходы относятся к судебным издержкам? . . . . .	122
Как взыскиваются расходы на свидетелей, экспертов, специалистов и переводчиков? . . . . .	122
<b>Как</b> возмещаются расходы на оплату услуг представителя? . . . . .	124
Как взыскивается компенсация за потерю времени? . . . . .	125
Как распределяются судебные расходы между <b>сторонами</b> ? . . . . .	126
На кого возлагаются судебные расходы, понесенные судом? . . . . .	126
Каковы основания и порядок применения отсрочки или рассрочки уплаты судебных расходов и уменьшения их размера? . . . . .	127

Каковы основания освобождения от уплаты судебных расходов? . . . . .	127
Какова процедура вынесения судебного постановления о взыскании судебных расходов? . . . . .	129
Каково понятие судебных штрафов? . . . . .	130
Каковы основания и размеры судебных штрафов? . . . . .	131

## **ГЛАВА 9. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ**

Каковы общие положения о процессуальных сроках — понятие, принципы, <b>виды</b> ? . . . . .	133
Какие существуют виды процессуальных сроков? . . . . .	134
Каковы условия изменения процессуальных сроков? . . . . .	134
Каковы сроки приказного производства? . . . . .	136
Каковы сроки рассмотрения исковых заявлений? . . . . .	136
Каковы сроки рассмотрения гражданских дел? . . . . .	<b>136</b>
Каковы сроки рассмотрения дел в апелляционной инстанции? . . . . .	138
Каковы сроки рассмотрения дел в кассационной инстанции? . . . . .	139
Каковы сроки рассмотрения дел в надзорной инстанции? . . . . .	140
Какие процессуальные сроки установлены для отдельных процессуальных действий суда (судьи)? . . . . .	141
Какие процессуальные сроки установлены для лиц, участвующих в деле? . . . . .	143
Какие сроки совершения процессуальных действий установлены для иных лиц? . . . . .	143
Какие процессуальные сроки устанавливаются судом (судьей)? . . . . .	144

## **ГЛАВА 10. ПОДГОТОВКА ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ**

Что означает подготовка дела к судебному разбирательству? . . . . .	145
Какие задачи ставит судья в стадии подготовки дела к судебному разбирательству? . . . . .	146
Какие подготовительные действия могут выполняться в этой стадии? . . . . .	146
Какие подготовительные действия совершает непосредственно судья? . . . . .	148
Каков порядок назначения дела к судебному разбирательству? . . . . .	151
Какими процессуальными документами обеспечивается вызов участников процесса? . . . . .	152
Каков порядок предварительного судебного заседания? . . . . .	154
Какова цель подготовительных действий? . . . . .	155

## **ГЛАВА 11 . СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ**

Каково понятие судебного разбирательства? . . . . .	157
Каковы задачи судебного разбирательства? . . . . .	157
Каковы процессуальные функции судебного разбирательства? . . . . .	159
Каков порядок судебного заседания? . . . . .	159
Каково содержание подготовительной части судебного заседания? . . . . .	160
Какие ходатайства могут заявлять участники судебного разбирательства? . . . . .	162
Как решается вопрос о возможности продолжения судебного заседания ввиду неявки лиц, вызванных в суд? . . . . .	162
Каковы действия субъектов гражданского судопроизводства во второй части судебного заседания — рассмотрении дела по существу? . . . . .	165
Как проходят судебные прения и реплики? . . . . .	166
Как принимается и объявляется решение суда? . . . . .	167
Каковы основания отложения разбирательства дела? . . . . .	168
Каковы основания приостановления производства по гражданскому делу? . . . . .	168
Возможно ли окончание дела без принятия судебного решения? . . . . .	170
В чем особенность протокола судебного заседания как письменного доказательства? . . . . .	172

## **ГЛАВА 12. ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

Какие документы относятся к судебным постановлениям? . . . . .	174
Каково отличие судебного решения от судебного определения? . . . . .	174
В чем сущность судебного решения? . . . . .	175
Каково значение судебного решения? . . . . .	176
Какие требования предъявляются к судебному решению? . . . . .	177
Каково содержание судебного решения? . . . . .	180
Как устраняются недостатки судебного решения? . . . . .	<b>181</b>
Каким образом судебное решение вступает в законную силу? . . . . .	184
Каковы пределы действия законной силы судебного решения? . . . . .	188
Каково содержание судебного определения? . . . . .	188
Как вступает определение суда в законную силу? . . . . .	191

## ГЛАВА 13. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Является ли заочное производство необходимостью в разрешении споров? . . . . .	193
Каковы условия ведения заочного производства? . . . . .	194
Каков порядок проведения судебного заседания при заочном производстве? . . . . .	194
В чем своеобразие заочного решения? . . . . .	195
Является ли защита прав и законных интересов ответчика в заочном производстве формальной? . . . . .	196

## ГЛАВА 14. СУДОПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ ПУБЛИЧНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

В чем сущность судопроизводства по делам, возникающим из публичных правоотношений? . . . . .	198
В чем проявляется особенность процессуальных правоотношений по делам, возникающим из публичных правоотношений? . . . . .	198
В чем общие особенности дел, возникающих из публичных правоотношений? . . . . .	199
Каковы особенности производства по делам о признании не действующими нормативных правовых актов полностью или в части? . . . . .	201
Какова подсудность и подведомственность дел о признании не действующими нормативных правовых актов полностью или в части? . . . . .	202
Каковы отличительные признаки нормативного и ненормативного правового акта? . . . . .	204
Каков порядок обращения в суд по делам о признании не действующими нормативных правовых актов полностью или в части? . . . . .	205
Как определяется результат по делу? . . . . .	205
В чем специфика производств по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан <b>Российской</b> Федерации? . . . . .	206
Каков перечень категорий и особенностей дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации? . . . . .	207
В чем особенности подведомственности и подсудности данных дел? . . . . .	208
Каков круг субъектов по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации? . . . . .	208

Каков порядок обращения в суд? . . . . .	209
Каковы особенности рассмотрения дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме? . . . . .	210
Какие решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих подлежат обжалованию? . . . . .	210
В чем особенности рассмотрения дел по обжалованию решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих? . . . . .	211
Какова специфика доказательств и последствий рассмотрения дел об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих? . . . . .	212

## **ГЛАВА 15. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

Каковы общие понятия особого производства? . . . . .	213
Каков состав участников процесса по делам особого производства? . . . . .	214
Какие дела рассматриваются в порядке особого производства? . . . . .	214
Что общего в различных категориях дел особого производства? . . . . .	215
Каков порядок рассмотрения и разрешения дел особого производства? . . . . .	216
Кто может быть заявителем? . . . . .	217
Кто может быть заинтересованным лицом? . . . . .	217
Каковы особенности дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение? . . . . .	218
Какова подсудность дел особого производства? . . . . .	220
Каков порядок рассмотрения и разрешения дела? . . . . .	220
Какова подсудность дел об усыновлении (удочерении) ребенка? . . . . .	221
Каковы особенности содержания и подачи заявления? . . . . .	221
Каков состав участников процесса? . . . . .	222
Каковы особенности решения по делу и его исполнения? . . . . .	222
Какова процедура отмены усыновления? . . . . .	223
Каковы основания и порядок признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления гражданина умершим? . . . . .	224
Что подлежит доказыванию по делам данной категории? . . . . .	224
Каково содержание заявления? . . . . .	225
Каковы особенности подготовки и рассмотрения дела? . . . . .	226
Каков порядок принятия и исполнения решения? . . . . .	228

Каковы последствия при явке лиц, объявленных умершими или признанных безвестно отсутствующими? . . . . .	229
Каковы основания ограничения дееспособности гражданина, признания гражданина недееспособным, ограничения или лишения несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами? . . . . .	230
Каковы последствия ограничения дееспособности? . . . . .	230
Кто может быть заявителем по данным делам? . . . . .	231
Какова подсудность рассмотрения этих дел? . . . . .	232
Каково содержание заявления по делам этой категории? . . . . .	232
Каков порядок подготовки, рассмотрения и исполнения решений об ограничении дееспособности гражданина, признании гражданина недееспособным, ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами? . . . . .	233
Каковы основания и процедура отмены решения суда? . . . . .	237
Каковы основания объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)? . . . . .	238
Каков состав участников по делам об эмансипации? . . . . .	239
Каковы особенности принятия решения суда по делам данной категории? . . . . .	239
Каков порядок признания движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь? . . . . .	240
Что выясняет суд при приеме заявления? . . . . .	241
Каковы особенности подготовки дела к судебному разбирательству? . . . . .	242
Каковы основания удовлетворения и отказа в заявленных требованиях? . . . . .	243
Каков порядок восстановления прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)? Каково понятие ценной бумаги? . . . . .	244
Какова нормативная база, регулирующая вызывное производство? . . . . .	245
Каковы особенности вызывного производства? . . . . .	246
Каковы подсудность и порядок подачи заявления? . . . . .	246
Каковы действия судьи после принятия заявления? . . . . .	248
Каковы особенности рассмотрения дела? . . . . .	248
Каков порядок рассмотрения дел по утраченным ценным бумагам? . . . . .	251
Каковы особенности исполнения решения суда? . . . . .	251
Каков порядок принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительного психиатрического освидетельствования? . . . . .	252

Каков порядок обращения в суд о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации? . . .	253
Какова процедура обжалования неправомερных действий медицинских работников? . . . . .	253
Какой срок предоставлен для медицинского освидетельствования и госпитализации гражданина? . . . . .	255
Каковы особенности судебного заседания по делам этой категории? . . . . .	255
Каков порядок принятия и обжалования решения суда о принудительной госпитализации в психиатрический стационар или продлении срока принудительной госпитализации гражданина? . . . . .	257
Каков порядок обращения по вопросу психиатрического освидетельствования? . . . . .	257
Каков порядок разрешения вопроса психиатрического освидетельствования? . . . . .	259
Каковы основания и порядок возбуждения гражданского дела о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния? . . . . .	259
Каковы основания отказа органа загса в изменении или исправлении записи? . . . . .	261
Какова подсудность дел об установлении неправильности записи в органах загса? . . . . .	262
Каков порядок судопроизводства по делам об установлении неправильности записи в книгах органов загса? . . . . .	263
Каков порядок рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении? . . .	264
Каков порядок восстановления утраченного судебного производства? . . . . .	265

## **ГЛАВА 16. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ И ОПРЕДЕЛЕНИЙ МИРОВЫХ СУДЕЙ**

В чем сущность и значение апелляционного производства? . . . . .	268
Каков порядок апелляционного обжалования решений мирового судьи? . . . . .	270
Кто, когда и как правомочен обратиться с жалобой, представлением? . . . . .	271
Каков порядок рассмотрения апелляционной жалобы, представления прокурора? . . . . .	273
Каковы полномочия апелляционной инстанции? . . . . .	275
Каков порядок принятия судебных постановлений апелляционной инстанцией? . . . . .	276
Каков порядок обжалования определений мирового судьи? . . . . .	277

## **ГЛАВА 17. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ**

Какова сущность кассационного пересмотра решений, не вступивших в законную силу? . . . . .	279
Кто имеет право на кассационное обжалование решений суда первой инстанции? . . . . .	282
Каков порядок возбуждения кассационного производства? . . . . .	283
Каков порядок рассмотрения судом дел по кассационным жалобам, представлениям? . . . . .	285
Каковы основания к отмене и изменению решений? . . . . .	288
Какими полномочиями обладает суд кассационной инстанции? . . . . .	290
Каково содержание кассационного определения? . . . . .	293
Какова специфика обжалования определений суда первой инстанции? . . . . .	295

## **ГЛАВА 18. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ**

Каковы функции надзорной инстанции? . . . . .	299
Каков порядок пересмотра дел в порядке надзора? . . . . .	301
Как осуществляется надзорное производство в президиуме суда? . . . . .	306

## **ГЛАВА 19. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ СУДА, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ**

Каково понятие пересмотра судебных решений и определений по вновь открывшимся обстоятельствам? . . . . .	309
Каковы основания для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, вступивших в законную силу? . . . . .	310
Каков порядок пересмотра решений, определений суда по вновь открывшимся обстоятельствам? . . . . .	312

## **ГЛАВА 20. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ**

Какие особенности правового положения иностранных лиц в российском гражданском процессе? . . . . .	314
Какова подсудность дел с участием иностранных лиц? . . . . .	318

Каковы особенности исполнения судебных поручений, решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)? . . . . .	320
--	-----

## **ГЛАВА 21 . ПРОИЗВОДСТВО, СВЯЗАННОЕ С ИСПОЛНЕНИЕМ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ ИНЫХ ОРГАНОВ**

Какова общая характеристика исполнительного производства? . . . . .	328
Какие источники права регулируют исполнительное производство? . . . . .	331
Каковы основные положения исполнительного производства? . . . . .	332
Кто является участником исполнительного производства? . . . . .	335
Каков порядок исполнения исполнительных документов? . . . . .	335

## **ГЛАВА 22. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ ОБ ОСПАРИВАНИИ РЕШЕНИЙ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ И О ВЫДАЧЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ЛИСТОВ НА ПРИНУДИТЕЛЬНОЕ ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ**

В чем заключается сущность третейского судопроизводства? . . . . .	338
Имеются ли преимущества третейского суда перед государственной судебной системой? . . . . .	340
Какова компетенция третейского суда? . . . . .	341
Какие постоянные третейские суды действуют в России? . . . . .	342
Каковы основные источники права третейских судов? . . . . .	343
Каков порядок оспаривания решений третейских судов? . . . . .	344

## **ГЛАВА 23. НЕСУДЕБНЫЕ ФОРМЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ. НОТАРИАЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО**

Каковы основы деятельности нотариата в России? . . . . .	348
Каковы принципы и особенности нотариального производства? . . . . .	350
Каковы основные правила и процедуры нотариального производства? . . . . .	352
Каков порядок обжалования действий (бездействия) нотариуса? . . . . .	354



## КНИГИ ПО ВСЕМ ОТРАСЛЯМ ЗНАНИЙ

- 9** лет на книжном рынке
- 25 000** наименований литературы  
деловой, учебной и справочной тематики
- 1000** поставщиков книжной продукции  
из крупнейших городов РФ и региональных  
центров России и стран СНГ
- К**омплектование на основе индивидуальных заказов
- И**нформационная и техническая поддержка клиентов
- С**кладские, транспортные услуги
- З**аказ книг в режиме on-line на [www.book.ru](http://www.book.ru)

**Оптовая  
продажа:** Россия, 129110, Москва,  
ул. Большая Переяславская, д. 46  
**тел./факс:** (095) 260-02-07, 260-72-54, 260-91-06,  
260-12-78, 260-06-71  
**e-mail:** [office@knorus.ru](mailto:office@knorus.ru)

**Мелкооптовая и  
розничная  
продажа:** Москва, Сокольнический вал, 2-6  
**тел./факс:** (095) 264-27-73; 264-98-12  
**e-mail:** [shop@knorus.ru](mailto:shop@knorus.ru)

**Интернет-  
магазин:** [www.book.ru](http://www.book.ru)

# **ИЗДАТЕЛЬСТВО «ПРОСПЕКТ»**

**ПРЕДЛАГАЕТ**

## **ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО**

**Практикум**

**Под редакцией  
Н. Д. Егорова,  
А. П. Сергеева**

*Москва, «Проспект»*  
ч. 1 — 176 с.  
ч. 2 — 160 с.



Рекомендован в качестве учебного пособия для проведения практических занятий по гражданскому праву Санкт-Петербургским государственным университетом.

Практикум содержит материалы, необходимые для проведения практических занятий по курсам «Общая часть гражданского права» и «Особенная часть гражданского права».

Предназначен для студентов, аспирантов и преподавателей юридических факультетов и вузов. Может быть использован при самостоятельном изучении гражданского права.

**ДОСТОЙНЫЙ ВЫБОР  
ЮРИДИЧЕСКОЙ, ЭКОНОМИЧЕСКОЙ  
И ДРУГОЙ ГУМАНИТАРНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

**ИЗДАТЕЛЬСТВО «ПРОСПЕКТ»**

**111020, Москва, ул. Боровая, д. 7, стр. 4  
(095) 967-15-72**

**e-mail: [prospekt@elnet.msk.ru](mailto:prospekt@elnet.msk.ru)  
[www.prospekt.org](http://www.prospekt.org)**