

Гражданский процесс Учебник Издание третье, переработанное и дополненное. // Под ред В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. - М., ПБОЮЛ Гриженко, 2001. – 544 с.

СОДЕРЖАНИЕ

Раздел 1. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ.....	8
Глава 1. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС, ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ НАУКА.....	8
§ 1. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС (ГРАЖДАНСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО).....	8
§ 2. СТАДИИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА И ВИДЫ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.....	10
§ 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО. ЕГО ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА ..	12
§ 4. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА	13
§ 5. ДЕЙСТВИЕ И ТОЛКОВАНИЕ НОРМ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА.....	15
§ 6. МЕСТО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ПРАВА	16
§ 7. ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ НАУКА.....	17
Глава II. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА.....	19
§ 1. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА ПРИНЦИПОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА	19
§ 2. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА.....	21
§ 3. ПРИНЦИПЫ, ЗАФИКСИРОВАННЫЕ ГРАЖДАНСКИМ ПРОЦЕССУАЛЬНЫМ ПРАВОМ.....	30
Глава III. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ.....	35
§ 1. ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ	35
§ 2. ПРЕДПОСЫЛКИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ОТНОШЕНИЙ	36
§ 3. ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ	39
Раздел II. ИСКОВОЕ ПРОИЗВОДСТВО	41
Глава IV. ЛИЦА, УЧАСТВУЮЩИЕ В ДЕЛЕ	41
§ 1. ПОНЯТИЕ ЛИЦ, УЧАСТВУЮЩИХ В ДЕЛЕ	41
§ 2. ГРАЖДАНСКАЯ ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ПРАВОСПОСОБНОСТЬ И ДЕЕСПОСОБНОСТЬ.....	43
§ 3. СТОРОНЫ	45

§ 4. ТРЕТЬИ ЛИЦА	50
§ 5. УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	54
§ 6. УЧАСТИЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, ОРГАНИЗАЦИЙ И ГРАЖДАН, ЗАЩИЩАЮЩИХ НАРУШЕННЫЕ ИЛИ ОСПАРИВАЕМЫЕ ПРАВА, СВОБОДЫ И ОХРАНЯЕМЫЕ ЗАКОНОМ ИНТЕРЕСЫ ДРУГИХ ЛИЦ	59
Глава V. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	62
§ 1. ПОНЯТИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	62
§ 2. ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ	64
§ 3. ВИДЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В СУДЕ	65
§ 4. ЗАКОННОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО РОДИТЕЛЕЙ И УСЫНОВИТЕЛЕЙ.....	66
§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДЕБНЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ И ИХ ОФОРМЛЕНИЕ	67
Глава VI. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ДЕЛ, РАССМАТРИВАЕМЫХ В ПОРЯДКЕ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.....	68
§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СУДЕБНОЙ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ	68
§ 2. КРУГ ДЕЛ, ОТНОСИМЫХ К СУДЕБНОЙ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ	69
Глава VII. ПОДСУДНОСТЬ	72
§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ПОДСУДНОСТИ	72
§ 2. ПОРЯДОК РАЗРЕШЕНИЯ ВОПРОСОВ О ПОДСУДНОСТИ. ИЗМЕНЕНИЕ ПОДСУДНОСТИ	88
Глава VIII. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ	92
§ 1. ПОНЯТИЕ И СОСТАВ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ	92
§ 2. ИСТОЧНИКИ РЕГУЛИРОВАНИЯ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ.....	93
§ 3. ЦЕЛИ И СТАДИИ РЕГУЛИРОВАНИЯ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ.....	94
§ 4. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОШЛИНА.....	96
§ 5. ИЗДЕРЖКИ, СВЯЗАННЫЕ С ПРОИЗВОДСТВОМ ПО ДЕЛУ	98
§ 6. РАСХОДЫ ПО ИСПОЛНЕНИЮ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ	102
Состав исполнительных расходов.....	102
§ 7. РАСПРЕДЕЛЕНИЕ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ	111
§ 8. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ	114
Глава IX. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ	118
Глава X. ИСК.....	121
§ 1. ПОНЯТИЕ ИСКА	121
§ 2. ЭЛЕМЕНТЫ ИСКА	122
§ 3. ВИДЫ ИСКОВ.....	124
§ 4. ПРАВО НА ИСК.....	128

§ 5. ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ И ПОРЯДОК ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ИСКА	129
§ 6. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСКА	130
§ 7. ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ ОТВЕТЧИКА	131
§ 8. РАСПОРЯЖЕНИЕ ИСКОВЫМИ СРЕДСТВАМИ ЗАЩИТЫ	132
Глава XI. СУДЕБНЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА.....	134
§ 1. ПОНЯТИЕ СУДЕБНЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ.....	134
§ 2. КЛАССИФИКАЦИЯ СУДЕБНЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ	136
§ 3. СУДЕБНОЕ ДОКАЗЫВАНИЕ И ЕГО СУБЪЕКТЫ	137
§ 4. ПРЕДМЕТ ДОКАЗЫВАНИЯ	138
§ 5. ОБЩИЕ ПРАВИЛА ДОКАЗЫВАНИЯ.....	140
§ 6. ПРОЦЕСС ДОКАЗЫВАНИЯ	142
§ 7. СРЕДСТВА ДОКАЗЫВАНИЯ.....	145
Глава XII. ПОДГОТОВКА ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ	155
§ 1. СУЩНОСТЬ, ЗНАЧЕНИЕ И ЗАДАЧИ ПОДГОТОВКИ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ	155
§ 2. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПО ПОДГОТОВКЕ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ.	160
§ 3. НАЗНАЧЕНИЕ ДЕЛА К СЛУШАНИЮ. СУДЕБНЫЕ ИЗВЕЩЕНИЯ И ВЫЗОВЫ	165
Глава XIII. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО.....	167
§ 1. ЗНАЧЕНИЕ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА. ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ	167
§ 2. ОТЛОЖЕНИЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВА ДЕЛА	173
§ 3. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ	174
§ 4. ОКОНЧАНИЕ ДЕЛА БЕЗ ВЫНЕСЕНИЯ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ	175
§ 5. ПРОТОКОЛ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ.....	176
Глава XIV. ПОСТАНОВЛЕНИЕ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ	177
§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, СУЩНОСТЬ И ЗНАЧЕНИЕ	177
§ 2. ВОСПИТАТЕЛЬНАЯ ФУНКЦИЯ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ	180
§ 3. ВИДЫ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ.....	181
§ 4. СОДЕРЖАНИЕ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ	183
§ 5. ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К СУДЕБНОМУ РЕШЕНИЮ	185
§ 6. НЕМЕДЛЕННОЕ ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ. ОТСРОЧКА И РАССРОЧКА ИСПОЛНЕНИЯ РЕШЕНИЙ. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ	187
§ 7. УСТРАНЕНИЕ НЕДОСТАТКОВ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ ВЫНЕСШИМ ЕГО СУДОМ.....	188

§ 8. ВСТУПЛЕНИЕ РЕШЕНИЯ СУДА В ЗАКОННУЮ СИЛУ	189
§ 9. ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ	191
Глава XV. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	193
§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА.....	193
§ 2. УСЛОВИЯ И ПОРЯДОК ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА.....	193
§ 3. СОДЕРЖАНИЕ И ЗАКОННАЯ СИЛА ЗАОЧНОГО РЕШЕНИЯ.....	194
§ 4. ПОРЯДОК ПОДАЧИ И РАССМОТРЕНИЯ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПЕРЕСМОТРЕ ЗАОЧНОГО РЕШЕНИЯ	194
§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДА И ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ ЗАОЧНОГО РЕШЕНИЯ.	195
Глава XVI. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	195
§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПРИКАЗНОГО ПРОИЗВОДСТВА	195
§ 2. ПОРЯДОК ВЫНЕСЕНИЯ СУДЕБНОГО ПРИКАЗА.....	197
§ 3. ПОРЯДОК ВЫДАЧИ И СОДЕРЖАНИЕ СУДЕБНОГО ПРИКАЗА	199
Глава XVII. МИРОВЫЕ СУДЬИ	202
§ 1. МИРОВЫЕ СУДЬИ. ФЕДЕРАЛЬНОЕ И ТЕРРИТОРИАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО	202
§ 2. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОБЖАЛОВАНИЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ И ОПРЕДЕЛЕНИЙ МИРОВЫХ СУДЕЙ	206
Раздел III. НЕИСКОВЫЕ ПРОИЗВОДСТВА	208
Глава XVIII. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ	208
§ 1. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО И АДМИНИСТРАТИВНАЯ ЮСТИЦИЯ	208
§ 2. ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ЮСТИЦИИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ	211
§ 3. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ, ВОЗНИКАЮЩИХ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ	213
Глава XIX. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО	227
§ 1. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА. ВИДЫ ДЕЛ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА	227
§ 2. УСТАНОВЛЕНИЕ ФАКТОВ, ИМЕЮЩИХ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗНАЧЕНИЕ	228
§ 3. ПРИЗНАНИЕ ГРАЖДАНИНА БЕЗВЕСТНО ОТСУТСТВУЮЩИМ И ОБЪЯВЛЕНИЕ УМЕРШИМ.....	232
§ 4. ПРИЗНАНИЕ ГРАЖДАНИНА ОГРАНИЧЕННО ДЕЕСПОСОБНЫМ ИЛИ НЕДЕЕСПОСОБНЫМ	233
§ 5. ПРИЗНАНИЕ ГРАЖДАНИНА ДЕЕСПОСОБНЫМ	235
§ 6. ПРИЗНАНИЕ ИМУЩЕСТВА БЕСХОЗЯЙНЫМ	235

§ 7. УСТАНОВЛЕНИЕ НЕПРАВИЛЬНОСТЕЙ ЗАПИСЕЙ ГРАЖДАНСКОГО СОСТОЯНИЯ.....	236
§ 8. ЖАЛОБЫ НА НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ИЛИ НА ОТКАЗ В ИХ СОВЕРШЕНИИ.....	237
§ 9. ВОССТАНОВЛЕНИЕ ПРАВ ПО УТРАЧЕННЫМ ДОКУМЕНТАМ НА ПРЕДЪЯВИТЕЛЯ (ВЫЗЫВНОЕ ПРОИЗВОДСТВО).....	238
§ 10. ДЕЛА ОБ УСТАНОВЛЕНИИ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ) ДЕТЕЙ	240
Раздел IV. ПРОВЕРКА ЗАКОННОСТИ И ОБОСНОВАННОСТИ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИИ	242
Глава XX. ПРОИЗВОДСТВО В КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ	242
§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗАДАЧИ КАССАЦИОННОГО ПРОИЗВОДСТВА.....	242
§ 2. ПРАВО НА КАССАЦИОННОЕ ОБЖАЛОВАНИЕ И ОПРОТЕСТОВАНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ	243
§ 3. ПОРЯДОК ПОДАЧИ КАССАЦИОННЫХ ЖАЛОБ И ПРОТЕСТОВ	245
§ 4. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ КАССАЦИОННЫХ ЖАЛОБ И ПРОТЕСТОВ....	248
§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.....	249
§ 6. ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ.....	251
§ 7. ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.....	253
§ 8. ОБЖАЛОВАНИЕ И ОПРОТЕСТОВАНИЕ ОПРЕДЕЛЕНИЙ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ	254
Глава XXI. ПРОИЗВОДСТВО В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ	255
§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗАДАЧИ ПРОИЗВОДСТВА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ	255
§ 2. ПОРЯДОК ВОЗБУЖДЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ	257
§ 3. СУДЫ, РАССМАТРИВАЮЩИЕ ДЕЛА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ	258
§ 4. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ	259
§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ	259
§ 6. ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ В НАДЗОРНОМ ПОРЯДКЕ.....	261
§ 7. ОПРЕДЕЛЕНИЯ И ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДОВ, РАССМАТРИВАЮЩИХ ДЕЛА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ.....	262
Глава XXII. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ.....	262
§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПЕРЕСМОТРА ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ	262

§ 2. ОСНОВАНИЯ ПЕРЕСМОТРА ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ	263
§ 3. ПОРЯДОК ВОЗБУЖДЕНИЯ ДЕЛА	264
§ 4. ПОРЯДОК ПЕРЕСМОТРА	266
Раздел V. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО.....	266
Глава XXIII. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	266
§ 1. СУЩНОСТЬ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА	266
§ 2. ЛИЦА, УЧАСТВУЮЩИЕ В ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ. ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ.....	268
§ 3. ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ, СОВЕРШАЕМЫЕ ПРИ ИСПОЛНЕНИИ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ.....	270
§ 4. ЗАЩИТА ПРАВ ВЗЫСКАТЕЛЯ, ДОЛЖНИКА И ДРУГИХ ЛИЦ В ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ	272
§ 5. МЕРЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ.....	273
§ 6. ОБРАЩЕНИЕ ВЗЫСКАНИЯ НА ИМУЩЕСТВО ДОЛЖНИКА-ОРГАНИЗАЦИИ	277
§ 7. РАСХОДЫ ПО СОВЕРШЕНИЮ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ	278
Раздел VI. ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ОРГАНАМИ, НЕ ВХОДЯЩИМИ В СИСТЕМУ ОБЩЕЙ СУДЕБНОЙ ЮРИСДИКЦИИ.....	279
Глава XXIV. АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	279
§ 1. АРБИТРАЖНЫЙ СУД, ЕГО СУЩНОСТЬ И ЗАДАЧИ.....	279
§ 2. ОРГАНИЗАЦИЯ, СТРУКТУРА И КОМПЕТЕНЦИЯ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ	280
§ 3. АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС И ЕГО УЧАСТНИКИ	282
§ 4. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ	285
§ 5. ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ	287
§ 6. ПЕРЕСМОТР ПОСТАНОВЛЕНИИ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ	290
§ 7. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ.....	293
Глава XXV. ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ.....	294
§ 1. ОСОБЕННОСТИ И ВИДЫ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ	294
§ 2. СОГЛАШЕНИЕ О ПЕРЕДАЧЕ СПОРА В ТРЕТЕЙСКИЙ СУД.....	296
§ 3. ПОРЯДОК ФОРМИРОВАНИЯ СОСТАВА ТРЕТЕЙСКОГО СУДА.....	299
§ 4. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ	299
§ 5. ПОРЯДОК ИСПОЛНЕНИЯ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА.....	303
Глава XXVI. НОТАРИАТ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	305

§ 1. ЗАДАЧИ НОТАРИАТА И ПОНЯТИЕ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ	305
§ 2. ОРГАНИЗАЦИЯ НОТАРИАТА	306
§ 3. ГАРАНТИИ, СТРАХОВАНИЕ И ФИНАНСОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	309
§ 4. ПОЛНОМОЧИЯ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НОТАРИУСОВ	310
§ 5. ОСНОВНЫЕ ПРАВИЛА СОВЕРШЕНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ	313
§ 6. УДОСТОВЕРЕНИЕ СДЕЛОК	315
§ 7. СВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ ВЕРНОСТИ КОПИЙ И ВЫПИСОК ИЗ ДОКУМЕНТОВ, ПОДЛИННОСТИ ПОДПИСИ И ВЕРНОСТИ ПЕРЕВОДА	316
§ 8. УДОСТОВЕРЕНИЕ ФАКТОВ, ПЕРЕДАЧА И ХРАНЕНИЕ ДОКУМЕНТОВ	317
§ 9. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ И СОВЕРШЕНИЕ ПРОТЕСТОВ.....	318
§ 10. СОВЕРШЕНИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ НАДПИСЕЙ	319
Раздел VII. ВОПРОСЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА.....	320
Глава XXVII. ПРАВОВОЙ СТАТУС ИНОСТРАНЦЕВ И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	320
Глава XXVIII. ИСКИ К ИНОСТРАННЫМ ГОСУДАРСТВАМ	325
Глава XXIX. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В ОБЛАСТИ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.....	326
Реквизиты книги	332

Раздел 1. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ

Глава 1. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС, ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ НАУКА

§ 1. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС (ГРАЖДАНСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО)

1. Во многих житейских ситуациях гражданин или юридическое лицо могут столкнуться с необходимостью защиты своего права.

Отец не предоставляет содержание своим несовершеннолетним детям; администрация больницы отказывается удостоверить завещание, составленное одним из больных; руководитель предприятия увольняет с работы инженера, не получив санкции профсоюзного комитета, и т.д.

Во всех подобных и многих других случаях заинтересованное лицо может возбудить дело против тех, кто нарушил или оспаривает его право. Так возникает процесс по конкретному делу, в котором действуют суд, обязанный разрешить дело, лица, возбудившие дело (истцы), лица, привлеченные к ответу (ответчики), другие заинтересованные лица, а также свидетели, эксперты, переводчики и т.д.

В этом случае можно сказать, что мы имеем процесс «в узком смысле слова». Он конкретен, так как в нем участвует соответствующий суд, время его проведения очерчено реальными рамками, его участники индивидуальны, а их правоотношения регулируются нормой права, которая применяется именно к данной ситуации.

Вместе с тем следует рассматривать гражданский процесс в более широком плане, как социальное явление, которое связано с потребностью общества в обеспечении судебной защиты гражданских прав. «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод» (ст. 46 Конституции РФ). Ясно, что предоставление судебной защиты может происходить лишь в определенном порядке, который установлен законом. Конституция РФ называет это конституционным, гражданским, административным и уголовным судопроизводством (ст. 118). Термин «судопроизводство» идентичен

понятию «гражданский процесс». О процессе следует прежде всего говорить как о порядке судебного рассмотрения и разрешения гражданских дел, который установлен нормами гражданского процессуального права. Гражданский процесс - это совокупность процессуальных действий и возникающих в ходе этих действий процессуальных правоотношений, связанных с осуществлением правосудия по гражданским делам. Эти действия совершаются судом - органом по осуществлению правосудия, а также другими субъектами, привлеченными к рассмотрению дела.

Таким образом, гражданский процесс может определяться как порядок совершения процессуальных действий, т.е. как установленные законом правила поведения суда, с одной стороны, и иных привлеченных в процесс лиц - с другой. Этот взгляд на процесс ориентирован на нормативно-правовую основу процесса, устанавливающую этот порядок. С другой стороны, процесс следует анализировать как саму по себе деятельность по рассмотрению гражданских дел. Можно сказать, что «порядок» находится в статике, а процессуальная деятельность - это «динамика» гражданского процесса.

Для того чтобы начать процесс, заинтересованное лицо должно предъявить иск, подать жалобу или заявление. Это первое процессуальное действие, которое влечет за собой целую серию других действий. Судья может возбудить дело или отказать в этом, если имеются законные основания, предусмотренные ст. 129 ГПК. Закон предоставляет суду и лицам, участвующим в процессе, широкую возможность для совершения процессуальных действий, направленных на обеспечение необходимых условий для осуществления правосудия.

Истребование судом документов, относящихся к договору между сторонами, наложение ареста на имущество ответчика, подача частной жалобы на определение суда, назначение экспертизы, заявление отвода одному из судей, вынесение определения о приостановлении производства по делу - все это и составляет те процессуальные действия, которые в совокупности образуют гражданский процесс (гражданское судопроизводство).

Особенность процессуальных действий состоит в следующем:

а) содержание процессуальных действий, возможность их совершения или несорвершения предусмотрено законом. Нельзя, например, предупредить истца или ответчика об ответственности за дачу заведомо ложных показаний - это не предусмотрено законом. И наоборот, суд обязан предупредить о такой ответственности свидетелей, экспертов, переводчиков, так как нарушение этого правила, установленного законом, является грубым просчетом в работе суда;

б) процессуальные действия, как правило, совершаются в определенной последовательности, которая либо прямо предусмотрена законом, либо вытекает из логики развития процесса по конкретному делу. Так, в гл. 15 ГПК «Судебное разбирательство» определяются порядок его проведения и последовательность совершения процессуальных действий. В ст. 150 ГПК говорится о порядке открытия судебного заседания, в ст. 151 ГПК - о порядке проверки явки участников процесса, а в ст. 157 ГПК - о последствиях неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и представителей. Только после совершения всех этих действий суд может перейти к последующим шагам: докладу дела председательствующим, заслушиванию объяснений сторон и третьих лиц, допросу свидетелей и

экспертов, исследованию других доказательств. В некоторых случаях норма ГПК четко определяет последовательность процессуальных действий, которые должны быть совершены. Примером может служить ст. 185 ГПК, регулирующая порядок проведения судебных прений

Нарушение последовательности совершения процессуальных действий может повлечь существенное ущемление прав заинтересованного лица. Так, в практике некоторых судов, к сожалению, распространена так называемая «скрытая досудебная подготовка», когда судья, не возбуждая дела, начинает совершать процессуальные действия, предусмотренные ст. 141 и 142 ГПК, т.е. нарушает последовательность.

Для судьи такое нарушение последовательности позволяет замаскировать фактическое невыполнение требования закона о рассмотрении дела в установленный срок (один месяц - ст. 99 ГПК). Для заинтересованного лица совершение судьей процессуальных действий до возбуждения дела чревато опасными осложнениями. Исковая давность, например, продолжает течь, но, поскольку дело не возбуждено, имеется опасность истечения давности до возбуждения дела, что существенно может ущемить интересы истца;

в) возникновение юридических последствий - реальный результат совершения процессуального действия. Предъявление иска и возбуждение дела означают для истца, жалобщика или заявителя

включение в состав лиц, участвующих в деле (ст. 29 ГПК), и приобретение тех прав, которыми закон наделил истца, ответчика, третьих лиц и других лиц, включенных в эту категорию (ст. 30 ГПК).

Юридические последствия наступают и в целом ряде других ситуаций, связанных с процессуальными действиями;

г) процессуальные действия совершаются в предусмотренной законом процессуальной форме. Определение процессуальной формы достаточно сложно. Имеется немало противоречивых суждений по этому вопросу. Тем не менее важно сказать, что признаки гражданской процессуальной формы следующие:

1. Существенной чертой гражданской процессуальной формы является система требований, закрепленных нормами гражданского процессуального права. Эти требования определяют круг лиц, участвующих в процессе, порядок деятельности, содержание и характер их действий, ответственность за их совершение или несвершение. Нужно иметь в виду, что гражданской процессуальной форме присущ четкий и детальный характер.

2. Процессуальная форма содержит исчерпывающий перечень лиц, ко-торые должны или могут принимать участие в деятельности суда. Никто, кроме лиц, перечисленных в перечне, не может стать участником процесса. Любой участник процесса занимает в нем самостоятельное место - ист-ца, ответчика, эксперта, свидетеля и т.п. Никто не может занимать два места или более одновременно.

3. Решение суда по гражданскому делу должно быть основано на фактах и обстоятельствах, которые установлены судом в предусмотренной процессуальной форме. «Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда» (ч. 3 ст. 49 ГПК).

4. Лица, имеющие в деле юридический интерес, получают право лично (или через представителя) участвовать в рассмотрении дела. Закон не разрешает выносить решение по делу, если не заслушаны и не обсуждены доводы всех заинтересованных лиц.

Соблюдение процессуальной формы - это неотъемлемый конститутивный момент (элемент) судебной деятельности.

§ 2. СТАДИИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА И ВИДЫ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

1. Гражданский процесс по любому делу последовательно проходит несколько этапов, которые именуются стадиями процесса. Под стадией процесса понимается совокупность ряда процессуальных действий, объединенных соответствующей процессуальной целью (возбуждение дела, досудебная подготовка, судебное разбирательство, кассационная проверка законности и обоснованности судебного решения и т.п.). Стадия процесса относится к движению дела и цель достигается, когда в результате совершения процессуальных действий создаются условия для перехода дела из одной стадии в другую. Иное значение имеют процессуальные «институты», которые к движению дела прямого отношения не имеют. Таковы, например, институты обеспечения иска (ст. 133-140 ГПК), отводов (ст. 7-24 ГПК), заочного решения (ст. 213'-213'3 ГПК) и др.

2. Перечень стадий гражданского процесса следующий:

а) возбуждение гражданского дела. Термин «предъявление иска» в этом случае не подходит, так как дело может быть возбуждено подачей жалобы или заявления. Момент возбуждения дела определяется как волей заинтересованного лица (истца, жалобщика, заявителя), так и волей судьи, который вправе отказать в принятии заявления и возбуждении дела (см. ст. 129 ГПК);

б) подготовка гражданских дел к судебному разбирательству. Она производится единолично судьей с участием всех заинтересованных лиц. Это самостоятельная стадия процесса, задачи которой определены законом (ст. 141 ГПК). В подавляющем большинстве западных стран в подготовке гражданского дела помимо судьи участвуют его штатные помощники и нештатные сотрудники (например, в Германии - студенты-референдарии). В России вопрос о введении должности помощника судьи пока не решен, хотя активно обсуждается;

в) судебное разбирательство. Ключевая стадия процесса, в которой дело завершается его разрешением. Разбирательство дела по существу имеет принципиальное значение, и поэтому закон специально обращает внимание на принципы этой стадии процесса: непосредственность, уст-ность и непрерывность судебного разбирательства (ст. 146 ГПК). Специально регулируется и вопрос об участии общественности в судебном разбирательстве (см. ст. 147 ГПК);

г) кассационное обжалование (опротестование) судебных решений или определений, не вступивших в законную силу (см. ст. 282-318 ГПК). Цель этой стадии - проверка законности и обоснованности судебных решений по жалобам заинтересованных лиц или по протесту прокурора. Переход дела в эту стадию возможен, как правило, при наличии инициативы заинтересованных лиц. Судебный представитель, например, может подать кассационную жалобу лишь при наличии специальной доверенности от представляемого (см. ст. 30, 46 ГПК).

Наряду с кассационным обжалованием возможно опротестование судебного решения прокурором. «Прокурор или его заместитель в пределах своей компетенции приносит в вышестоящий суд кассационный или частный протест на незаконное или необоснованное решение, приговор или постановление суда. Помощник прокурора, прокурор управления, прокурор отдела могут приносить протесты только по делу, в рассмотрении которого они участвовали» (ст. 36 Закона о прокуратуре);

д) пересмотр в порядке надзора решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу (ст. 319-332 ГПК). Эта стадия процесса носит исключительный характер: ее возникновение зависит только от принесения протестов должностными лицами прокуратуры или суда высокого ранга; срок для принесения протеста не ограничен; протест в порядке надзора рассматривают органы, специально созданные для этого;

с) пересмотр решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу по вновь открывшимся обстоятельствам. Необходимость появления этой стадии процесса (ст. 333-337 ГПК) связана с тем, что в отдельных случаях, предусмотренных законом (ст. 333 ГПК), могут обнаружиться существенные для дела обстоятельства, которые в момент рассмотрения дела не были и не могли быть известны заявителю;

ж) исполнительное производство связано с необходимостью принудительного исполнения судебного решения или иного документа, если обязанное лицо добровольно этого не делает.

Все перечисленные выше стадии процесса, как правило, следуют одна за другой, однако в некоторых случаях возможно прохождение дела, минуя некоторые стадии. Так, дело, возбужденное в суде, подготовленное и рассмотренное в заседании суда, не обязательно должно попасть в кассационную инстанцию. Решение по делу может вступить в законную силу немедленно, и в этом случае кассационное обжалование не допускается.

7

Кассационный суд может отказать в восстановлении пропущенного кассационного срока, и в таком случае заинтересованному лицу придется искать возможность для проверки решения в порядке надзора.

Исполнительное производство может возникнуть в ситуации, когда исполнительный документ вообще в суде не рассматривался (исполнительная надпись нотариуса, например).

В учебной литературе иногда предлагается иной перечень стадий гражданского процесса. Утверждают, например, что процесс делится на следующие стадии: производство в суде первой инстанции (от возбуждения дела до вынесения решения); производство в суде второй инстанции (обжалование и пересмотр решений, не вступивших в законную силу); далее надзор, вновь открывшиеся обстоятельства и исполнительное производство¹. При традиционном делении процесса на семь стадий «его стадии отрываются от процессуальных правоотношений»².

3. Перечень видов судопроизводства и их понятие.

Действующий закон предусматривает три вида гражданского судопроизводства: исковое, производство по делам, возникающим из административных правоотношений, и особое производство. В дореволюционной России имелось два вида судопроизводств: исковое и охранительное (или бесспорное) ³. В чем усматривалось их различие? В исковых делах рассматривался спор о гражданском праве с участием двух сторон, вступивших в спор, при равенстве их прав и обязанностей. К охранительному производству относились дела об охране наследства, утверждении в правах наследства, принятии предметов обязательства на хранение, выкупе родовых имуществ, признании кого-либо безвестно отсутствующим или расточителем и т.д. Лица, возбудившие эти дела, не заявляют юридических требований против других лиц, в этих делах нет ни истца, ни ответчика, есть лишь проситель, заявляющий одностороннее ходатайство⁴.

При принятии первого ГПК РСФСР (1923 г.) предусматривалось два вида судопроизводства: исковое и особое (замена названия «охранительное»). Второй ГПК (1964 г.) предусмотрел три вида: исковое, особое и возникающее из административных правоотношений. В литературе была предпринята

попытка теоретического обоснования понятия «вид гражданского судопроизводства», как порядка рассмотрения предусмотренных в законе и соединенных в определенные группы гражданских дел в суде первой инстанции, который обуславливается материально-правовой природой дел, входящих в группу, и характеризуется самостоятельными

¹ Гражданский процесс. / Под ред М С Шакарян М, 1993 С 27

² Там же С 29

³ Васьковский Е В Учебник гражданского процесса М, 1912 С 515

⁴ Там же С 516-517

средствами и способами защиты прав и интересов, а также вытекающими «f из этого особенностями судебной процедуры».

. Введение третьего вида судопроизводства можно объяснить желанием 1 законодателя провести в жизнь идею установления судебного контроля в | сфере государственного управления.

Итак, исковое производство характеризуется наличием спора о праве гражданском, в котором участвуют две стороны, отношения между которыми регулируются методом равенства. Производство по делам, возникающим из административных правоотношений, имеет в своей основе спор о праве административного характера, в котором также участвуют две стороны, отношения между которыми регулируются присущим административному праву методом власти и подчинения.

Особое производство отличается от двух других видов производства прежде всего материально-правовой природой дел, входящих в его со-і став. Цель особого производства - выявление и констатация тех или иных ¹ обстоятельств, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение у заявителя определенных прав или обязанностей. Следует иметь в виду, что в законодательстве и юридической литературе термин «производство» иногда применяется в такой интерпретации, когда он не соответствует понятию «вид гражданского судопроизводства». Так, например, говорится о производстве в суде первой инстанции (название раздела II ГПК). Раздел III ГПК называется «Производство в кассационной инстанции», гл. 36 ГПК - «Производство в надзорной инстанции», раздел V - «Исполнительное производство». Встречается употребление термина «производство» к отдельным категориям дел. Например, гл. 33 ГПК называется «Вызывное производство». Недавно законодатель употребил термин «производство» к новому процессуальному институту. В ст. 2133 рассматривается порядок заочного производства: «При рассмотрении дела в порядке заочного производства суд ограничивается исследованием доказательств, представленных сторонами...»

Во всех подобных случаях понятие «производство» не несет какой-либо материально-правовой специфики, поэтому не составляет «вида» судопроизводства.

В последние годы в связи с подготовкой проекта нового ГПК предлагается отказаться от трехчленного деления, отнести дела, возникающие из административно-правовых отношений, к исковому производству.

§ 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО. ЕГО ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА

Гражданское процессуальное право является самостоятельной отраслью права, регулируя общественные отношения в сфере осуществ

9

ления правосудия. Как и всякая отрасль, гражданское процессуальное право представляет собой совокупность норм, имеющих предметом своего регулирования гражданский процесс или, иначе говоря, гражданское

судопроизводство.

Одно время под влиянием соображений, высказанных профессором Н.Б. Зейдером, активно дискутировался вопрос о том, что предметом гражданского процессуального права являются все направления юрисдикционной деятельности: деятельность арбитража, нотариата, третейских и товарищеских судов, КТС и других органов, которым законом предоставлено право разрешать гражданские дела. Некоторые ученые поддерживали эту идею (В.Н. Щеглов, И.А. Жеруолис, Н.Е. Арапов и др.). Однако большинство отвергало «зейдеризацию» (шутливое выражение А.А. Добровольского) процесса, считая, что объединять все формы защиты права под «общей крышей» гражданского процессуального права теоретически неверно, а практически бесперспективно (А.А. Мельников, Н.И. Авдеенко, М.С. Шакарян, Н.А. Чечина, Д.М. Чечот и др.). Действительно, трудно представить себе, как была бы реализована идея Н.Б. Зейдера в нормо-творчестве. Создать единый

гражданский процессуальный кодекс для всех органов, имеющих право защищать гражданские, трудовые, семейные, административные и другие правоотношения? Регулировать в одном нормативном акте (ГПК) деятельность суда, арбитража, третейских судов, нотариата и всех других органов означало бы внесение в гражданское судопроизводство немалой путаницы, тем более что все названные выше органы неоднородны: среди них есть органы, осуществляющие правосудие от имени государства, но есть и общественные структуры, которые действуют по уполномочию самих заинтересованных лиц, и т.д. Поэтому даже тогда, когда государственный арбитраж был ликвидирован и учрежден арбитражный суд, действующий по правилам Арбитражного процессуального кодекса (АПК), законодатель не решился создавать новый ГПК, который одновременно регулировал бы деятельность и общих и арбитражных судов. Нужно согласиться с мнением авторов учебника «Гражданский процесс» (М., 1993) под редакцией М.С. Шакарян о том, что «законодательство об арбитражном суде - органическая часть гражданского процессуального права и должно быть включено в его состав, поскольку общим является не только предмет защиты (спору, возникающие из гражданских правоотношений, и в сфере управления), но и правовая природа органа защиты, принципы его организации и деятельности, закрепленные как в Конституции, так и в процессуальных кодексах...»'

Что касается системы гражданского процессуального права, то она обычно подразделяется на общую и особенную части.

1 Гражданский процесс. / Под ред. М.С. Шакарян. С». 14-15.

10

Общая часть содержит нормы, входящие в 1-й раздел ГПК «Общие положения», гл. 1 которого посвящена законодательству о гражданском судопроизводстве, его задачам (ст. 1 и 2 ГПК). Здесь же регулируются право на обращение в суд за судебной защитой (ст. 3) и порядок возбуждения гражданского дела в суде (ст. 4). Затем в главе «Основные положения» указывается на принципы процесса: осуществление правосудия только судом и на началах равенства граждан перед законом и судом; независимость судей и подчинение их только закону, национальный язык судопроизводства; гласность судебного разбирательства. Необходимо иметь в виду, что такие принципы процесса, как непосредственность, уст-ность и непрерывность судебного разбирательства (ст. 146 ГПК), также входят в общую часть гражданского процессуального права, хотя и урегулированы нормой, которая помещена в гл. 15 «Судебное разбирательство». То же следует сказать о принципе «диспозитивности», который закреплен в целом ряде норм, размещенных в различных разделах ГПК. В общую часть входят нормы, регулирующие вопросы подведомственности, нормы, определяющие правовое положение лиц, участвующих в деле, судебных представителей, нормы, регулирующие все вопросы собирания, исследования и оценки доказательств, включая как общие положения (ст. 49-78), так и нормы, регулирующие некоторые стороны доказательственной деятельности в стадии судебного разбирательства (ст. 162, 163, 168, 169, 170, 172-181 ГПК). Общая часть включает также нормы о судебных расходах, судебных штрафах, процессуальных сроках.

Особенная часть гражданского процессуального права регулирует соответствующие стадии процесса: возбуждение дела в суде первой инстанции, подготовку дела к судебному разбирательству, судебное заседание, кассационный и надзорный пересмотр, пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам, исполнительное производство. К особенной части относятся нормы, регулирующие гражданские процессуальные права иностранцев, лиц без гражданства, а также иски к иностранным государствам, судебным поручениям (раздел VI ГПК).

§ 4. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

К ним относятся нормативные акты, в которых содержатся общие и конкретные правила, определяющие порядок процессуальной деятельности.

Конституция РФ была принята 12 декабря 1993 г. Около тридцати статей Конституции имеют отношение к гражданско-процессуальной деятельности: «Все равны перед законом и судом» (ст. 19 Конституции РФ); «Граждане Российской Федерации имеют право участвовать в отправ

11

лении правосудия» (п. 5 ст. 32 Конституции РФ); «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц могут быть обжалованы в суд» (пп. 1, 2 ст. 46 Конституции РФ). Некоторые из норм Конституции РФ носят чисто процессуальный характер: «Никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к

подсудности которых оно отнесено законом» (ст. 47 Конституции РФ); «Никто не обязан свидетельствовать против себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом» (п. 1 ст. 51 Конституции РФ). Особенно важной для гражданского процесса является гл. 7 Конституции «Судебная власть». Вот только некоторые выдержки из этой главы: «Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом» (п. 1 ст. 118 Конституции РФ); «Разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом» (п. 1 ст. 123 Конституции РФ); «Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон» (ч. 4 ст. 123 Конституции РФ) и др.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» подписан Президентом Российской Федерации 31 декабря 1996 г. Закон состоит из 5 глав и 38 статей. В гл. 1 («Общие положения») дается определение судебной власти, которая в России осуществляется судами в лице судей и привлекаемых к осуществлению правосудия присяжных, народных и арбитражных заседателей (ст. 1). Закон устанавливает, что правосудие в Российской Федерации осуществляется только судами. Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных настоящим конституционным законом, не допускается (ст. 4).

Закон провозглашает самостоятельность судов и независимость судей (ст. 5). В Российской Федерации не могут издаваться законы и иные правовые нормативные акты, отменяющие или умаляющие самостоятельность судов и независимость судей (п. 4 ст. 5).

Закон предусматривает учреждение института мировых судей. Мировой судья в пределах своей компетенции рассматривает гражданские, административные и уголовные дела в качестве суда первой инстанции (ст. 28).

ГПК Российской Федерации - основной нормативный акт гражданского процессуального права. ГПК принят 11 июня 1964 г. ГПК состоит из 6 разделов, 42 глав и 3 приложений. За тридцать с лишним лет ГПК пополнился новыми главами и статьями, которые получили новую редакцию и были дополнены несколькими частями. Следует отметить, например, гл. 24' ГПК, посвященную жалобам на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающих права и свободы граждан. Федеральным законом от 27 октября 1995 г.

12

были внесены в ГПК гл. 11' «Судебный приказ» и гл. 16' «Заочное решение», а также большое количество изменений и дополнений в отдельные нормы ГПК. Так, например, существенно дополнены статьи ГПК об объяснениях сторон и третьих лиц (ст. 60), о порядке представления и истребования письменных доказательств и вещественных доказательств (ст. 64, 69, 70 ГПК). Особое значение имеет новая редакция ст. 116 ГПК, в которой определена родовая подсудность Верховного Суда РФ.

Следует отметить изменения, внесенные в ГПК Федеральным законом от 28 апреля 1995 г. № 68-ФЗ, которые касаются размеров штрафов, налагаемых за допущенные процессуальные нарушения. За отказ переводчика явиться в суд (ст. 152 ГПК) установлен штраф в размере до 10 минимальных размеров оплаты труда. За невыполнение обязанности сообщить суду о перемене своего адреса (ст. 111 ГПК) может быть наложен штраф в размере до 50 минимальных размеров оплаты труда, а за неисполнение решения должником - в размере до 200 минимальных размеров оплаты труда и т.д. Существенные изменения и дополнения внесены в ГПК Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ.

Источником гражданского процессуального права являются также федеральные законы, например Закон Российской Федерации «О государственной пошлине».

Источниками гражданского процессуального права являются также Закон Российской Федерации «О прокуратуре Российской Федерации» (в редакции от 17 ноября 1995 г.), Федеральный закон «О народных заседателях федеральных судов в Российской Федерации» от 2 января 2000 г. № 37-ФЗ, Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации» от 7 декабря 1998 г.

Источниками гражданского процессуального права являются также нормы, которые содержатся в материально-правовых законах, но, по существу, регулируют процессуальную деятельность. Гражданский кодекс РФ имеет в своем составе немало таких норм. Следует обратить внимание на ст. 11 ГК - о судебной защите гражданских прав; ч. 1 ст. 152-0 бремени доказывания по делам в защиту чести и достоинства; ст. 162 ГК - о последствиях несоблюдения формы сделок и запрете использования свидетельских показаний; ст. 203, 204 ГК - о перерыве течения срока исковой давности предъявлением иска и т.д.

Достаточно большое число норм, имеющих процессуальный характер, содержит Семейный кодекс РФ (принят 8 декабря 1995 г.). Статья 17 СК РФ ограничивает право мужа на возбуждение в суде дела о разводе, если его жена беременна или если не истек годичный срок с момента рождения ребенка. Статьи 18, 20, 21, 22, 23, 24 определяют порядок развода в суде; ст. 27, 28 устанавливают обязательный судебный порядок признания брака недействительным. Статья 49 СК регулирует судебный порядок установления отцовства и указывает на возможность использования любых

13

доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от конкретного лица. В ст. 50 СК говорится об установлении в порядке особого производства факта признания отцовства, если лицо, признающее себя отцом ребенка, скончалось. Вопрос о лишении родительских прав (ст. 69 СК) и о судебном порядке рассмотрения этих дел (ст. 70 СК) содержит целый ряд процессуальных правил. Также полно представлены процессуальные правила в ст. 106, 107 СК, регулирующих порядок взыскания алиментов, и т.д. Процессуальные нормы содержатся также в КЗоТ, Жилищном кодексе, Законе о защите прав потребителей и других источниках.

По поводу действия законодательных актов бывшего СССР и разъяснений по их применению действует следующее правило: в соответствии с п. 2 постановления Верховного Совета РСФСР от 12 декабря 1991 г. законы бывшего Союза ССР действуют на территории России в части, не противоречащей Конституции Российской Федерации, законодательству Российской Федерации и Соглашению о создании СНГ до принятия соответствующих законодательных актов России.

§ 5. ДЕЙСТВИЕ И ТОЛКОВАНИЕ НОРМ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Действие гражданских процессуальных норм определяется во времени, в пространстве и по лицам.

Действие нормы во времени определяется на основе следующего правила: производство по гражданскому делу ведется по нормам процессуального законодательства, которое действует в момент рассмотрения дела, совершения отдельных процессуальных действий или исполнения решения суда. Процесс может возникнуть до внесения дополнений в ГПК, например до введения в процесс института заочного решения (см. ст. 16' ГПК). Тем не менее суд вправе вынести заочное решение, хотя в момент возбуждения дела возможность вынесения такого решения не предусматривалась. По общему правилу, процессуальный закон не имеет обратной силы. В 1968 г. были приняты Основы законодательства о браке и семье, в которых предусматривалась возможность предъявления иска об установлении отцовства. Немедленно возник вопрос о том, не следует ли придать этой части Основ обратную силу, распространив право на предъявление иска на детей, которые родились в период с 8 июля 1944 г. (момент запрета предъявления таких исков) по 30 сентября 1968 г. (Основы вступали в действие с 1 октября 1968 г.). После довольно оживленных обсуждений законодатель решил не придавать закону обратной силы, и иск об установлении отцовства мог предъявляться лишь в отношении детей, которые родились после 1 октября 1968 г.

14

В пространстве действие процессуальных норм зависит от компетенции органа, издавшего процессуальный акт, подлежащий применению, и места нахождения суда, который рассматривает соответствующее дело.

Процессуальные нормы Российской Федерации действуют на территории Российской Федерации, на территориях республик, входящих в Федерацию, на всех территориях субъектов Федерации.

Гражданские процессуальные нормы имеют обязательное значение для всех российских граждан, распространяются на находящиеся на территории РФ государственные предприятия, общественные организации, фирмы и другие структуры, в том числе и со смешанным капиталом. Нормы ГПК РФ распространяются на иностранные фирмы, иностранцев и лиц без гражданства. В связи с большим количеством в стране граждан, юридический статус которых точно не определен (беженцы и др.), следует прийти к выводу, что они пользуются правом на обращение в суд за судебной защитой и могут использовать все другие нормы ГПК.

Толкование гражданских процессуальных норм. Обеспечение законности в ходе осуществления правосудия по гражданским делам требует точного уяснения смысла каждой процессуальной нормы, ее действительного содержания (т.е. истолкования). Проблема толкования возникает в любой отрасли права, и гражданское процессуальное право не является исключением.

С точки зрения положения субъекта, толкующего норму, различают аутентическое, легальное, судебное и доктринальное толкования.

Аутентическое толкование может даваться тем органом, который издал соответствующий нормативный акт. Такие случаи применения толкования крайне редки.

Легальное толкование производится органом, которому по закону предоставлено право на толкование процессуальных и иных норм. Таким правом обладают Пленум Верховного Суда РФ, а также Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Особенно важным в этом отношении является постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. о применении судами Конституции РФ при осуществлении правосудия. В постановлении указано, в частности, что вышестоящий суд в качестве суда первой инстанции может рассмотреть дело, подсудное нижестоящему, лишь в том случае, если стороны ходатайствуют об этом или дали на это согласие¹. В этом же постановлении Пленум Верховного Суда РФ разъясняет, что если рассмотрение дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, невозможно, председатель вышестоящего суда вправе передать дело для рассмотрения в другой близлежащий суд с обязательным извещением сторон о причинах передачи дела.

¹ См.: Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 2. С. 3.

15

Судебное толкование нормы осуществляет суд при рассмотрении любого гражданского дела, когда есть необходимость истолковать применение процессуальной нормы по конкретному вопросу. Так, например, при обращении в суд с просьбой установить факт применения репрессий, с которой обратился сын погибшего в ГУЛАГе гражданина (1942 г.), суд должен истолковать, распространяется ли закон «О реабилитации жертв политических репрессий» (от 18 октября 1991 г., в редакции от 3 сентября 1993 г.) не только на самих репрессированных, но и на ближайших родственников и членов их семей.

При рассмотрении заявленного отвода одному из судей суд должен истолковать, какие конкретно обстоятельства свидетельствуют о том, что по делу установлены «иные обстоятельства», вызывающие сомнение в беспристрастности судьи.

Доктринальное толкование дается по применению процессуальной нормы в комментариях к закону, в научных статьях, учебниках и монографиях. Это толкование не носит официального характера и не обязательно для судов.

С точки зрения способов толкования при рассмотрении гражданских дел может применяться грамматическое, логическое, систематическое или историческое толкование. Так, например, при истолковании ст. 34 ГПК нужно прийти к выводу, что благодаря применению разделительного союза «или» следует считать, что закон допускает изменение или основания, или предмета иска. Одновременное изменение обоих элементов иска не допускается. При истолковании ст. 282 ГПК, определяющей право на кассационное обжалование, уяснение точного смысла названной статьи осуществляется путем систематического сопоставления ст. 282 ГПК со ст. 29 и 30, а при обжаловании решения судебным представителем - со ст. 46

ГПК.

Возможны и случаи исторического толкования. При уяснении п. 4 ст. 247 ГПК необходимо иметь в виду, что Указ Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г., которым юридическое значение было придано только зарегистрированному браку, не обязал лиц, состоящих в фактическом браке, зарегистрировать свой брак в обязательном порядке. Поэтому лица, состоящие в таком браке, сохранили право на установление факта состояния в подобном браке в порядке особого производства.

§ 6. МЕСТО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА В СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ПРАВА

1. Гражданское процессуальное право занимает в системе российского права свою самостоятельную нишу. Прежде всего оно характеризуется своим публичным характером, который сближает его с конституционным,

16

государственным, административным правом и всеми иными отраслями, регулируемыми судоустройством, прокурорский надзор и т.д. Можно сказать, что гражданское процессуальное право, с одной стороны, испытывает сильнейшее влияние со стороны всех названных отраслей, а с другой - само, в свою очередь, обеспечивает реализацию тех положений, которые в Конституции РФ и иных источниках зафиксированы.

Дело состоит не только в том, чтобы нормы ГПК соответствовали Конституции, но и в том, чтобы они обеспечивали реализацию положений Конституции, развивали их. Вот, например, Конституция устанавливает, что решения и действия (бездействие) должностных лиц и органов «могут быть обжалованы в суд» (ст. 46 Конституции РФ). Роль гражданского процессуального законодательства состоит в том, чтобы был разработан процессуальный порядок подачи и рассмотрения таких жалоб, чтобы этот порядок был максимально эффективным.

Связь между материальным и процессуальным гражданским правом всегда определялась не мифическим «единством классового содержания» или «характером общественных отношений», а элементарной зависимостью между некоторыми правилами гражданских институтов и процессуальными формами защиты этих институтов. Если бы совершение сделки производилось в любой форме и не предусматривало бы никаких последствий по этой части, не было бы никакой необходимости в установлении правил доказывания и ограничения использования некоторых видов доказательств.

Между тем закон устанавливает нормы о формах гражданско-правовых сделок и говорит о последствиях несоблюдения формы (см. ст. 158, 160, 161, 162, 163 ГК РФ). Эти положения материального права с неизбежностью требуют введения в гражданском судопроизводстве правила допустимости доказательств (см. ст. 54 ГПК), в силу которого в подтверждение определенных фактов допускаются лишь установленные законом средства доказывания, а другие средства (свидетели, например) не допускаются.

Гражданские материальные правоотношения существенно влияют на формирование некоторых процессуальных институтов. Так, многосубъектность гражданско-правового спора неизбежно проявляется в процессе, где действует институт процессуального соучастия (обязательного или факультативного). Возможность предъявления регрессного требования обуславливает необходимость процессуального института третьих лиц. Гражданско-правовой режим некоторых видов собственности (строения, земельные участки и т.п.) обуславливает применение правил исключительной подсудности в гражданском процессе и т.д.

Гражданское процессуальное право связано и со всеми иными отраслями права, которые примыкают к гражданскому (трудовое, семейное, земельное и др.). Вопросы судебной подведомственности этих отраслей,

17

особенности доказывания в трудовых и брачно-семейных делах показывают тесную взаимосвязь между материально-правовым и процессуальным регулированием

Гражданское процессуальное и уголовно-процессуальное право имеют отношение к одной и той же общей проблеме осуществления правосудия. Правосудие осуществляется либо в уголовно-процессуальной, либо в гражданской процессуальной форме. Поэтому у гражданского и уголовного процесса довольно много общего, а решение по гражданскому и приговор по уголовному делу связаны так называемыми «преюдициальными нитями». Некоторые принципы двух процессов достаточно близки: гласность, независимость суда, состязательность, национальный язык судопроизводства, равенство граждан перед законом и судом и т.д. Это не исключает различий между двумя отраслями.

Связь между близкими, но не идентичными отраслями процессуального права проявляется в следующем: «Вступивший в законную силу» приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого состоялся приговор суда, лишь по вопросам, имели ли место действия и совершены ли они данным лицом» (ч. 3 ст. 55 ГПК). В свою очередь, решение суда по гражданскому делу (вступившее в силу) обязательно для суда, прокурора, следователя и лица, производящего дознание, только по вопросу о том, «имелось ли событие или действие, но не в отношении виновности обвиняемого» (ст. 28 УПК).

§ 7. ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ НАУКА

1. Предмет и метод гражданской процессуальной науки. Процессуальная наука - это систематизированный свод знаний по проблемам гражданского процесса и гражданского процессуального права. Он начал оформляться в большинстве стран с середины XIX в. Именно в это время появились учебники по гражданскому процессу и более объемные «Курсы». В это же время в научный оборот стали входить монографии, посвященные отдельным разделам процесса, отдельным его стадиям и институтам. Большую роль в научном осмыслении процессуальных проблем сыграли и играют научные комментарии, практические пособия, методические рекомендации. Как тут не

вспомнить комментарий И Тюфюмова к Уставу гражданского судопроизводства России (с мотивами разъяснениями сената и извлечениями из научных и практических трудов) (3-е изд 1912 2000 с) Важное место в развитии и совершенствовании научн\ знаний всегда играли журнальные статьи, опубликованные тезисы, а так же диссертационные работы Не следует думать, что научная ценность произведения обязательно определяется его объемом Небо тышая брошю

18

ра немецкого ученого Рудольфа Иеринга «Борьба за право» оказала большое влияние на многие направления, связанные с регулированием проблемы защиты права в гражданском судопроизводстве.

Что же изучает юридическая процессуальная наука? Прежде всего, это «догма» данной отрасли права - гражданское процессуальное право в статике. Потребность в углубленном изучении именно этого предмета обусловлена актуальностью, которая связана с появлением существенных новелл в системе права Если для цивилистов эта задача является первоочередной (в связи с принятием нового Гражданского кодекса), то и для процессуалистов это достаточно важная проблема, поскольку Федеральный закон от 27 октября 1995 г не только включил в ГПК новые институты (заочное решение, судебный приказ), но и существенно изменил и дополнил редакцию многих статей ГПК

Вторым важным компонентом, входящим в предмет процессуальной науки, является практика применения процессуального законодательства в деятельности судебных органов Изучение судебной практики должно давать ответ на вопрос об эффективности действия той или иной процессуальной нормы или целого процессуального института (насколько, например, эффективен установленный законом порядок ограничения дееспособности лиц, злоупотребляющих алкоголем или наркотиками, насколько реальна возможность исполнения решений по этим делам) Ждет еще своего исследования проблема эффективности нормы, в силу которой порядок коллегиального рассмотрения дел был заменен законодателем на почти повсеместный порядок единоличного рассмотрения дел

Составной частью предмета процессуальной науки является проблема перспектив развития законодательства о гражданском судопроизводстве Вопрос этот становится особо актуальным сейчас, когда готовится и обсуждается проект ГПК Российской Федерации

Таким образом, процессуальная наука рассматривает как проблемы сегодняшнего дня, изучая законодательство и практику его применения, так и проблемы самого ближайшего будущего

Методы гражданской процессуальной науки не очень существенно отличаются от методов, которыми пользуются другие отрасли правовой мысли, хотя иногда и имеют определенную специфику Главными методами процессуальной науки являются изучение содержания норм гражданского процессуального права, выявление противоречий, которые могут быть обнаружены, определение результатов применения процессуальных норм, их влияния на общественные отношения

В отличие от многих других отраслей права круг действия гражданских процессуальных норм может быть сравнительно полно выявлен и подвергнут изучению Гражданские правоотношения, опосредованные нормой о договоре займа или нормой, регулирующей договор купли-продажи, никогда не могут быть просчитаны применительно ко всем до

19

говорам займа или купли-продажи, совершенным в конкретный исторический отрезок, в то время как в гражданском процессе гипотетически возможен точный учет всех судебных дел, рассмотренных в определенный временной период. Это обстоятельство дает возможность для использования в процессуальной науке социологических методов.

Гражданские процессуальные нормы могут быть подвергнуты научному анализу в плане выявления исторических традиций развития, сравнительному исследованию правового регулирования российского гражданского процесса и процессуальных систем других государств.

2. Процессуалисты. К проблемам гражданского процесса обращались многие выдающиеся деятели прошлого. В начале XIX в. первый консул Французской республики Наполеон Бонапарт, выступая с речью перед кассационным судом, говорил. «Дозволять судебным местам преступать законы и обходить их исполнение - все равно, что уничтожить законодательную власть. В этом смысле кассационный суд - необходимая опора законодателя. Если точное исполнение законов есть неперемное условие устройства и поддержания порядка в государстве, то в кассационном суде нельзя не видеть учреждения, укрепляющего государственную власть и упрочающего незыблемость государства»1.

Интерес Наполеона к проблемам гражданского права и гражданского процесса неслучаен, хотя по своему военному образованию он был артиллерийским офицером. После падения якобинской диктатуры Бонапарт подозревался в связях с Робеспьером и на несколько недель угодил в тюрьму. В тюрьме нечего было читать, кроме случайно оказавшегося там Курса римского права, и вечно деятельный Наполеон постарался его тщательно изучить, чтобы затем поражать современников своими юридическими знаниями, которые навсегда закрепили за этим источником название «Кодекс Наполеона».

Середина XIX в. оказалась для истории России переломным моментом и была характерна появлением плеяды российских ученых, о которых справедливо сказано, что они были «отцами и детьми» судебной реформы 1864г.

В Указе императора Александра II от 20 ноября 1864 г. говорилось: «... рассмотрев сии проекты, Мы находим, что они вполне соответствуют желанию Нашему водворить в России суд скорый, правый, милостивый и равный для всех подданных наших, возвысить судебную власть, дать ей надлежащую самостоятельность и вообще утвердить в народе нашем то уважение к закону, без коего невозможно общественное благосостояние и которое должно быть постоянным руководителем действий всех и каждого, от высшего до низшего»².

Читатель, наверное, заметил, что царь-освободитель как будто предчувствовал, что задачи, которые он ставил перед своими юристами, окажутся для России актуальными и в конце XX в. Для юристов той эпохи это были ответственные и счастливые дни. Здесь прежде всего следует отметить имя С.И. Зарудного, в течение нескольких лет осуществлявшего руководство по подготовке судебной реформы. К.П. Победоносцев, К.И. Малышев, Е.А. Нефедьев, А.Л. Исаченко, И.Е. Энгельман, А.Х. Гольмстен и другие - вот та процессуальная гвардия, которая сформировалась во второй половине XIX в. и обеспечила процессуальной науке высокий авторитет. Особое место в этой плеяде занимал Евгений Викторович Васьковский - энциклопедически образованный юрист, специалист в области материального права и гражданского процесса, активно работавший перед самой революцией и вынужденный завершить свою научную карьеру в Риге.

Послеревolutionционная процессуальная теория складывалась очень медленно. Только перед войной вышел учебник профессора А.Ф. Клейнмана, а сразу после войны - «Гражданский процесс» (1948 г.) С.Н. Абрамова, который многие процессуалисты считают лучшим из всего того, что создала советская процессуальная наука с 40-х годов по настоящее время.

В Москве сложились две процессуальные школы: одна, возглавляемая А.Ф. Клейнманом, а затем продолженная его учениками А.А. Добровольским, С.И. Ивановой, М.К. Треушниковым и др. Другую основал М.А. Гурвич, ученики которого (М.С. Шакарян, А.Т. Боннер и др.) продолжают развивать его идеи. В Москве активно работали на «ниве гражданского процесса» А.А. Мельников, В.К. Пучинский, Р.Ф. Каллистратов, Л.Ф. Лесницкая и др. Крупными научными центрами стали Свердловск (Екатеринбург) и Саратов, великую заслугу в этом нужно признать за профессором К.С. Юдельсоном. Его ученики - В.М. Семенов, К.И. Комиссаров, Ю.К. Осипов, А.Ф. Козлов, И.И. Зайцев, М.В. Викут и многие другие - обеспечили авторитет уральско-волжским процессуалистам. Профессор П.Ф. Елисейкин сумел сплотить молодых специалистов в Ярославле (Е.А. Крашенинников, В.В. Бутнев, Н.А. Тарусина). Достаточно авторитетным центром процессуальной мысли является и сибирский Томск (профессора В.Н. Щеглов, Г.Л. Осокина). В Петербурге (Ленинграде) процессуальная школа была связана с именем профессора Л.И. По-волоцкого, ученики которого (Н.А. Чечина, Н.И. Авдеенко, А.С. Муравьева, М.А. Кобакова, Д.М. Чечот) работали по многим направлениям процессуальной теории. В.А. Мусин, В.А. Полудняков, С.М. Пелевин, А.П. Вершинин, А.А. Ференц-Сороцкий, М.А. Митина, Е.Ю. Новиков, Л.А. Кривнососова, А.Г. Столяров - это новое поколение процессуалистов, которые продолжают развивать петербургскую школу.

1 Абрамов С.Н. Гражданский процесс. М. 1948. С. 364.

2 Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1914. С. 9.

Под принципом обычно понимают основные исходные положения теории, мировоззрения, политики, науки. Правовые принципы следует определить как основы права, сложные многогранные явления, к раскрытию содержания которых следует подойти, пользуясь различными критериями.

В науке гражданского процесса используется несколько критериев: принципы суть идеи правосознания, правовой науки¹; принципы - основные правила, закрепленные нормами гражданского процессуального права². Объективная картина может складываться при одновременном учете в понятии принципа всех его существенных проявлений в сфере правосознания, в собственно нормах права, а также в реальных общественных отношениях.

В основе любого принципа гражданско-процессуального права лежит определенная идея относительно порядка правового регулирования определенного круга общественных отношений. Эта идея определяет характер правового регулирования организации деятельности суда при разбирательстве гражданских дел. Принцип-идея носит наиболее общий характер, т.е. формирует одну из существенных сторон гражданского процесса, в целом определяя его сущность и целостность.

Способы законодательного закрепления принципов могут быть различными. Возможны три вида норм (статей), закрепляющих принципы:

содержащие лишь перечень наименований принципов;

содержащие краткое описание сущности принципа;

выражающие в своем тексте их конкретное содержание с определенной степенью детализации.

Принципы могут быть выражены не только отдельными статьями, но целой их группой или институтами. Возможно и сочетание указанных способов закрепления применительно к тому или иному принципу, например, принцип может быть закреплен статьей, содержащей его наименование, и затем конкретизирован в ряде других статей закона.

1 См.: Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 31-32; Букина В.С. Принципы советского гражданско-процессуального права: Автореф. дисс.. канд. юр. наук. Л., 1975. С. 5.

2 Гурвич М.А. Лекции по советскому гражданскому процессу. М., 1950. С. 25; Боннер А.Т. Принцип диспозитивности советского гражданско-процессуального права. М., 1987.

22

В действующем гражданско-процессуальном законодательстве ряд принципов сформулирован в виде общих законоположений, содержащих наименование и краткое описание сущности принципа. Например, ст. 5 ГПК закрепила принципы осуществления правосудия только судом, ст. 7 ГПК - независимость судей и подчинение их только закону. Некоторые принципы гражданско-процессуального права закреплены рядом статей закона. Так, наиболее широкий и специфичный для гражданского процесса принцип диспозитивности закреплен в ст. 3, 4, 9, 34, 30, 282, 293, 340, 351 ГПК и др.

Система принципов. Все принципы гражданского процессуального права связаны друг с другом. Связь принципов по содержанию, их взаимообусловленность и взаимодействие составляют систему принципов. Практически система принципов означает, что любой отдельно взятый принцип есть часть, звено, самостоятельная клеточка их единой структуры. Каждый принцип самостоятелен, но не автономен, т.е. он не может существовать и действовать в отрыве от системы; принцип может быть включен в систему при условии внутренней связи его с остальными принципами.

Каждый принцип входит в систему, которая характеризует отрасль в целом, деятельность суда, осуществляемую по правилам процессуального права, а соответственно все институты гражданского процессуального права и все стадии судебной деятельности. Именно это исключает возможность построения самостоятельных принципов только для отдельно взятой стадии процессуальной деятельности или отдельно взятого процессуального института. Действительно, отдельные принципы могут иметь определяющее значение для той или другой стадии процесса и не иметь значения для остальных стадий. Один принцип может характеризовать самостоятельный институт и своим содержанием исчерпывать значение последнего, правила же другого принципа могут раствориться в нескольких институтах или не быть явно выраженными в их содержании, что не преследует возможности создания для любой стадии и института самостоятельных принципов. Значение каждого принципа определяется его взаимодействием с остальными и влиянием всех вместе в системе на все стадии и все институты.

Содержание любого принципа раскрывается не только непосредственно, одним правилом-нормой, но и содержанием иных принципов отрасли. Так, принцип состязательности не может быть сведен к правилам распоряжения доказательствами, не может быть понят и реализован без принципа диспозитивности. Он является как бы продолжением принципа диспозитивности. Оба принципа, чье действие регулируется правилами гласности, устности, непосредственности, предполагают свободное распоряжение

процессуальными правами участниками процесса. Каждый принцип, входя в систему, занимает свое собственное, специальное и самостоятельное, только

23

ему отведенное место. Именно это, обусловив его взаимосвязь с другими принципами, обеспечивает эффективность самостоятельного воздействия на общественные отношения и результативность действия всех связанных

с ним принципов.

Система принципов гражданского процессуального права в такой же мере неповторима и индивидуальна, в какой специфичен и индивидуален предмет гражданского процессуального права. Гражданское процессуальное право имеет свою, только ему присущую систему принципов, которая вместе с предметом и методом характеризует самостоятельность его как отрасли в системе российского права. Наличие системы принципов гражданского процессуального права как обязательного ингредиента каждой отрасли права объясняет возможность существования так называемых межотраслевых принципов, правил, которые могут быть включены в системы нескольких отраслей.

Виды принципов. В правовой науке принято делить принципы права на три вида:

общие, относящиеся ко всем отраслям права; межотраслевые, свойственные нескольким отраслям права; отраслевые, характерные для одной отрасли права. Соответственно система гражданского процессуального права имеет в своем содержании правила, выражающие сущность общих и межотраслевых принципов, таких, как принципы законности, справедливости, доступности.

Законность, важнейший принцип права, пронизывает все сферы государственного регулирования, он связан с социально-целевым назначением права. Содержание его закреплено статьями каждой отрасли права, в том числе и гражданского процессуального. Диалектика общего и особенного не позволяет односторонне трактовать связь между общими и отраслевыми принципами, вернее будет указать на то, что общие принципы воплощаются в отраслевых и сами общие и межотраслевые принципы есть выражение отраслевых.

Принципы гражданского процессуального права как самостоятельная система отраслевых принципов могут быть фиксированными в различных нормативных актах, но всегда в виде общих правил, регулирующих деятельность суда и поведение субъектов процессуальных отношений. Принцип, признаваемый межотраслевым, не перестает быть отраслевым, способы его выражения и методы реализации при этом не изменяются. Какими бы нормативными актами ни был закреплен принцип, он остается отраслевым. Каждый отраслевой принцип, входя в систему, занимает свое собственное, специальное и самостоятельное, только ему отведенное место. Именно данное место, обусловив его взаимосвязь с другими принципами, обеспечивает эффективность его самостоятельного воздействия на

24

общественные отношения и результативность действия связанных с ним принципов.

Каждый принцип гражданского процессуального права, каким бы нормативным актом он ни был зафиксирован, представляет собой конкретизацию принципа, предусмотренного Конституцией РФ. Так, принцип равенства сторон в процессе (ст. 33 ГПК) есть не что иное, как раскрытие и конкретизация конституционного принципа равенства граждан перед законом и судом. Принципы состязательности и диспозитивности - выражение этого же принципа при помощи иных правовых правил.

В некоторых литературных источниках принципы отрасли делят на два вида в зависимости от источника (нормативного акта), в котором они зафиксированы: конституционные и раскрытые и записанные в ГПК.

§ 2. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Конституция имеет высшую юридическую силу, она устанавливает основные принципы организации государственной власти и правовой статус личности. Характерная особенность Конституции в том, что нормы, ее составляющие, представляют собой нормы-принципы, отражающие исходные отношения между государством, обществом и личностью. Они формулируются в общей форме, на их основе формируются нормы, регулирующие различные общественные отношения, в том числе и отношения, складывающиеся в процессе гражданского судопроизводства. Принципы, фиксированные Конституцией, - это важнейшая составная часть гражданского процессуального права. Закрепленное в Конституции Российской Федерации положение о высшей юридической силе и прямом действии Конституции означает, что все конституционные нормы имеют верховенство над законами и

подзаконными актами, в силу чего суды при разбирательстве конкретных судебных дел должны руководствоваться Конституцией Российской Федерации¹ и не применять законы и подзаконные акты, не соответствующие Конституции.

1. Осуществление правосудия только судом. Правосудие по гражданским делам осуществляется только судом по правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством.

Принцип закреплен в ст. 118 Конституции Российской Федерации и ст. 5 ГПК. Согласно Конституции суд является единственным органом,

1 Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» от 31 октября 1995 г. № 8. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996 № 1

С.3.

25

уполномоченным осуществлять правосудие как особую функцию государственной власти. Целью осуществления правосудия является защита конституционного строя Российской Федерации, прав и свобод граждан, прав и законных интересов предприятий, учреждений и организаций.

Правосудие вправе осуществлять только указанные в Конституции и в федеральном конституционном законе судебные органы, что должно исключить возможность присвоения функции правосудия иными государственными органами и общественными образованиями. Отличительным признаком правосудия является то, что этот вид государственной деятельности должен осуществляться с соблюдением особого порядка, который также определен Конституцией и детально регламентирован процессуальным законодательством. Другие государственные органы и общественные образования не должны нарушать судебную компетенцию и пытаться разрешать дела, отнесенные законом к исключительному ведению суда. Разрешение правовых вопросов иными органами в рамках их компетенции (третейскими судами, комиссиями по трудовым спорам и т.п.) правосудием не является.

2. Независимость судей и подчинение их только закону. Статья 120 Конституции Российской Федерации устанавливает, что судьи независимы и подчиняются только Конституции и федеральному закону. Данный принцип можно разделить на два составляющих правила: судьи подчиняются Конституции и федеральному закону, а в случае, если нормативный акт противоречит им, суд вправе не применять его¹. Подчинение судей точным указаниям материального и процессуального закона означает их независимость от должностных лиц, различных органов и их актов, а также иных влияний.

Независимость судей обеспечивается и другими гарантиями. Наиболее важные из них закреплены в Конституции: несменяемость судей, особый порядок прекращения или приостановления полномочий (ст. 121), неприкосновенность и возможность привлечения к уголовной ответственности только в порядке, определяемом федеральным законом (ст. 122).

Система гарантий независимости судей установлена Законом о статусе судей² (ст. 9). Независимость судьи обеспечивается запретом чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия. Установлена уголовная ответственность за вмешательство в разрешение

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» от 31 октября 1995 г. № 8. // Бюллетень Верховного Суда РФ 1996. № 1. С. 3.

² См: Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации»» от 19 мая 1995 г. // СЗ РФ. 1995. № 26. Ст. 2399.

26

судебных дел (ст. 1761), за угрозу по отношению к судье, присяжному или народному заседателю (ст. 1762), а также оскорбление судьи, присяжного или народного заседателя (ст. 1763).

Судья имеет право на отставку - почетный уход с должности по собственному желанию. При этом за ним сохраняются звание судьи, гарантии личной неприкосновенности и принадлежность к судейскому сообществу. Независимость судьи обеспечивается системой органов судейского сообщества, которые специально созданы для выражения интересов судей. Эти органы рассматривают актуальные проблемы работы судов, их кадрового, организационного обеспечения, а также правового и социального положения судей. Независимость судей обеспечивается их несменяемостью (ст. 121 Конституции).

3. Несменяемость судей означает, что после наделения судьи полномочиями в установленном законом порядке (в частности, назначения судей Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда Советом Федерации Федерального Собрания и назначения судей иных федеральных

судов Президентом) полномочия судьи в Российской Федерации не ограничены определенным сроком. Исключения из этого правила специально оговариваются законом.

Несменяемость судьи означает, что он не подлежит переводу на другую должность или в другой суд без его согласия и его полномочия могут быть приостановлены или прекращены не иначе как по основаниям и в порядке, установленном федеральным законом.

В соответствии с Законом о статусе судей решением квалификационных коллегий судей, избранных органами судейского сообщества, могут быть приостановлены полномочия судьи в случаях, если:

1) квалификационной коллегией было дано согласие на привлечение судьи к уголовной ответственности или заключение под стражу;

2) судья в нарушение закона занимается деятельностью, не совместимой с его должностью. Судья не вправе быть депутатом, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской и иной творческой деятельности;

3) судья был подвергнут принудительным мерам медицинского характера или ограничен в дееспособности соответственно определением или решением суда, вступившим в законную силу;

4) судья был признан безвестно отсутствующим в установленном законом порядке решением суда.

Наличие оснований для приостановления полномочий судьи устанавливается решением соответствующей квалификационной коллегии судей, которое действует до отпадения оснований к приостановлению полномочий судьи.

27

Закон обязывает судей при исполнении своих полномочий, а также во внеслужебных отношениях избегать поступков, которые могли бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности¹.

Квалификационная коллегия судей может прекратить полномочия судьи ввиду его неспособности по состоянию здоровья или иным уважительным причинам в течение длительного времени исполнять свои обязанности.

Судья, полномочия которого прекращены, может обжаловать решение квалификационной коллегии судей в Верховный Суд Российской Федерации. Гарантией обеспечения независимости судей является неприкосновенность судей, предусмотренная ст. 122 Конституции Российской Федерации.

4. Неприкосновенность - необходимое условие предотвращения какого-либо воздействия на судей, а также недопущения ущемления их прав при отправлении ими правосудия. Данное требование соответствует международно-правовым актам, которые предусматривают запрет воздействия на судей.

Положение о неприкосновенности распространяется на всех судей республики. Неприкосновенность распространяется на все сферы деятельности судьи при отправлении правосудия независимо от вида, категории рассматриваемых дел, а также касается и его внеслужебной деятельности и распространяется на членов его семьи².

Согласно Закону о статусе судей судья не может быть привлечен к дисциплинарной и административной ответственности, однако это не означает безнаказанности при совершении им порочащих его поступков.

5. Принцип коллегиальности. Судебное решение по гражданскому делу может выноситься одним судьей или несколькими, объединенными в одну коллегию. В зависимости от этого различают принцип единоличного рассмотрения и принцип коллегиальности.

Во многих отношениях коллегиальность оказывается предпочтительней единоличного рассмотрения, так как предполагает большую объективность. Во-первых, коллегиальное рассмотрение дел обеспечивает более тщательное и разностороннее обсуждение их перед вынесением решения. Решение выносится после обстоятельного обмена мнениями между судьями, где сталкиваются порою различные суждения на один и тот

¹ См.: Кодекс чести судьи Российской Федерации. Одобрен II Всероссийским съездом судей и принят Советом судей Российской Федерации 21 октября 1993 г.

² См. Федеральный закон «О государственной защите судей, должностных лиц и правоохранительных и контролирующих органов». // СЗ РФ. 1995. № 17. Ст 1455.

же вопрос. Это способствует более полному выяснению спорных моментов дела, качество судебного решения повышается. Во-вторых, коллегиальность обеспечивает и более беспристрастное отношение судей к делам. На одного судью легче оказать влияние. Значительно труднее повлиять на коллегия. Кроме того, в окружении коллег судья будет остерегаться разглашения недобросовестных действий или явного выявления пристрастия. Коллегиальность может дезавуировать недобросовестность одного из судей. В-третьих, когда за каждым из судей подкрепляющее его решение и разделяющее его ответственность мнение коллег, он чувствует себя более независимо и действует более свободно. И, наконец, мнение нескольких человек всегда вызывает у общественности больше уверенности в правильности решения.

Таким образом, решение коллегиального суда оказывается более авторитетным, чем решение, вынесенное судьей единолично, однако и в пользу единоличного рассмотрения может быть выдвинут ряд соображений.

При единоличном рассмотрении дела разбираются значительно быстрее, поскольку для коллегиального рассмотрения необходимо гораздо больше времени для предварительного ознакомления судей с процессуальным материалом. Решая вопрос о том, как должно быть рассмотрено дело - единолично или коллегиально, необходимо исходить из положений ч. 3 ст. 6 ГПК. Дела рассматриваются единолично при условии согласия участвующих в деле лиц. В случае, если до начала рассмотрения дела по существу кто-либо из лиц, участвующих в деле, возразит против рассмотрения дела единолично, то оно будет рассмотрено коллегией из судьи и народных заседателей.

6. Принцип участия народных заседателей (присяжных заседателей) 1. В соответствии с действующим законодательством (ст. 123 Конституции России, ст. 8 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации», ст. 6 ГПК РСФСР) гражданские дела, рассматриваемые коллегиально, слушаются в составе народного судьи-профессионала и двух народных заседателей. Последние пользуются теми же правами, что и профессиональный судья. Они являются гражданами, осуществляющими свои обязанности две недели в году.

То, что наряду с профессиональным судьей в судопроизводстве принимают участие народные заседатели, имеет ряд преимуществ.

1. Народный заседатель, простой гражданин, не служит по ведомству юстиции, не является государственным чиновником, каковым является профессиональный судья, он в меньшей степени зависит от государства

См.: Федеральный закон «О народных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» от 2 января 2000 г. № 37-ФЗ.

29

ной власти и его суждения более беспристрастны, на него значительно сложнее оказать влияние в нужном направлении.

2. Народный заседатель может лучше профессионального судьи знать бытовые условия, в которых возникают дела; он лучше способен оценить показания свидетелей и сторон, поскольку он может принадлежать к той же среде. Специфический жизненный опыт народных заседателей, их специальные знания и навыки в соответствующих отраслях производства помогают суду всесторонне разобраться в обстоятельствах дела и правильно разрешить его.

3. Народные заседатели как лица, отправляющие правосудие не часто, живее воспринимают фактический материал дела, относятся к нему с большим вниманием и интересом. Иными словами, они свободны от профессиональной деформации сознания и лучше улавливают индивидуальные особенности каждого случая.

4. Благодаря непосредственному участию в отправлении правосудия граждан законы применяются в соответствии с правосознанием широких масс и одновременно постигают значение суда и роль права в жизни общества. Происходит правовое воспитание населения.

7. Принцип состязательности. Собираение процессуального материала, т.е. доказательственная деятельность, может быть возложено на тяжущихся исключительно, на суд либо в определенных пропорциях на тех

и на других.

В первом случае соби́рание доказательного материала всецело зависит от активности тяжущихся при пассивном поведении суда Доказательства представляются сторонами (и другими лицами, участвующими в делах), а суд дает им оценку. Стороны несут ответственность за полноту

представленного доказательственного материала, от которой зависят правильность и полнота решения дела. Судопроизводство имеет характер спора, состязания сторон перед судом в доказывании обстоятельств, положенных в основание их требований и возражений. Такой способ организации судопроизводства носит название состязательного начала или принципа состязательности.

Обязанность собирания и подготовки доказательственного материала может быть всецело возложена на суд вне зависимости от воли и деятельности тяжущихся. Суд становится тогда самостоятельным исследователем фактических обстоятельств дела, а стороны наравне со свидетелями приобретают значение лишь источников сведений о фактах. Соответственно изменяется и внешняя форма процесса, приобретая характер расследования, что определяется как следственное начало или принцип следственности. В соответствии с этим суд обязан выяснить фактические данные как в пользу истца, так и в пользу ответчика, собрать необходимые доказательства достоверности этих данных. Суд ответствен за надлежащее исполне

30

ние этой задачи, поэтому, если суд упустит какое-либо обстоятельство, даже не указанное сторонами, решение подлежит отмене как несоответствующее действительным обстоятельствам дела¹.

Возможно построение процесса и на сочетании обоих принципов. Построение гражданского процесса на основе следственного начала доказало свою несостоятельность достаточно быстро.

Постепенно необходимость для суда вмешиваться в состязание сторон и самому собирать доказательственный материал, т. е. сочетать состязательность в большей или меньшей степени с элементами следственности, признавали почти все теоретики-процессуалисты рубежа веков, спор между ними шел лишь о границах активности суда. Е. В. Васьковский отметил, что процесс должен строиться на принципе состязательности. А активность суда допустима в той мере, в какой она не противоречит принципу диспозитивности². Тенденция некоторого ограничения принципа состязательности за счет введения элементов следственности нашла отражение и в законодательстве (Германский Устав Гражданского судопроизводства (УГС) 1877 г., Австрийский УГС 1895 г., Проект новой редакции Российского УГС 1900 г., Венгерский УГС 1914 г.), которое все больше и больше расширяло полномочия суда по установлению фактического состава³.

Ныне в большинстве европейских государств (кроме Великобритании и других стран англосаксонской системы права) состязательность в большей или меньшей степени сочетается с элементами следственности⁴.

Эта тенденция была воспринята советским гражданским процессуальным законодательством, которое строило процесс как состязательный, допуская элементы следственности.

Сердцевину принципа состязательности составляет правило о распределении бремени доказывания. Древнеримские юристы формулировали его так: «Доказывание ложится на истца, ответчик, возражая, встает в положение истца». Это правило в действующем законодательстве закреплено в ч. 1 ст. 50 ГПК РСФСР, указывающей, что «каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений». Собираание доказательственного материала законом возложено на стороны и других лиц, участвующих в деле. Вместе с тем активность суда в собирании доказательств носит дополнительный, вспомогательный, но не основной характер. Первоначально процесс по ГПК строился на сочетании в равных (приблизительно) про

1 Васьковский Е. В. Учебник гражданского процесса М., 1914 С 378-379

2 Там же С 393. 395

3 См. подробнее Гражданский процесс. / Пол. рел. С. Н. Абрам. >аа С 44

4 См. Пучинский В. К. Принципы буржуазного гражданского процесса М., 1988

31

порциях начал состязательности и следственности. Активность по сбору и представлению доказательств дополнялась активностью суда в этом же направлении, причем препятствий для активности суда не ставилось.

Формулирование целого ряда статей кодекса (ст. 14, 50, 63, 68, 70 и др.) в новой редакции свидетельствует о стремлении законодателя дать больший простор состязательности за счет ограничения активности суда в сборе доказательств в процессе. Изменив редакцию ст. 14, законодатель отказался не от объективной истины как цели процесса, а от принципа следственности (процессуальной активности суда) как средства ее достижения. Это решение имеет ряд положительных сторон. Во-

первых, правило распределения бремени доказывания вслед за бременем утверждения -доказывает тот, кто утверждает о наличии факта (ч. 1 ст. 50 ГПК), - наиболее естественно. Сторонам прежде всего и лучше всего известны обстоятельства собственного дела, следовательно, они лучше всего знают, как и что нужно доказывать. Во-вторых, состязательное начало открывает простор для активности сторон в процессе, побуждая их проявлять личную инициативу, тогда как активность суда эти проявления сковывает. В-третьих, принцип состязательности ведет к разумному распределению труда в процессе, возлагая бремя доказывания на стороны, а суду предоставляя оценку доказательств и вынесение решения. Требование активности от суда по сбору доказательств вело к чрезмерной нагрузке судей, с которой они не справлялись.

Вместе с тем законодатель стремится отойти и от крайностей в законодательной трактовке состязательности. Возложение бремени доказывания на стороны и освобождение от него суда не означает, что стороны, представляя доказательства, становятся хозяевами доказательственного материала, т.е. могут представлять или не представлять их по своему желанию. Во-первых, суд может предложить сторонам представить дополнительные доказательства, и стороны обязаны выполнить это распоряжение суда (ч. 2 ст. 50 ГПК). Во-вторых, сторона, удерживающая у себя доказательство и не представляющая его по требованию суда, может пострадать от неблагоприятных процессуальных последствий, предусмотренных ч. 1 ст. 65, ч. 1 ст. 70, ч. 1 ст. 74 ГПК. Суд может признать, что обстоятельства, для подтверждения которых истребуются доказательства, в случае их непредставления этой стороной признаны, и освободить другую сторону от их доказывания. В-третьих, удержанные и не представленные в суд первой инстанции доказательства нельзя будет представить в суд второй инстанции, так как кассационная инстанция может исследовать новые доказательства, только если они не могли быть представлены в суд первой инстанции (ст. 294 ГПК).

Признание стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования и возражения, не связывает суд. Он может не принять признание, если оно делается с целью скрыть действительные обстоятель

32

ства дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы и заблуждения (ч. 2 ст. 60 ГПК).

Ограничение активности суда в сборе доказательств не означает отказа от активности суда в процессе. В случае, когда представление дополнительных доказательств для сторон и других лиц, участвующих в деле, затруднительно, суд по их ходатайству оказывает им содействие в сборе доказательств (ч. 3 ст. 50 ГПК). Суд в соответствии с этим правилом помогает лицам, участвующим в деле, в сборе доказательств. Однако, поскольку эти действия совершаются судом по обоснованным ходатайствам заинтересованных лиц, в которых должны быть указаны причины, препятствующие самостоятельному их получению (ч. 1 ст. 64, ч. 1 ст. 69 ГПК), следует признать, что активность суда носит строго дополнительный к активности сторон характер. Отсюда следует, что суду не разрешается самому разыскивать факты, о которых не утверждали стороны и другие лица, участвующие в деле, и истребовать подтверждающие эти факты доказательства, а также истребовать доказательства по собственной инициативе помимо воли лиц, участвующих в деле. Активность суда концентрируется на создании условий для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела. Для этого суд разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, в случаях, предусмотренных кодексом, оказывает содействие в осуществлении процессуальных прав (ч. 3 ст. 14 ГПК). В соответствии с правилами материального законодательства суд помогает сторонам правильно распределить обязанности по доказыванию - «определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой из сторон они подлежат доказыванию, ставит их на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не сослались» (ч. 2 ст. 50 ГПК).

Несмотря на то что ч. 2 ст. 14, ч. 1 ст. 50 ГПК говорят лишь о сторонах, принцип состязательности распространяет свое действие на других лиц, участвующих в деле. Часть 3 ст. 50 подчеркивает, что доказательства представляются не только сторонами, но и другими лицами, участвующими в деле. В соответствии со ст. 30 ГПК лица, участвующие в деле, наряду с другими правами обладают правом представлять доказательства и участвовать в их исследовании.

8. Принцип объективной истины. Основной задачей судов является правильное и своевременное рассмотрение дел (ст. 2 ГПК), обеспечение охраны прав и законных интересов граждан и организаций, разрешение правового спора, заявленного сторонами, и вынесение справедливого решения.

Судопроизводство может быть построено таким образом, что суд обязывается выносить решение только в соответствии с истинными обстоятельствами дела, как они имели место в действительности. Суд стара

33

ется в этом случае установить действительные взаимоотношения сторон и вынести свое решение в соответствии с этим.

Однако судопроизводство может быть организовано и так, что решение суда будет соответствовать не тому, какие имели место взаимоотношения сторон в действительности, а тому, как они их изложили и что смогли доказать в суде. В первом случае решение суда будет истинно объективно (истинна квалификация действительных жизненных обстоятельств). Во втором случае истинна лишь юридическая оценка представленных в суд материалов дела. Вопрос же о том, насколько обстоятельства материалов дела соответствуют действительно существующим отношениям сторон, и задача проверки судом истинности этого соответствия не стоит.

Если от суда требуется, чтобы дела разрешались им в полном соответствии с действительно существующими фактическими обстоятельствами, чтобы суд получил истинное знание о правах и обязанностях сторон и на основе только такого знания вынес свое решение, то можно констатировать, что в основу судопроизводства положен принцип объективной (или материальной) истины.

Если от суда требуется лишь истинность правовой квалификации того фактического материала, который представлен сторонами, независимо от того, насколько истинно его соответствие действительным жизненным отношениям, то это означает, что в судопроизводстве действует принцип формальной (юридической) истины.

Построение судопроизводства на основе принципа объективной истины предполагает, во-первых, что суду будет предоставлено достаточно процессуальных средств для обнаружения истины в ходе судебного исследования фактов дела, и, во-вторых, что решение суда будет отменено, если выяснится, что оно не соответствует действительным обстоятельствам дела. В пользу необходимости действия принципа объективной истины могут быть, в частности, приведены следующие соображения: только обеспечение объективной истинности судебного решения соответствует, в конечном счете, общему назначению права - нормативного регулятора общественных отношений. Если право начинает воздействовать не на фактически существующие в жизни отношения, а на некие призраки, коим нет места в действительности, то оно не выполняет своей задачи. Если суд обеспечивает применение права не к действительно существующим отношениям, а к тому, чего не было, то можно констатировать, что право не было им применено вовсе. Если таково правосудие в массе своей, то весьма трудно говорить о каком бы то ни было правопорядке. Если право воздействует на те отношения, коих нет в действительности, это означает, что действительно существующие отношения остаются вне правового регулирования, в чем виновно ложное построение порядка осуществления правосудия.

34

Понятно, что такое состояние процесса не отвечает естественному чувству справедливости. Несправедливое правосудие - это страшная болезнь всего общества, и необходимо сделать все, чтобы успешно ей противостоять. Понятно, что ни о демократии, ни о правовом государстве в этом случае говорить не приходится.

В пользу действия принципа формальной истины порою указывают на существование различия уголовных и гражданских отношений и уголовного, и гражданского процесса. Если уголовно-правовые отношения всегда носят публичный характер, и поэтому несомненно, что в уголовном процессе достижение материальной (объективной) истины необходимо, то в гражданском процессе, где рассматриваются частные отношения, носящие диспозитивный характер, государство может вмешаться в них лишь в той мере, в какой это выгодно сторонам.

Решение, не соответствующее действительным обстоятельствам дела, есть решение неправосудное и несправедливое. Разве не безразлично для морального чувства: осужден ли невиновный или разорен необъективным решением проигравший процесс? Порою для оправдания вероятности, а не истинности решения суда указывалось, что условия судебного разбирательства не дают всех возможностей для познания объективной истины. У суда нет возможности с абсолютной точностью установить, что было в действительности, речь может идти лишь о большей или меньшей вероятности такого развития событий, а абсолютная объективная истина требует и абсолютного знания. Смысл принципа объективной истины и заключается в том, чтобы поставить перед судопроизводством

цель установления в решении истинных взаимоотношений сторон и построить процесс так, чтобы цель была достижима.

В силу изменения названия ст 14 ГПК можно предположить, что законодатель отказался от принципа объективной истины. Однако такой вывод неверен. Во-первых, если бы это было так, то это означало бы, что законодатель разрешил вынесение незаконных решений и легализовал судебные ошибки, ибо нельзя вынести решение, соответствующее истинному смыслу правовых норм, если суд не установит точно, к каким же отношениям эти нормы применяются. Во-вторых, предоставление самим сторонам собирать и представлять в суд доказательства, проведение в большей степени принципа состязательности процесса преследует цель лучшего достижения объективной истины по делу. Если объективная истина не всегда достигается, она не перестает оставаться целью процесса. Отказ от объективной истины в процессе есть отказ от вынесения правильных судебных решений, отказ от правосудия.

9. Принцип равенства сторон. Принцип процессуального равенства прав сторон может быть отнесен к числу непреложных правил гражданского процессуального права. Он вытекает из самой природы гражданского

35

гражданского процессуального права, в котором участвуют две стороны с противоположными интересами. Задачи правосудия - защитить нарушенное право. Наличие права и необходимость его защиты могут быть выяснены лишь в результате судебного разбирательства. Сторонам в процессе должны быть предоставлены равные процессуальные возможности отстаивать свою правоту на суде. Это правило связано с общедемократическим принципом равенства граждан перед законом и судом, однако имеет самостоятельное значение и не сводится к последнему. Принцип процессуального равенства сторон распространяется на процессуальные права двух основных участников гражданского процесса - истца и ответчика, тогда как принцип равенства граждан перед законом и судом декларирует равные отношения закона, а значит, и органа, его применяющего, т.е. суда, ко всем гражданам вне зависимости от их происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства. Принцип процессуального равенства сторон означает, что истец и ответчик обладают равными процессуальными правами (ст. 33 ГПК).

Из этого принципа вытекают следующие положения: 1. Каждой стороне должны быть предоставлены одинаковые процессуальные возможности: истцу не может быть дозволено то, что не разрешено ответчику, и наоборот, стороны имеют полный паритет в их процессуальном вооружении, права истца и ответчика должны быть скоординированы и соответствовать друг другу. Так, истец вправе изменить основание или предмет иска, размеры исковых требований либо отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или в части или возражать против предъявленных ему требований, используя все предоставленные ему процессуальные средства, в том числе и право предъявлять встречный иск (ст. 30, 34, 131, 132 ГПК). В судебном заседании стороны имеют равные права заявления отводов (ст. 154 ГПК), ходатайств (ст. 156 ГПК), дачи объяснений (ст. 166 ГПК), участия в исследовании доказательств. В прениях стороны выступают равное количество раз, причем право последнего слова всегда принадлежит ответчику (ст. 186 ГПК). Стороны имеют равные права совершать иные процессуальные действия, предусмотренные для лиц, участвующих в деле (ст. 30 ГПК).

Принцип процессуального равенства последовательно проводится в действующем законодательстве. Если оно разрешает суду совершать действия (например, меры по обеспечению иска) по односторонней просьбе истца без заслушивания и даже без вызова ответчика (ст. 136 ГПК), то эти случаи объяснимы особыми условиями и не могут считаться нарушениями принципа равенства, поскольку ответчик не лишен права оспаривать постановление суда (ст. 139 ГПК). Кроме того, судья может потребо-

36

вать обеспечения возможных убытков ответчика, которые ответчик может понести (ст. 140 ГПК).

2. Суд не может вынести решения, не заслушав объяснений ответчика. Это правило нашло свое отражение в ряде положений действующего законодательства (в частности, возможность выяснения позиций ответчика во время подготовки дела (ст. 142 ГПК), обязанность суда заслушать объяснения ответчика и его выступления в судебных прениях (ст. 166, 185 ГПК). Ответчик имеет право быть

выслушанным также в кассационном суде (ст. 302 ГПК) и в суде, рассматривающем дело в порядке надзора (ст. 325 ГПК).

Однако неправильно трактовать необходимость давать объяснения ответчика суду как обязанность. Возможность выступать на суде - это право ответчика. Суд обязан предоставить ответчику все возможности для выступления на суде, для дачи им объяснений. Но если ответчик не желает высказываться, неправомерно принуждать его к этому. Это противоречило бы ст. 51 Конституции РФ, которая гласит: «Никто не обязан свидетельствовать против самого себя».

Способом обязать ответчика давать объяснения, известным законодательству многих стран, является возложение на ответчика неблагоприятных последствий такого поведения. Если он не является в суд без уважительных причин, а истец представляет достаточные доказательства правомерности своих исковых требований, суд выносит решение в пользу истца в упрощенном порядке. За ответчиком сохраняется право в течение определенного времени на рассмотрение дела вновь с его участием путем подачи жалобы на заочное решение.

10. Принцип гласности судебного разбирательства. Часть 1 ст. 123 Конституции Российской Федерации провозглашает, что разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дел в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом. Деятельность судов может быть окружена тайной либо протекать в большей или меньшей степени открыто. В первом случае судопроизводство будет тайным, во втором - открытым, гласным.

В зависимости от круга лиц, которые могут быть ознакомлены с деятельностью судов, различают гласность для сторон и других участвующих в деле лиц, или гласность в узком смысле слова, и гласность для народа, или публичность.

Гласность в широком смысле слова, или публичность, имеет самостоятельное значение и заключается в праве присутствия посторонних лиц в зале судебного заседания для ознакомления со всем происходящим, т.е. это предполагает, что судопроизводство должно протекать при наличии определенной аудитории, зрителей, публики.

В современных условиях, с развитием средств массовой информации из принципа гласности вытекает право свободно вести кино- и видео

37

съемку всего происходящего в залах судебного заседания, а также вести магнитофонную запись.

Принцип гласности судебного разбирательства является гарантией соблюдения свободы слова и права свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом, провозглашенным в ст. 29 Конституции Российской Федерации. Он является необходимым условием соблюдения свободы массовой информации, прав граждан на получение полной, объективной и достоверной информации.

В действующем законодательстве принцип гласности закреплен в ст. 123 Конституции РФ и ст. 9 ГПК.

В соответствии со ст. 9 ГПК при разбирательстве дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, и их представители, представители общественных организаций и трудовых коллективов, а в необходимых случаях также свидетели, эксперты и переводчики.

Необходимо отметить, что публичное провозглашение решения не должно сопровождаться разглашением сведений, ради сохранения тайны которых принималось решение о закрытом слушании дела. Сведения, составляющие государственную тайну, и иные сведения, не подлежащие разглашению, не должны включаться в текст судебного решения.

11. Принцип государственного языка судопроизводства. Статья 10 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» предусматривает, что судопроизводство ведется в Российской Федерации на русском языке, а в республиках в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округах может также вестись на языке республики в составе Российской Федерации. Участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право полного ознакомления с материалами дела, участие в судебных действиях через переводчиков и право выступать в суде на родном языке.

Этим принципом вводятся три самостоятельных правила:

1) суд обязан вести судопроизводство на государственном языке Российской Федерации - русском языке;

2) лица, участвующие в деле, имеют право, а) выступать на своем языке; б) участвовать во всех судебных действиях (осмотр места, сбор доказательств, изучение письменных доказательств лично или через переводчика); в) знакомиться со всеми материалами дела;

3) лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право делать заявления, давать объяснения и показания, выступать в суде и заявлять ходатайства на родном языке, а так же пользоваться услугами переводчика.

38

§ 3. ПРИНЦИПЫ, ЗАФИКСИРОВАННЫЕ ГРАЖДАНСКИМ ПРОЦЕССУАЛЬНЫМ ПРАВОМ

Условно эти принципы можно выделить в самостоятельную группу, взяв за основу источник их закрепления. Они представляют собой правила, конкретизирующие конституционные принципы, развивающие их, содержание которых изложено не в Конституции, а в ГПК.

К ним относятся: принцип диспозитивности, принцип процессуального формализма, принцип судебного руководства процессом, принцип уст-ности, принцип непосредственности и принцип непрерывности.

1. Принцип диспозитивности. Он выявляет связь гражданского процесса с материальным правом.

Отличительной особенностью гражданских прав является то, что граждане распоряжаются ими свободно, т.е. пользуются автономией, которая только в исключительных случаях ограничивается законом. Каждый волен воспользоваться возможностью, предоставленной правом, или не воспользоваться ею, осуществляя свое право. От обладателя субъективного права зависит, будет ли он требовать его признания другими лицами или мириться с неисполнением соответствующей его праву обязанности. Для государства безразлично, требует ли кредитор возвращения взятой взаимобразно суммы или прощает долг и не настаивает на его оплате, взыскивают ли хозяева дач арендную плату со своих летних жильцов или сдают дачи бесплатно, вступают ли граждане в права наследства или отказываются от них в пользу других наследников, получают ли авторы от журналов гонорары за свои статьи или сотрудничают безвозмездно.

Диспозитивный характер частных прав находит отражение в гражданском процессе в следующих случаях.

Во-первых, только сам обладатель права решает, обратиться ли ему в суд за его защитой или терпеть нарушение своего права. Суд не может по собственному почину возбудить гражданское дело, если заинтересованное лицо не ищет защиты. Поэтому для возбуждения гражданского дела необходима подача заявления. Это правовое положение выражалось римскими юристами формулой «нет судьи без истца», оно закреплено в ст. 34 ГПК. Законодательство (ст. 4 ГПК) позволяет обратиться в суд также прокурору, органам государственного управления, профсоюзам, предприятиям, учреждениям, организациям и гражданам, если законом им позволено обращаться в суд за защитой прав и интересов других лиц (ст. 56 Семейного кодекса РФ, ст. 233, 258, 263 ГПК).

Поскольку подавляющее большинство гражданских дел возбуждается самими заинтересованными лицами, а число дел, возбужденных по заявлению прокурора и органов государственного управления, сравнительно невелико, возбуждение дел самими заинтересованными лицами следует рассматривать как общее правило, тогда как их возбуждение по инициа

39

тиве иных лиц и органов, перечисленных в ст. 4 ГПК, следует рассматривать как исключение.

Вместе с тем никто не может быть принужден к предъявлению иска против своей воли. Если лицо, в интересах которого дело возбуждено по заявлению прокурора, органов государственного управления, других государственных, общественных организаций или граждан, отказывается вступить в процесс в качестве истца, судья должен прекратить дело, которое он возбудил.

Во-вторых, обладатель права определяет предмет и основания иска, размер заявленных требований. Истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер искового требования.

ГПК допускает возможность изменения предмета или основания иска. Одновременное изменение предмета и основания, по сути дела, есть предъявление нового иска и поэтому невозможно. Каждая сторона должна осуществлять свое право распоряжения спорным объектом процесса, не ущемляя при этом прав противной стороны.

Если же позволить лицу в ходе процесса менять свои исковые требования в зависимости от выяснения перспективы дела, то интересы противной стороны будут ущемлены. Нарушится принцип

равенства сторон, а истец будет иметь неосновательные преимущества перед ответчиком (поэтому представляется неосновательным предложенное в литературе расширительное толкование ст. 34 ГПК в этой части) 1.

В-третьих, если обладатель гражданского права может свободно распоряжаться им до и вне процесса, то эта возможность должна быть сохранена за ним и в процессе. Поэтому истец вправе отказаться от иска, ответчик - признать иск; стороны могут окончить дело мировым соглашением. Наконец, если заинтересованное лицо свободно в принятии решения прибегать к процессу для защиты своего права, оно должно быть также свободно и в распоряжении процессуальными средствами защиты этого права. Оно вправе знакомиться со всеми материалами дела, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения, высказывать свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, пользоваться иными процессуальными правами (ст. 30 ГПК). От него зависит, обжаловать ли решение в кассационном порядке или нет (ст. 282 ГПК), отказаться от кассационной жалобы, закончить дело отказом от иска или мировым соглашением (ст. 292, 293 ГПК). После вынесения решения по делу и вступления его в законную

1 См., напр.: Елисейкин П.Ф. Изменение предмета и основания иска. // Советская юстиция. 1969. № 5. С. 11; Боннер А.Т. Принцип диспозитивности советского гражданско-процессуального права. М, 1987. С. 51-52.

40

силу само заинтересованное лицо решает, когда и как предъявлять исполнительный лист ко взысканию (ст. 340-351 ГПК). Оно вправе отозвать исполнительный документ (ст. 365 ГПК), отказаться от взыскания, заключить мировое соглашение (пп. 1-2 ст. 364 ГПК).

Право свободного распоряжения объектом процесса и процессуальными средствами защиты, будучи безусловным, не является беспредельным. Существует ряд необходимых ограничений этого права. Во-первых, если свобода распоряжения тем или иным правом законом ограничена, то эти ограничения сохраняют свою силу и в процессе. Поэтому суд не принимает отказа истца от иска, признание иска ответчиком и не утверждает мировое соглашение сторон, если эти действия противоречат закону (ст. 34 ГПК). Наконец, при осуществлении своих прав, вытекающих из принципа диспозитивности, стороны обязаны соблюдать предписанные законом процессуальные формальности. Так, отказ истца от иска, признание иска, мировое соглашение должны быть занесены в протокол судебного заседания и подписаны сторонами, либо к делу должны быть приобщены письменные заявления сторон об этом. О принятии этих распорядительных действий сторон суд обязан вынести определение (ст. 165 ГПК); кассационные жалобы должны быть принесены в законные сроки.

2. Принцип процессуального формализма. Гражданское процессуальное право регламентирует деятельность участников гражданского процесса в ходе судопроизводства. Отправление правосудия должно быть обставлено необходимыми гарантиями, дающими возможность его участникам отстаивать свои интересы в определенном порядке, с особой последовательностью действий.

Так, гражданско-процессуальное право устанавливает определенные формальности для обращения в суд, подачи искового заявления, вызова ответчика, подготовки дела к судебному разбирательству, проведения слушания дела, постановления решения, его обжалования, пересмотра, исполнения. Эти формальности устанавливаются с целью гарантий от злоупотребления сторон в ходе осуществления правосудия.

Суть этого принципа в том, что: 1) процессуальное право должно устанавливать определенные правовые формальности: обязательные формы, сроки и способы совершения процессуальных действий; 2) процессуально-правовые формальности должны соблюдаться в установленной законом последовательности совершения действий под страхом признания ничтожным (несостоявшимся) соответствующего действия, если оно не было облечено в надлежащую, предписанную процессуальным законом форму.

Действующим гражданско-процессуальным законодательством установлены определенные формальности предъявления иска и его принятия (гл. 12 ГПК), обеспечения иска (гл. 13 ГПК), подготовки дела к судебному разбирательству (гл. 14 ГПК), проведения судебного разби

41

рательства (гл. 15 ГПК), вынесения решения (гл. 16 ГПК), обжалования и опротестования решения (гл. 34 ГПК). Неисполнение процессуальных формальностей в ряде случаев ведет к ничтожности самого действия.

Так, исковое заявление считается неподанным, если в соответствии с указанием судьи в установленный срок истец не исправил его формальные недостатки (ст. 130 ГПК); судебное решение, вынесенное с существенным нарушением процессуальной формы, должно быть отменено кассационной инстанцией (ст. 308 ГПК).

Процессуальный формализм призван обеспечить и гарантировать права участников гражданского судопроизводства, но не затруднять осуществление процессуальных прав.

Действующий закон стремится к гармоничному сочетанию обеих тенденций. Так, устанавливая определенные формальности подачи искового заявления, закон дает истцу возможность исправить совершенные в этом плане упущения в определенный срок (ст. 130 ГПК); устанавливая определенные сроки для совершения процессуальных действий, дает суду возможность восстановить пропущенный по уважительной причине срок или продлить его (ст. 104-105 ГПК).

При толковании закона относительно той или иной формальности следует исходить из того, что они установлены для обеспечения прав граждан, для упорядочения процесса, а не для затруднения обращения к суду.

3. Принцип судебного руководства процессом. Гражданский процесс по своей сути есть деятельность суда по применению норм материального права к тем спорным отношениям, которые стали предметом его рассмотрения. Суд - это орган государственной власти, призванный защитить нарушенные и оспоренные права и охраняемые законом интересы. Для этого он обладает определенными законом властными полномочиями. Отношения, которые складываются между участниками процесса и судом, являются публично правовыми и носят властный характер.

В гражданском процессе стороны пользуются полной свободой распоряжения объектом спора и процессуальными средствами защиты, для активности сторон в процессе создаются все возможности.

Руководящая роль суда в определении порядка и хода процесса как органа судебной власти, пределы и содержание ее определены ГПК. Суд по своему усмотрению реагирует на действия сторон: либо принимает их, либо нет. При этом он следит за тем, чтобы эти действия совершались правильно, в определенном законом порядке и не наносили ущерба нормальному ходу производства.

Деятельность сторон, в сущности, сводится к возбуждению соответствующей деятельности суда и к представлению ему материалов для вынесения правильного решения. Для этого суду предоставлена руководящая роль для определения порядка и хода производства, что и достигается принципом судейского руководства процессом. Этот принцип от

42

носится исключительно к внешней, формальной стороне процесса и не касается внутренней, содержательной его стороны. Суд не может указывать сторонам, какие требования они обязаны предъявлять, какие ходатайства возбудить, какой линии при защите своих прав держаться. Руководство суда не распространяется также на перенос процесса в кассационную инстанцию или же в стадию исполнения.

В соответствии с принципом судейского руководства суд или единолично председательствующий судья:

1) проверяет соответствие закону (правомерность) отказа истца от иска, признание иска ответчиком, мирового соглашения (ст. 34 ГПК);

2) проверяет исполнение сторонами (соблюдение сторонами) правовых формальностей, которым должны удовлетворять исковое заявление, кассационные жалобы, другие процессуальные бумаги (ст. 126-27, 286-287 ГПК) При несоблюдении установленных законом условий судья отказывает в принятии искового заявления (ст. 129 ГПК) либо оставляет кассационную жалобу или исковое заявление без движения (ст. 130, 288 ГПК);

3) принимает при наличии законных условий к тому встречный иск (ст. 132 ГПК), выделяет одно или несколько из соединенных требований в отдельное производство либо, напротив, объединяет дела для совместного их рассмотрения в целях более быстрого и правильного разрешения споров (ст. 128 ГПК),

4) при необходимости передает дело для рассмотрения в другой суд в соответствии с подсудностью спора либо если это поможет более быстро и правильно разрешить дело (ст. 122 ГПК),

5) принимает предусмотренные законом меры по подготовке дела к судебному разбирательству (ст 141 ГПК);

6) управляет (в лице председательствующего) ходом судебного заседания, обеспечивает порядок в ходе слушания дела (ст 145, 150-152, 164, 170 ГПК и др) В случае невозможности рассмотрения дела в данном судебном заседании суд откладывает разбирательство дела (ст. 162 ГПК);

7) в предусмотренных законом случаях приостанавливает производство по делу, прекращает производство по делу либо оставляет заявление без рассмотрения (гл 17-19 ГПК);

8) принимает меры к тому, чтобы производство совершалось по возможности быстро С этой целью он назначает для совершения процессуальных действий сроки, если они наперед не установлены законом (ст. 100 ГПК);

9) наконец, может смягчать для сторон и некоторых других участников процесса тяжкие последствия процессуального формализма. Для этого он устанавливает срок для исправления недостатков искового заявления (ст. 130 ГПК) или кассационной жалобы (ст 288 ГПК); продлевает установленные судом либо восстанавливает пропущенные по уважительной причине процессуальные сроки (Ст. 104-105 ГПК)

43

4. Принцип устности. Судопроизводство в суде может происходить в устной или письменной форме. В первом случае процессуальный материал представляется суду устно, во втором - в виде процессуальных документов, изложенных в письме. В устном судопроизводстве главное -устное состязание сторон перед судом, в письменном - обмен состязательными бумагами. При устной форме решающее значение при вынесении решения имеет сказанное слово, суд основывается лишь на том, что было высказано вслух в ходе заседания и в прениях; при письменной -суд постановляет решение на основе того, что изложено в письменных документах, решающее значение имеет то, что написано. Устность и письменность судопроизводства зависят не столько от того, как представляются в суд доказательства (устно или письменно), сколько от того, как суд воспринимает их, на чем он обязан основываться при постановлении решения: на сказанном в судебном слушании или на написанном в судебных бумагах. Поэтому судопроизводство будет устным, даже если стороны и подают в суде письменные ходатайства, объяснения, заявления, иные документы, однако если стороны обязаны в судебном заседании устно изложить содержание всех письменно поданных состязательных бумаг, и суд будет принимать во внимание только то, что было изложено устно. И, напротив, письменность останется основой судопроизводства, даже если стороны будут давать свои объяснения изустно, однако суд будет выносить решение лишь на основе того, как записано это выступление в протоколе суда.

Принцип устности судопроизводства не исключает и необходимости его документирования, протоколирования, что делается для облегчения проверки обжалуемого решения.

Первоначально процесс в судах был устным, так как у некоторых народов суд возникал порой раньше, чем создавалась и развивалась письменность Лишь когда грамотность стала обязательной для чиновников государственного аппарата, появляются и протоколисты, писцы, обязанные записывать все, что происходит в суде Однако проникновение письменной грамотности в суды еще не означает, как отмечалось выше, что процесс становится письменным Письменность как процессуальный принцип развивается лишь в средние века в каноническом (церковном) процессе (особенно инквизиционном), а затем проникает и в светские суды. В ходе судопроизводства ведутся подробные протоколы. То, что не нашло в них отражения, считается несовершившимся, не имевшим места быть. В России письменный процесс сложился постепенно со времен Судебника Иоанна Грозного и просуществовал до реформ 1864 г.

Устность судопроизводства есть, несомненно, общедемократическое, общечеловеческое достижение в организации правосудия.

В действующем российском законодательстве принцип устности закреплен в ст. 146 ГПК: «Разбирательство дела происходит устно». Это

44

общее правило конкретизировано в постановлениях закона, регламентирующих проведение судебного разбирательства: суд ведет заседание устно (ст. 150-155 ГПК и след.), объяснения лиц, участвующих в деле, и показания свидетелей устные (ст. 166, 170, 172 ГПК), после чего могут быть устно обсуждены лицами, участвующими в деле, судебные прения заслушиваются судом (ст. 184-185 ГПК), судебное решение объявляется присутствующим (ст. 190 ГПК).

Устно проводятся заседания и в кассационной и надзорной инстанциях (ст. 296-304, 323 ГПК), однако там принцип устности действует с изъятиями, ибо определение основывается не только на том, что было высказано в заседании коллегии, но и на письменных материалах дела.

5. Принцип непосредственности. Принцип непосредственности регулирует вопросы работы суда с доказательствами. Он может быть выражен следующим правилом: суд должен устанавливать фактические обстоятельства дела на основании личного ознакомления с относящимися к делу доказательствами, отдавая при этом предпочтение первоначальным перед производными.

Принцип непосредственности не запрещает пользоваться производными доказательствами, если отсутствуют первоначальные, но он требует, чтобы суд не прибегал к производным доказательствам при наличии первоначальных.

Из принципа непосредственности следует, что

1) восприятие доказательств происходит, как правило, в заседании суда, которому предстоит постановить решение. При этом члены суда должны лично осмотреть вещественные доказательства, прочесть письменные доказательства, изучив их с точки зрения содержания и формы, выслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей и т.п. В действующем законодательстве эти положения нашли отражение и свое закрепление в ст. 168-173, 175, 178, 180 ГПК;

2) решение должно быть постановлено только теми судьями, которые непосредственно воспринимали фактические материалы дела. Поэтому и состав судей должен быть неизменным в ходе судебного заседания. В случае изменения состава суда (необходимости замены одного из судей) дело должно быть вновь рассмотрено по существу с самого начала. Это правило закреплено в ст. 146 ГПК.

Полное проведение принципа непосредственности не всегда возможно. Закон содержит и ряд отступлений от этого принципа

1. Некоторые доказательства суд не может воспринять лично и непосредственно, поскольку они находятся далеко от места расположения суда (в другом городе или районе). В этом случае суд, рассматривающий дело, поручает местному суду непосредственно исследовать доказательства (произвести допрос свидетелей, осмотр на месте и т.д.), а сам использует

45

протоколы и иные материалы, собранные при выполнении поручения (ст. 51-52 ГПК).

2. До рассмотрения дела возможно возникновение опасности исчезновения доказательств в будущем (свидетель уедет в командировку за границу и его нельзя будет допросить, товары, купленные в магазине, могут испортиться и т.п.). В этом случае судья принимает меры к обеспечению доказательств, а затем в судебном заседании используются материалы, собранные в порядке обеспечения доказательств, - протоколы допроса свидетелей, осмотра вещественных доказательств (ст. 57-59 ГПК).

6. Принцип непрерывности. Судебное разбирательство может происходить непрерывно или же по частям в установленной законом последовательности, когда между частями судебного разбирательства существуют более или менее значительные промежутки во времени.

В первом случае судопроизводство основано на начале непрерывности, во втором - на начале деления судебного разбирательства на самостоятельные стадии. Первый порядок характеризуется концентрацией процессуального материала. В этом случае в одном и том же заседании суда допрашиваются все свидетели, делаются им очные ставки в случае разногласия между их показаниями, рассматриваются все документы, их сопоставляют между собой и соотносят с показаниями свидетелей, заключением эксперта, и, наконец, заслушиваются прения сторон по поводу всех обстоятельств дела. При таком порядке судебного разбирательства у судей, которые сосредоточиваются на рассмотрении данного дела, складывается цельное впечатление о нем, которое они и отразят в решении, выносимом после рассмотрения дела по существу.

Принцип непрерывности означает, что разбирательство дела от начала его рассмотрения до постановления судебного решения должно происходить непрерывно, кроме перерывов для отдыха.

До окончания разбирательства дела или до отложения дела слушанием суд не вправе рассматривать другие дела. В случае отложения дела новое разбирательство производится с начала. Решение суда должно быть вынесено немедленно по окончании разбирательства дела.

В действующем законодательстве принцип непрерывности закреплен в ч. 3 ст. 146 ГПК. Закон допускает из этого принципа и некоторые исключения. Так, при особой сложности дела суд может отложить на срок не более 3 дней составление мотивировочной части судебного решения, однако

резолютивная часть выносится немедленно и объявляется в том же заседании, в котором закончено разбирательство дела (ст. 203 ГПК). Суд также может при отложении разбирательства дела допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют все лица, участвующие в деле; тогда вторичный их вызов допускается в исключительных случаях (ст. 162 ГПК).

Глава III. ГРАЖДАНСКИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

§ 1. ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

При осуществлении правосудия по гражданским делам между судом и лицами, участвующими в процессе рассмотрения и разрешения дела, а также исполнения решения суда, складываются и развиваются общественные отношения, регулируемые гражданским процессуальным правом. Деятельность суда как властного органа осуществляется всегда в специальной процессуальной форме, установленной рамками правил, составляющих систему гражданского процессуального права. Через гражданские процессуальные отношения раскрывается механизм гражданского процессуального регулирования при производстве конкретного дела. В результате урегулирования нормами гражданского процессуального права общественные отношения становятся гражданскими процессуальными правоотношениями и составляют предмет гражданского процессуального права. Таким образом, гражданские процессуальные отношения можно определить как общественные отношения между судом и участниками процесса, возникающие и развивающиеся при осуществлении правосудия по конкретному делу, урегулированные нормами гражданского процессуального права.

Понятие гражданских процессуальных отношений в правовую науку введено О. Бюловым. Гражданское процессуальное отношение конструировалось им как обычное обязательственное отношение гражданско-правового характера, в котором стороны и суд имеют права и обязанности. Гражданский процесс при этом рассматривался в виде единого правоотношения с несколькими субъектами, развивающегося постепенно по ступеням-стадиям. Бюловская теория гражданского процесса как правоотношения на долгие годы стала основной теорией науки процессуального права. Среди русских процессуалистов были продолжатели теории Бюлова и ее противники. Самым стойким последователем Бюлова стал А.Х. Гольмстен, много и тщательно разрабатывавший эту теорию применительно к русской науке¹. С критикой бюловского направления и обоснованием самостоятельной теории властеотношений выступил русский

Гольмстен А. Х. Учебник русского гражданского процесса. СПб., 1885, Юридические исследования и статьи. СПб., 1894. Т. 1; Юридическая квалификация гражданского процесса. СПб., 1916; В зашит) процессуальной теории О. Бюлова. //Журнал Министерства юстиции. 1916. Ноябрь.

47

правовед Г.А. Нефедьев¹. С появлением в печати его труда дальнейшее развитие русской процессуальной науки долгое время находится в плане постоянных дискуссий между сторонниками и противниками бюловского направления.

Наука процессуального права в нашей стране приступила к систематическому изучению проблемы гражданского процессуального отношения лишь в 50-е годы. Первоначально процессуальные правоотношения исследуются в учебной литературе, позже - в статьях, монографиях, диссертациях. Понятию процессуального отношения, его структуре теория гражданского процессуального права уделяет серьезное внимание². Надо полагать, что такой интерес и обширная разработка данной проблемы связана с общим стремлением процессуалистов укрепить законность в правосудии по гражданским делам и выяснить механизм действия норм гражданского права. Определение понятия процессуального правоотношения необходимо для проведения различия между процессом как деятельностью, процессуальным правом и материальным правоотношением, предметом процессуального отношения. В настоящее время наукой гражданского процессуального права признано бесспорным то, что процессуальные правоотношения - вид правовых отношений со всеми присущими последним качествами, они составляют предмет гражданского процессуального права. Будучи самостоятельным видом, они обладают только им присущими особенностями, отражая в себе черты, характеризующие особенности гражданского процессуального права как самостоятельной (автономной) отрасли права, и самостоятельны как вид настолько, насколько самостоятельно гражданское процессуальное право.

Более ясное представление о гражданском процессуальном правоотношении складывается тогда, когда оно рассматривается не только как единое целое, но и в виде отдельных составляющих его элементов, к числу которых относятся субъекты, содержание и объект правового отношения.

Субъекты. Нормы гражданского процессуального права, регламентируя все отношения между судом и лицами, участвующими в процессе, наделяют каждого участника процесса самостоятельным комплексом процессуальных прав и обязанностей. Поэтому субъектами процессуальных отношений являются суд и все лица, участвующие в процессе. Лиц, участвующих в процессе, по целям и задачам участия принято делить на две группы: лица, участвующие в деле (ст. 29 ГПК), и лица, со

1 См.: Несфедьев Г.А. к учению о сущности гражданского процесса. Казань, 1871.

2 Чечина Н. А. Гражданские процессуальные правоотношения. Л., 1962; Щеглов В.Н. Гражданские процессуальные правоотношения. М., 1966; Зейдер Н.Б. Гражданские процессуальные правоотношения. Саратов, 1965.

48

действующие осуществлению правосудия, представители сторон и третьих лиц, свидетели, переводчики, эксперты, органы государственного управления и органы местного самоуправления. Процессуальные права суда связаны с его компетенцией и выполняемой функцией, тем самым они являются обязанностями перед государством и обществом. Не имея процессуальных прав и не становясь субъектом правоотношений, суд не мог бы выполнить лежащих на нем задач и не мог бы осуществить свои обязанности. От имени суда как субъекта процессуальных отношений могут выступать: судья единолично или коллегиальный состав судей, в их числе президиум суда, или судья и два народных заседателя. В стадии судебного исполнения от имени суда как полноправный субъект процессуальных отношений выступает судебный пристав-исполнитель, правовое положение которого требует еще своего изучения. Участниками процесса, а следовательно, и субъектами гражданских процессуальных отношений, могут стать граждане и организации (коллективные образования), а именно граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства, российские и иностранные организации, пользующиеся правами юридического лица, а также Российская Федерация, субъекты РФ и органы местного самоуправления.

Содержание гражданского процессуального правоотношения. В процессе осуществления правосудия его участники наделяются субъективными правами и обязанностями, которые определяют поведение их в рамках складывающихся отношений и составляют его содержание. Процессуальные отношения - это отношения между двумя субъектами, одним из которых является суд. Правам и обязанностям суда соответствуют права и обязанности других субъектов гражданских процессуальных отношений (истца, ответчика, прокурора, свидетелей и других лиц - участников процесса). Особенность прав суда как субъекта процессуальных отношений в том, что они полностью совпадают с его обязанностями представителя судебной власти, осуществляющего правосудие от имени государства. Так, суд не только вправе, но и обязан принять к рассмотрению и разрешить подведомственное ему дело, назначить в необходимых случаях проведение экспертизы. Некоторые права суда носят диспозитивный характер: от его усмотрения зависит, вызвать или не вызвать свидетелей, отложить дело, произвести осмотр на месте. Процессуальные права лиц, участвующих в процессе, соответствуют обязанностям суда. Осуществление процессуальных прав и обязанностей обеспечивает объективное и справедливое разрешение гражданских дел. Вступая в процессуальные отношения с участниками процесса, суд, сохраняя беспристрастность, обязан создавать необходимые условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела. Для этого он разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий и в случаях,

49

предусмотренных настоящим Кодексом, оказывает им содействие в осуществлении их прав.

§ 2. ПРЕДПОСЫЛКИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Для возникновения гражданских процессуальных правоотношений необходимы три предпосылки: а) нормы гражданского процессуального права; б) юридические факты; в) правосубъектность участников правоотношений.

1. Нормы гражданского процессуального права - общеобязательные правила поведения, направленные на регулирование отношений, складывающихся в связи с судебной деятельностью по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Нормы гражданского процессуального права характеризуются общими для любой отрасли права качествами. Они представляют собой правила поведения, зафиксированные в законе. Нормы гражданского процессуального права определяют задачи,

содержание и способы воздействия на волю субъектов, участников гражданского процесса. Нормы гражданского процессуального права - общеобязательные правила поведения участников гражданского процесса. Их общий и обязательный характер предопределен необходимостью применять правовые правила одинакового масштаба к различным людям. Они регулируют поведение всех субъектов, подпадающих под признаки (условия), предусмотренные правилами. Как общие правила поведения нормы гражданского процессуального права предусматривают рамки возможного и должного поведения всех участников гражданского процесса.

Юридически значимый вид общественных отношений может быть весьма широк или предельно узок, но он всегда должен быть строго определен. Так, одни нормы регулируют отношения между судом и третьими лицами, другие - между прокурором и судом, а третьи – между судом и свидетелями. Ни на кого, кроме суда, третьих лиц, прокурора и свидетеля, они не распространяются. Действие нормы не исчерпывается случаями ее применения. Норма принятая, но не применяемая, не бездействует. Одним своим существованием она воздействует на поведение субъектов, которые добровольно подчиняют свое поведение ее содержанию, т.е. оказывает на них свое регулирующее воздействие.

Общий характер процессуальных правил, отражение качественной идентичности, неизменности содержания всех регулируемых ими отношений, независимо от количественного и персонального различия в субъектном составе отношений, означает обязательную однозначность поведения индивидов, оказавшихся в юридически идентичной ситуации.

50

Общеобязательность норм предполагает неопределенность числа повторяемости регулируемых ими отношений. Общий характер гражданских процессуальных норм не влечет за собой обязательного многократного или периодического их применения. Юридически значимое содержание охватываемых нормой отношений все время остается неизменным, оно предопределено заранее, но только оно, а не количество конкретных отношений, которые подпадают под непосредственное регулирующее воздействие нормы. Это количество всегда неопределенно и зависит от конкретной процессуальной ситуации. Каждая норма рассчитана на возможное неоднократное применение. Неопределенность - именно то проявление общего характера нормы, которое вытекает из невозможности заранее установить, предусмотреть или предопределить количество случаев применения нормы. Следовательно, в общем характере процессуальных норм фокусируется диалектическое сочетание противоречивых признаков. Качественной идентичности, единству содержания регулируемых нормой отношений противостоит многообразие их индивидуальных характеристик. Видовой тождественности субъектов, предусмотренных правовой нормой, соответствует персональное разнообразие субъектного состава каждого конкретного отношения.

Адресат процессуальных норм известен и конкретен, что не меняет общего характера процессуальных норм. Большинство норм (в силу множественности физических и юридических лиц, государственных органов и должностных лиц с идентичными правами и обязанностями) невозможно сформулировать путем абсолютной персонификации субъектов регулируемых отношений (например, назвать конкретного индивида, суд первой инстанции или прокурора района). В этом нет практической необходимости, ибо применение норм о подсудности и подведомственности, установление прав и обязанностей граждан и юридических лиц полностью индивидуализирует субъектный состав каждого отдельного отношения. Количественная неопределенность случаев применения процессуальной нормы не требует обязательной абстрактности их адресата. Процессуальные нормы регулируют качественно ограниченный вид общественных отношений (процессуальные отношения) и качественно ограниченный круг поведения субъектов общественных отношений (лиц, участвующих в процессе).

Каждая норма права в пределах видовой конкретности абсолютно четко очерчивает круг субъектов, поведение которых она регулирует. Конкретность адресата нормы определяется простым указанием на объект ее воздействия. Иными словами, определенность адресатов нормы соответствует определенности того вида общественных отношений, которые она регулирует. Субъекты норм гражданского процессуального права могут считаться абстрактными лишь в том смысле, что норма имеет в виду индивидуально неопределенного, неперсонифицированного участника про

51

цесса, и конкретными в том смысле, что нормы наделяют процессуальными правами и обязанностями участников процесса, каждого индивидуально.

Регулирующее воздействие норм гражданского процессуального права как общих, обязательных правил проявляется в их воспитательном воздействии, осуществляемом как в статике, так и в динамике. В первую очередь оно проявляется в том, что обеспечивает выполнение судебной деятельностью задач гражданского судопроизводства не только путем правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданских дел, но и способствует «укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к праву и суду» (ст. 2 ГПК в редакции Федерального закона от 7 августа

2000 г. № 120-ФЗ).

Воспитательное воздействие осуществляется непосредственно содержанием норм, как правил поведения, а также при их реализации в судебных актах, постановляемых в процессе осуществления правосудия по гражданским делам. Практическая реализация воспитательного воздействия в нынешних условиях связана с глубокими переменами во внутренней экономической жизни нашего общества, а также существенным обновлением законодательства. Именно поэтому необходимо с позиций нового правового мышления, с учетом нового правосознания не только теоретически осмыслить проблему воспитания судом, но и разработать эффективный механизм его реализации.

Деятельность суда осуществляется по правилам (нормам), составляющим систему гражданского процессуального права, а каждая из процессуальных норм, будучи общей к обязательным правилам поведения участника процесса, определяет не только объем прав и обязанностей его, но и способы и средства воздействия на его поведение (волю), т.е. оказывает на него воспитательное воздействие. Реализация процессуальных правил (норм) обеспечивает установленное законами необходимое поведение субъектов процессуальных отношений, способствует формированию у них уважительного отношения к праву и суду.

В целях обеспечения выгодного и удобного обществу поведения нормы, воздействуя на волю конкретных субъектов, подчиняют их поведение установленными правилами, обеспечивают необходимость, неизбежность и предопределенность требуемого поведения.

Отличительной особенностью правового воспитания судом является то, что реализация его обеспечена возможностью государственного принуждения к определенному субъекту, подпадающему под действие конкретного правового правила.

Задача воспитания через принуждение заложена в каждой правовой норме, применяемой судом. Характер и суть воспитательного воздействия

52

можно проследить при одновременном анализе содержания нормы как таковой и механизма применения ее судом.

Цель судебной деятельности - принуждение субъекта к выполнению правил, фиксированных нормой, к определенному ею поведению. Следовательно, механизм осуществления воспитательного воздействия гражданского судопроизводства можно свести к краткой формуле: воспитание через принуждение, обеспеченное возможностью применения гражданских процессуальных санкций как способа реализации процессуальной ответственности, осуществление воспитания и его результативность зависит от нескольких факторов:

а) эффективности судебной деятельности, ее строгого соответствия принципу законности, включает в себя быстрое, беспристрастное, объективное рассмотрение каждого дела, вынесение законных и обоснованных решений, а также обязательное и своевременное их исполнение;

б) разработки нового процессуального законодательства, которое должно включить в свой состав статьи, полно формулирующие правила, которые могут (и будут) способствовать формированию уважительного отношения у граждан к праву и суду;

в) становления и развития правосознания в обществе, в котором уважение к суду и закону станет приоритетной формой мышления и поведения, а не основой негативного поведения (негативного отношения к судебной деятельности).

2. Вторая предпосылка гражданских процессуальных правоотношений - юридические факты.

Предпосылками или основаниями к возникновению гражданских процессуальных правоотношений являются юридические факты, предусмотренные законом. К ним относятся действия суда и участников процесса, регулируемые нормами процессуального права, совершаемые в определенной последовательности, предусмотренной процессуальным правом. События не могут рассматриваться как факты, непосредственно порождающие гражданские процессуальные

правоотношения, они могут послужить основанием, толчком к совершению действий, в результате которых и возникнет процессуальное отношение. Например, факт смерти одной из сторон может повлечь прекращение производства по делу не сам по себе непосредственно, а через действие суда, совершенное в связи с фактом смерти. Особенность юридических фактов в том, что для возникновения отношения недостаточно одного факта, а необходим так называемый «юридический состав», т.е. группа фактов, одним из которых должно быть действие суда. Например, гражданское процессуальное правоотношение суд - истец возникает только вслед за совершением двух действий: подача заявления истцом и принятие (отказ) заявления судом.

53

Ни одно процессуальное отношение не может возникнуть без действия суда, так как каждое регулирует отношения именно с судом - обязательным субъектом всех гражданских процессуальных отношений. К особенностям фактов, порождающих гражданские процессуальные правовые отношения, относится обязательная последовательность (очередность) в их возникновении. Не может сложиться, к примеру, отношения суд - третье лицо или суд - ответчик, если еще не возникло отношение суд - истец.

3. Третья необходимая предпосылка, условие для возникновения гражданских процессуальных правоотношений - это наличие правосубъектности у субъектов отношений (см. подробно гл. IV). В литературе в понятии правосубъектности объединены правоспособность и дееспособность: первая - как способность иметь гражданские процессуальные права и обязанности (правоспособность), вторая - как способность осуществлять в суде соответствующие процессуальные права (дееспособность).

Гражданская процессуальная правоспособность сторон и третьих лиц (ст. 31 ГПК) связана с правоспособностью в материальном праве с той, которая определяет возможность их быть субъектами гражданского, трудового, семейного, кооперативного права и защищать свои права в суде. Гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве. Полная дееспособность признается за совершеннолетними гражданами, т.е. достигшими 18-летнего возраста. Из этого правила ГК РФ допускает два изъятия: полная дееспособность может возникнуть у гражданина до достижения им 18 лет в случае вступления в брак, если ему в установленном порядке снижен брачный возраст, или в случае эмансипации (ст. 27 ГК РФ) с 16 лет. Права и интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, как и граждан, признанных ограниченно дееспособными, защищаются в суде их законными представителями.

Коллективные организации могут участвовать в процессе, если они обладают материально-правовой правосубъектностью, которая возникает в момент их организации и прекращается в момент ликвидации. Правоспособность прокурора и организаций, участвующих в процессе в соответствии со ст. 41, 42 ГПК, определяется соответствующими законодательными актами, определяющими цели и задачи их деятельности.

§ 3. ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Обладая всеми качествами, характеризующими правоотношения как общественное отношение, урегулированное нормами права, гражданские

54

процессуальные отношения обладают только им присущими особенностями (признаками), а именно: в гражданском процессуальном правоотношении всегда только два субъекта, один из которых - суд. Это первая особенность гражданских процессуальных правоотношений. Двухсубъектная структура гражданских процессуальных отношений предполагает отношение между судом и каждым из участников процесса и исключает возможность возникновения отношений между участниками процесса без суда. В процессуальной литературе было высказано мнение, что процессуальные отношения могут складываться между отдельными участниками процесса помимо суда¹. Это мнение нами не разделяется.

Суд руководит ходом процесса, направляет действия лиц, участвующих в процессе, обеспечивает выполнение и осуществление ими прав и обязанностей, выносит постановления, имеющие властный характер, разрешает материально-правовой спор, чем и осуществляет защиту нарушенного или оспоренного субъективного права. Руководящая роль суда в процессе, властный характер его действий, содержание правомочий и обязанностей определяются содержанием и особенностями норм гражданского процессуального права, которые он применяет. Применение норм права судом, установление обстоятельств, требующих правовой регламентации, обеспечивают законность правосудия, охрану государственных и общественных интересов. Суд при этом выступает как участник

процессуальных отношений, как властный орган, наделенный полномочием разрешать правовые вопросы, которые могут возникнуть в связи с рассмотрением конкретного дела².

Наделяя суд правом требовать от участников процесса поведения в рамках предоставленных им процессуальным законодательством правомочий, государство одновременно с этим устанавливает и для самого суда рамки дозволенного поведения, а также формы ответственности за неисполнение обязанностей.

Объем прав и обязанностей суда по отношению к каждому субъекту процессуальных отношений установлен содержанием норм гражданского процессуального права в соответствии и в зависимости от целей участия лица в процессе.

В литературе отстаивается и иной взгляд на содержание процессуальных правоотношений. М.А. Гурвич, не отрицая того, что в отдельных

Козлов А.Ф. Место суда среди других субъектов советского гражданского процессуального права // Ученые труды. СОИ. 1966. Вып 6. С. 148, Жерулис И.А. Сущность советского гражданского процесса. Вильнюс, 1961). Г ('-2, 64

2 Осипов Ю.К. Элементы и стадии применения норм советского гражданского процессуального права. // Проблемы применения норм гражданского процессуального права. / Под ред. В.М. Семенова Свердловск, 1976. С 18

55

случаях процессуальные отношения суда с другими субъектами строятся по принципу сочетания прав с корреспондирующими им обязанностями, считает, что процессуальные права по юридической природе являются правами на одностороннее волеизъявление, которым не противостоит соответствующая обязанность¹.

Вторая особенность гражданских процессуальных правоотношений состоит в том, что они всегда выступают в правовой форме, вне которой существовать не могут. Правовая форма процессуальных отношений не только способ их фиксации и закрепления, но и неотъемлемая составная часть. Неотъемлемость гражданских процессуальных правоотношений определяется тем, что любое из процессуальных правоотношений возникает из действий суда и лиц, участвующих в процессе, которые совершаются по правилам процессуального закона. Действия, не дозволенные законом, не порождают правовых последствий. Каждое процессуальное действие лица, участвующего в процессе, должно быть разрешено законом, поэтому влечет не только правовые последствия для суда, к которому оно обращено, но влияет и на процессуальное положение каждого участвующего в процессе и обязательно облекается в правовую форму.

Третья особенность гражданских процессуальных правоотношений - их системность. Гражданские процессуальные отношения складываются и видоизменяются в период судебной деятельности в соответствии со стадиями ее, создавая систему.

Система гражданских правоотношений индивидуальна и самостоятельна для каждого дела. Она находится в постоянном движении в зависимости от хода процесса, стадии производства, количества субъектов, участвующих в процессе.

Любое отдельно взятое процессуальное отношение есть элемент (составная часть) системы гражданских процессуальных отношений, определяющих развитие процессуальных действий в процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел.

Основой единства системы гражданских процессуальных отношений служит предмет судебной деятельности - спорное материально-правовое отношение. Материально-правовое отношение определяет возможность и необходимость возникновения и существования каждого процессуального отношения и системы в целом, ибо каждое процессуальное отношение возникает в связи с необходимостью разрешения гражданского дела, в основе которого лежит материальное правоотношение.

Система отношений есть самостоятельная группа качественно однородных общественных отношений, характеризующихся неповторимыми индивидуальными признаками.

Вопрос о единстве процессуального правоотношения и его структуре связан с понятием сложного и элементарных правоотношений и соотношением между ними. Элементарные правоотношения входят в состав сложного правоотношения, образуют его и охватываются им; вне его они самостоятельно существовать не могут. Развитие сложного правоотношения может заключаться в смене составляющих его элементарных правоотношений, в прекращении одних и возникновении новых.

Среди процессуалистов нет спора о том, что по каждому производству складываются многочисленные процессуальные правомочия и обязанности, связывающие суд с истцом, ответчиком, прокурором, третьими лицами, а также со свидетелями, экспертами и т.д. Однако правоотношения между судом и истцом, судом и ответчиком самостоятельно существовать не могут и смысла не имеют. В таком же положении находятся и правоотношения суда с другими участниками процесса.

Правильно было замечено еще Е.В. Васьковским, что одним из субъектов в каждом из рассматриваемых отношений является суд, поэтому все они объединяются тождеством существенного элемента и образуют одно целое¹. К тому же в отношении всех этих субъектов суд облечен единой и неделимой правообязанностью разрешить дело. Но если характер элементарных частей единого процессуального правоотношения имеет отдельные связи, различаемые по субъектам, то тем более такой характер присущ отдельным правомочиям и обязанностям.

Разумеется, не в каждом процессе реализуется вся процессуальная г. форма, например участие прокурора, третьих лиц, предоставление немедленного исполнения решения и т.д. Поэтому форма каждого конкретного * процесса содержит ряд потенциальных частей, которые как правовая возможность всегда налицо в любом производстве.

Таким образом, нормы гражданского процессуального права отличаются от иных норм и определяют специфические особенности гражданских процессуальных отношений следующими моментами и 1 Нормы гражданского процессуального права всегда общие правила поведения, предписанного для суда и лиц, участвующих в процессе. Собственно процессуальные отношения могут складываться и существовать только между судом и лицами, участвующими в процессе. Субъектами процессуального права и процессуальных отношений могут стать те граждане, организации, которые в соответствии с процессуальными правилами могут стать участниками процесса.

2. Объект норм процессуального права - судебная деятельность как совокупность действий суда и лиц, участвующих в процессе. Процессуальные отношения возникают из процессуальных действий, которые и

Гурвич М.А. Судебное решение М.1976 С 13-38

56

1 См. Васьковский Е. В. Курс гражданского процесса Т 1 М, 1913 С 686

57

выступают по отношению к ним как элемент юридического состава. Этим обусловлена возможность существования процессуальных отношений только в правовой форме.

3. Санкции, обеспечивающие применение процессуальных норм, применяются судом - субъектом процессуальных отношений, вследствие чего процессуальные отношения как властеотношения закрепляют неравные права субъектов.

4. Собранные в отрасль нормы образуют четкую систему взаимосвязанных процессуальных правил. Системность норм порождает системность действий суда по применению норм и обуславливает системность возникновения, развития и прекращения процессуальных правоотношений. Первым возникает отношение суд - заявитель, после него последовательно в зависимости от стадии процесса возникают отношения между судом и иными участниками процесса.

Раздел II. ИСКОВОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава IV. ЛИЦА, УЧАСТВУЮЩИЕ В ДЕЛЕ

§ 1. ПОНЯТИЕ ЛИЦ, УЧАСТВУЮЩИХ В ДЕЛЕ

Среди субъектов гражданского процессуального отношения необходимо выделить прежде всего суд - орган, осуществляющий правосудие, а также всех иных субъектов процесса, которые участвуют в рассмотрении гражданского дела.

Правовое положение всех этих лиц очень разнообразно. Например, истец возбуждает дело для того, чтобы защитить кем-либо нарушенные свои права или охраняемые законом интересы; третье лицо вступает в дело на тот случай, если после рассмотрения дела ему придется отвечать по регрессному иску, который может предъявить к нему ответчик; эксперт оказывается вовлеченным в процесс в связи с тем, что суд вынес определение о назначении экспертизы и поручил проведение экспертного исследования именно ему; прокурор вступает в дело о признании лица недееспособным, так как закон обязывает его дать заключение по такому делу; свидетель вызывается в суд для дачи показаний о дорожно-транспортном происшествии; ответчик вызван в суд в связи с исковым заявлением, в котором

его обвиняют в неисполнении своей обязанности об уплате алиментов несовершеннолетним детям, и т.д., и т.п.

Нетрудно заметить, что у всех этих субъектов разные интересы.

Выделим основную группу, которой законодатель присвоил наименование лиц, участвующих в деле. С точки зрения обывательской, все участвуют в деле: и истец с ответчиком, и свидетели, и адвокат, и переводчик. Но понятие лица, участвующего в деле, следует определить применительно к тому специальному юридическому смыслу, который предусмотрен законом.

Закон (ст. 29 ГПК) относит к лицам, участвующим в деле, следующих субъектов: стороны (истец и ответчик), третьи лица; прокурор; органы государственного управления; профсоюзы, государственные предприятия, учреждения, организации, граждане, участвующие в процессе по основаниям, указанным в ст. 4 и 42 ГПК; заявители и заинтересованные граждане, органы госуправления, государственные предприятия, учреждения и т.д. по делам, перечисленным в ст. 231 и 245 ГПК.

Что же позволяет отличать «лиц, участвующих в деле» от других субъектов? Первый признак - наличие юридической заинтересованности. Стороны и третьи лица имеют в деле материально-правовой юридический интерес: в результате разрешения дела одна из сторон может приобрести какое-либо материальное благо, другая - его лишиться. Для истца, ответчика, третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, это всегда прямой интерес, так как судебные решения непосредственно влияют на право и обязанности указанных лиц. Для третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, интерес носит косвенный характер, так как решение на права и обязанности такого третьего лица прямо не влияет, он заинтересован в том, чтобы решение по основному иску не оказало отрицательного влияния на судьбу регрессного иска.

Ни прокурор, ни органы государственного управления материального правового интереса в деле не имеют, так как не состоят в спорных правоотношениях ни с одной из сторон. Их интересы в деле, безусловно, имеют юридический характер, но это не материальный, а общегосударственный (прокурор) или общественный (органы государственного управления) интерес.

Необходимо иметь в виду и еще одно существенное обстоятельство. Именно лица, участвующие в деле, своими действиями оказывают влияние на возникновение и ход процесса; они вправе возбуждать дело, а в некоторых случаях требовать его прекращения; они вправе обжаловать решение, могут обращаться с просьбой к должностным лицам о принесении протеста в порядке надзора и т.д.

Среди лиц, участвующих в деле, перечисленных в ст. 29 ГПК, не упоминаются судебные представители. Некоторые авторы считали, что это неверно, так как судебные представители играют в процессе самостоятельную роль¹.

Другие, наоборот, полагают, что у судебных представителей нет юридического интереса, они не имеют самостоятельных процессуальных прав и действуют от имени и в интересах представляемых ими лиц, которым и предоставлено законом право совершения этих действий².

С этими доводами трудно согласиться. Даже договорные представители (адвокаты, юрисконсульты и др.) имеют в процессе самостоятельные процессуальные права. Конечно, для вступления в процесс они должны представить соответствующую доверенность на право ведения дела. Предъявив такую доверенность в суд, в дальнейшем они действуют по своему разумению. Разве им нужно полномочие на совершение всех процессуальных действий? Они самостоятельно решают вопрос об истребовании и представлении судебных доказательств, о заявлении самых различных ходатайств, о правовом обосновании предъявленных от имени истца или ответчика требований. Только в особых случаях, предусмотренных ст. 46 ГПК, они могут совершать действия по особой доверенно

См., напр.¹ Мельников А.А Курс гражданского процессуального права Т. 1.М., 1981 С 302 и др
2 Шакарян М С. Гражданский процесс М, 1993. С. 78.

60

сти. Если признать, что представители якобы не имеют самостоятельных процессуальных прав, надо было бы прийти к выводу, что они не являются субъектами процессуального права, что, мягко говоря, нелогично.

Показательно, что сторонники изложенной выше точки зрения на судебное представительство полностью игнорируют то обстоятельство, что помимо договорных представителей в процессе могут выступать законные представители (родители, усыновители, опекуны), которые имеют в деле юридический интерес и, бесспорно, владеют всем комплексом процессуальных прав и обязанностей, для реализации которых никаких особых доверенностей не требуется. Например, ребенок получил в дар

или по наследству определенное имущество, которое было «захвачено» родственниками. Матери не нужна какая-либо доверенность на возбуждение дела в суде. Суд отказал в удовлетворении иска, а мать тем не менее подает кассационную жалобу. Неужели от нее такую жалобу не примут? Бесспорно, примут. Это лучшее доказательство того, что законный представитель - это лицо, участвующее в деле.

Лица, участвующие в деле, наделены значительным комплексом процессуальных прав, которые свидетельствуют об особом положении этих лиц по сравнению с другими субъектами процесса. Закон (ст. 30 ГПК) достаточно полно определяет состав прав, которыми пользуются лица, участвующие в деле. Прежде всего они вправе знакомиться со всеми материалами, которые имеются в деле. Они могут делать выписки из материалов, снимать копии. Это касается как собственных документов, так и материалов, представленных другими лицами, прокурором, органами государственного управления и др. Кстати, судебный представитель, действующий на основе ордера юридической консультации и доверенности, вправе делать копии, выписки и знакомиться с материалами дела без какого-либо особого полномочия от представляемого на совершение именно этих действий. Это его собственные процессуальные права как представителя. Лица, участвующие в деле, активно действуют в судебном разбирательстве: могут заявлять отводы составу суда, прокурору, секретарю судебного заседания; вправе представлять доказательства, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам, давать объяснения об известных им обстоятельствах, имеющих значение для дела. Такие объяснения сторон и третьих лиц подлежат проверке и оценке наряду с другими собранными по делу доказательствами (ст. 60 ГПК). Лица, участвующие в деле, имеют право заявлять ходатайства: об истребовании доказательств, назначении экспертизы, обеспечении иска, приостановлении производства по делу и т.д. В ходе процесса лица, участвующие в деле, вправе давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, они могут возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, а также любых субъектов, которые высказали их в ходе процесса. Лица, участвующие в деле, имеют право обжаловать или опротестовать (прокурор) решения или определения в надлежащем порядке и в установленные законом сроки. Они имеют также и иные процессуальные права, предусмотренные в законе.

В ст. 30 ГПК указывается, что лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им правами и исполнять предусмотренные законом обязанности. Злоупотребление правом или неисполнение установленной в законе обязанности может повлечь применение санкций либо неблагоприятно отразиться на содержании судебного решения. «Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений» (ст. 50 ГПК). Например, сторона (истец или ответчик) не реализует предоставленную ей законом возможность активной защиты своих прав и интересов. В этом случае истец получит судебное решение об отказе в иске, а ответчик - решение об удовлетворении иска.

Безответственное отношение к своим правам и неисполнение обязанности может поставить лицо, участвовавшее в деле, в положение субъекта, к которому применяется санкция. За невыполнение обязанности по представлению в суд письменных доказательств (при отсутствии уважительных причин) виновные должностные лица и граждане, участвующие или не участвующие в деле, подвергаются штрафу до 50 минимальных размеров оплаты труда, а в случае неисполнения повторного и последующих требований - штрафу в размере до 100 минимальных размеров оплаты труда (ст. 65 ГПК). Такая же санкция установлена за непредставление вещественных доказательств (ст. 70 ГПК).

§ 2. ГРАЖДАНСКАЯ ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ПРАВОСПОСОБНОСТЬ И ДЕЕСПОСОБНОСТЬ

1. Гражданская процессуальная правоспособность - предусмотренная законом возможность иметь процессуальные права и нести процессуальные обязанности. Она тесно связана с гражданской правоспособностью (ст. 17, 18 ГК РФ), но не тождественна ей. В порядке гражданского судопроизводства рассматриваются дела, возникающие не только из гражданских правоотношений, но и из административных, трудовых, семейных, налоговых, государственных и иных правоотношений. Для гражданского права сейчас аксиоматично, что субъектами права являются: граждане России, иностранные граждане и лица без гражданства; российские и иностранные юридические лица; Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования¹

Граждане обладают гражданской процессуальной правоспособностью с момента рождения, а прекращается их правоспособность в момент смерти. Что касается организаций, то их процессуальная

правоспособность возникает с того момента, когда они стали субъектами материального права. Именно с этого момента они обладают правом на использование средств процессуальной защиты.

Что касается вопроса о том, распространяется ли процессуальная правоспособность лишь на стороны и третьи лица или является понятием более широким, имеющим в виду также и других субъектов (суд, прокуратура, судебные представители и др.), то вопрос этот продолжает оставаться спорным¹.

2. Гражданская процессуальная дееспособность - способность самостоятельно осуществлять защиту своих прав в суде: лично возбудить гражданское дело, лично распоряжаться своими материальными и процессуальными правами, лично участвовать в судебном разбирательстве, поручать ведение своего дела судебному представителю и т.д.

Полная гражданско-процессуальная дееспособность граждан возникает с 18 лет (ч 1 ст. 32 ГПК). Несовершеннолетний, достигший 16 лет, может лично осуществлять свои права и обязанности в суде в случае объявления его полностью дееспособным (эмансипация - ч. 1 ст. 27 ГК). Несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе и по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей либо при отсутствии такого согласия - по решению суда (ч. 2 ст. 27 ГК).

Права несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, а также граждан, признанных ограниченно дееспособными, должны защищаться в суде их законным представителем. В случае возбуждения дела, в котором стороной является несовершеннолетний от 14 до 18 лет либо лицо, ограниченно дееспособное, суд обязан привлечь к участию в деле несовершеннолетнего или ограниченно дееспособного, которые вправе совершать в суде соответствующие процессуальные действия, однако отказываться от иска, заключать мировое соглашение или признавать иск эти лица могут только с согласия своих законных представителей.

В некоторых правоотношениях (например, трудовых, по поводу причинения вреда и др.) несовершеннолетние имеют право лично защищать в суде свои права и интересы. Так, например, уволенный по инициативе администрации несовершеннолетний 17 лет вправе самостоятельно

¹ Гражданское право. / Отв ред АП Сергеев, Ю К Толстой СПб, 1996 С 77

¹ См Гражданское процессуальное право России. / Под ред М С Шакарян М. Былина, 1996 С 58

предъявить в суд иск о восстановлении на работе. Привлекать ли в этом случае к участию в деле его законных представителей, зависит от усмотрения суда.

Если несовершеннолетний (до 18 лет) вступил в брак с соответствующего разрешения, он приобретает дееспособность в полном объеме, в том числе и в части гражданского процесса. «Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет» (ст. 21 ГК). Так, вступившая в брак 16-летняя вправе самостоятельно возбудить дело о признании этого брака недействительным (или о его расторжении), она может предъявить иск о взыскании алиментов на ребенка и о разделе имущества. В этот же период она вправе предъявить любой другой иск, вытекающий из иных (например, жилищных) правоотношений.

Полностью недееспособные лица (не достигшие 15 лет, объявленные недееспособными в установленном законом порядке) не могут самостоятельно вести процесс, их права и интересы защищают их законные представители (родители, усыновители, опекуны) (ч. 2 ст. 32 ГПК).

В некоторых случаях недееспособный может добиться возбуждения дела, не имея на это соответствующих прав. Закон в таком случае обязывает суд оставить заявление без рассмотрения и привлечь к участию в деле законного представителя недееспособного (ст. 221 ГПК). Законный представитель может подтвердить все действия недееспособного либо некоторые из них. Если судья отказал в принятии заявления по основанию п. 8 ст. 129 ГПК, это не препятствует вторичному обращению законного представителя недееспособного в суд с заявлением по тому же делу, если будет устранено допущенное нарушение (ст. 129 ГПК, последний абзац).

§ 3. СТОРОНЫ

1. Понятие сторон в гражданском процессе.

Сторонами в гражданском процессе называются лица, от имени которых ведется процесс и материально-правовой спор которых должен разрешить суд. Сторонами в гражданском процессе (истцом и ответчиком) могут быть граждане, граждане-предприниматели, государственные предприятия и учреждения, кооперативные организации, общественные организации и иные субъекты, пользующиеся правами юридических лиц. В качестве сторон могут выступать иностранные граждане и фирмы, лица без гражданства.

В каждом деле искового производства всегда присутствуют две стороны.

Истец - лицо, в защиту прав и интересов которого возбуждено гражданское дело. Возбудить дело может само заинтересованное лицо или прокурор, а в случаях, предусмотренных в законе, дело может быть возбуждено по инициативе органов государственного управления, профсоюзов, предприятий, колхозов и других кооперативных и общественных организаций, а также отдельных граждан (ст. 4 ГПК). Слово «истец» происходит от слова «искать», имеется в виду искать защиты. Истцовую сторону принято называть активной, поскольку действия в защиту ее прав и интересов влекут за собой возникновение процесса. Однако это не всегда субъективная активность именно истца. Если дело возбуждено прокурором или организациями или гражданами, имеющими на это право согласно ст. 4 ГПК, заинтересованное лицо должно быть извещено об этом и участвовать в деле в качестве истца (ч. 2 ст. 33 ГПК).

Ответчик – лицо, привлекаемое к ответу по иску, поскольку на него указывается в иске как на нарушителя права. Во многих случаях причиной предъявления иска являются действия или бездействие самого ответчика (неуплата долга в установленный срок, оспаривание права авторства, причинение вреда и т.п.). Однако в отдельных случаях ответчик может сам никаких действий, ущемляющих права и интересы истца, не совершать (владелец источника повышенной опасности, малолетний наследник, к которому предъявлен иск о признании завещания недействительным, и т.д.), но объективно оказаться субъектом спорного материального правоотношения на так называемой пассивной стороне.

Спорное материальное правоотношение - объект процесса по конкретному гражданскому делу, а его субъекты являются сторонами. Вопросы о существовании или несуществовании этого правоотношения, его содержании, о том, нарушены ли в действительности и в какой мере права истца и должен ли за это отвечать ответчик, будут решены судом только, после рассмотрения дела по существу. Однако уже в момент возбуждения дела очевидны следующие существенные признаки сторон:

1) от имени сторон ведется процесс по делу, они персонифицируют гражданское дело. Это имеет большое практическое значение, так как закон запрещает предъявление и рассмотрение уже разрешенного иска между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (ст. 129, 219 ГПК);

2) отношения между сторонами в результате предъявления иска приобретают официально спорный характер. Задача суда состоит в том, чтобы эти отношения урегулировать;

3) стороны - субъекты спорного материального правоотношения имеют в деле материально-правовой интерес. Судебное решение повлияет на их материальные права: они либо приобретут какие-нибудь материальные блага, либо лишатся их;

4) вступив в процессуальные правоотношения с судом, стороны имеют в деле процессуальную заинтересованность, состоящую в возможности защиты своих прав, в стремлении получить благоприятное решение и реализовать его;

5) являясь главными участниками процесса, стороны обязаны нести судебные расходы.

В совокупности указанные выше признаки свойственны лишь сторонам, и именно совокупность этих признаков позволяет отграничить стороны от других лиц, участвующих в деле. Понятие сторон применяется в делах искового производства. Участниками дел особого производства, а также дел, возникающих из административных правонарушений, являются заявители, жалобщики и заинтересованные лица. Эти лица пользуются правами сторон, за отдельными изъятиями, установленными законом.

2. Процессуальные права и обязанности сторон. Закон устанавливает, что стороны пользуются равными процессуальными правами (ч. 3 ст. 33 ГПК). Соответственно они несут и равные процессуальные обязанности. Все процессуальные права сторон вытекают из установленного ст. 46

Конституции РФ права на судебную защиту. Вся система гражданского судопроизводства является, по существу, конкретизацией этого конституционного положения, реальной гарантией его осуществления.

Процессуальные права сторон разнообразны, и в данном случае необходимо произвести лишь их общий обзор. Стороны прежде всего обладают правом на непосредственное участие в деле. Они вправе участвовать во всех судебных заседаниях по делу, присутствовать при совершении процессуальных действий, знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии. Стороны имеют право предварительно оценивать беспристрастность членов суда - им предоставлено право заявления отводов. Стороны, являясь материально заинтересованными лицами, могут самостоятельно определять объем защиты своих прав и интересов, а также вносить изменения в заявленные требования. Так, истец может отказаться от иска, а ответчик признать иск; между сторонами может быть заключена мировая сделка; истец может изменить основание или предмет иска и т.д.

Права сторон по использованию процессуальных средств судебной защиты весьма обширны. Стороны имеют право представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, а также свидетелям и экспертам, заявлять различные ходатайства, представлять свои доводы и возражать на доводы противоположной стороны. Ответчик имеет право помимо возражений на иск использовать в качестве защиты встречный иск.

Стороны имеют право добиваться проверки законности и обоснованности решения. Они могут обжаловать решение в кассационном порядке, возбуждать вопрос о его пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам, обращаться к соответствующим должностным лицам с просьбой о пересмотре решения в порядке надзора. Окончательная реализация решения (его исполнение) зависит от осуществления сторонами их права требовать принудительного исполнения решения. Стороны имеют целый ряд других процессуальных прав: вести дело лично или через представителей, просить об обеспечении иска, требовать возмещения судебных расходов и т.д.

Процессуальные обязанности сторон делятся на общие и специальные. В ряду общих обязанностей важное место занимает добросовестность. Обладая широкими процессуальными правами, стороны обязаны добросовестно их использовать (ст. 30 ГПК). В большинстве случаев эта обязанность выполняется добровольно, однако на сторону, недобросовестно заявившую неосновательный иск или необоснованный спор против иска либо систематически противодействующую правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела, суд может возложить уплату в пользу другой стороны вознаграждения за фактическую потерю рабочего времени в соответствии со средним заработком, но не свыше 5% удовлетворенной части иска (ст. 92 ГПК).

Стороны обязаны подчиняться процессуальной регламентации - совершать процессуальные действия в установленные законом или судом сроки, своевременно оплачивать расходы по делу, представлять процессуальные документы по установленной законом форме. Несоблюдение этих требований лишает сторону права совершения соответствующих процессуальных действий.

Что касается общей обязанности стороны быть правдивой в ходе процесса, то, на наш взгляд, эта обязанность имеет моральный, а не правовой характер.

Специальные процессуальные обязанности возлагаются на стороны в связи с необходимостью совершения отдельных процессуальных действий. Так, например, закон установил, что лицо, ходатайствующее перед судом об истребовании письменного доказательства от лиц, участвующих или не участвующих в деле, должно обозначить это доказательство, указать причины, препятствующие самостоятельному их получению, и основания, по которым оно считает, что доказательство находится у данного лица или организации (см. ст. 64 ГК в редакции от 27 октября 1995 г.).

3. Надлежащая сторона в деле. Замена ненадлежащей стороны. Право на судебную защиту принадлежит каждому гражданину. Этим же правом могут воспользоваться иностранцы и лица без гражданства. Организации, обладающие гражданской процессуальной правоспособностью и дееспособностью, также имеют это право. Таким образом, любое правоспособное лицо может занять процессуальное положение стороны. Однако для участия в данном деле необходимо иметь конкретную материально-правовую заинтересованность именно в этом деле, т.е. быть надлежащей стороной. Если виндикационный иск предъявлен не самим собственником или законным владельцем вещи, а его сыном или дочерью (собственник жив), то такой иск предъявляется ненадлежащим истцом.

Предъявляя иск, истец должен представить суду данные, из которых было бы видно, что он является надлежащим истцом, а привлекаемое им к ответу лицо является надлежащим ответчиком. Истец должен легитимировать себя и ответчика. Легитимация (узаконение) имеет целью четкое

определение субъективного состава участников спора, правильную юридическую квалификацию спора. Легитимация обеспечивает вынесение решения в отношении действительно материально заинтересованных лиц. Если иск предъявлен прокурором либо организациями или гражданами, возбуждающими дело в интересах других лиц, прокурор и эти организации должны также легитимировать истца и ответчика. Следовательно, надлежащими сторонами в гражданском деле являются лица, в отношении которых есть данные о том, что они могут быть субъектами спорного материального правоотношения.

Надлежащая сторона определяется судом на основании норм материального права. Уже при приеме искового заявления суд должен установить, принадлежит ли истцу право требования и является ли ответчик тем лицом, которое должно отвечать по иску (ст. 36 ГПК). Участие в деле ненадлежащего истца или ненадлежащего ответчика препятствует законному и обоснованному разрешению спора. В связи с этим возникает проблема замены ненадлежащей стороны.

К сожалению, дело не всегда возбуждается надлежащим истцом, а в качестве отвечающего по иску не всегда привлекается надлежащий ответчик. Процессуальный закон (ст. 129 ГПК) не предусматривает отказа в принятии заявления от ненадлежащего истца или отказа в принятии иска, обращенного к ненадлежащему ответчику. Ненадлежащий истец или ответчик должны быть заменены надлежащими в порядке, установленном ст. 36 ГПК. Однако замена ненадлежащих истца или ответчика может быть произведена только с согласия истца.

Для замены ненадлежащего (первоначального) истца необходимо не только его согласие на выбытие из дела, но и согласие надлежащего истца на вступление в процесс. При наличии их обоюдного согласия происходит замена. Если истец не согласен на замену его другим лицом, то это лицо может вступить в дело в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, о чем суд извещает это лицо (ч. 2 ст. 36 ГПК). Если первоначальный истец готов на выбытие из дела, а надлежащий истец не желает в него вступать, в деле не оказывается истца, и суд должен прекратить производство по делу в порядке ст. 3 и п. 4 ст. 219 ГПК. Несогласие первоначального истца на выбытие и отказ надлежащего истца на вступление в дело должны повлечь рассмотрение дела по существу и вынесение решения об отказе в иске.

Для замены ненадлежащего ответчика также требуется согласие истца. При согласии на такую замену суд освобождает первоначального ответчика от участия в деле и привлекает нового ответчика. В случае несогласия истца на замену ответчика другим лицом суд привлекает это лицо в качестве второго ответчика (ч. 3 ст. 36 ГПК).

Замена ненадлежащих сторон происходит в том же процессе без прекращения или приостановления производства. Если замена происходит в заседании суда, последний может отложить дело слушанием, с тем чтобы дать время надлежащей стороне вступить в дело и подготовиться к защите своих интересов. После замены ненадлежащей стороны рассмотрение дела производится с самого начала (ч. 4 ст. 36 ГПК), т.е. со стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Замена ненадлежащей стороны может быть произведена только в суде первой инстанции. Замена ненадлежащей стороны должна производиться судом в открытом судебном заседании, с обязательным вызовом всех участвующих в этом деле лиц.

4. Процессуальное правопреемство. В ходе процесса по конкретному делу может возникнуть необходимость замены участвующих в деле лиц в результате правопреемства, которое произошло в материальных правоотношениях: гражданин, являющийся стороной в деле, может умереть, оставив свое имущество наследникам (по закону или по завещанию); юридическое лицо может быть реорганизовано или прекратить существование. Помимо этого общего (универсального) правопреемства, возможно правопреемство в отдельном правоотношении (сингулярное). Сторона может переуступить право требования (ст. 388, 389, 390 ГК РФ) или осуществить перевод долга (ст. 391, 392 ГК РФ). В любом деле процессуальное правопреемство возможно лишь в том случае, когда происходит правопреемство в материальных правоотношениях. Если материальные правоотношения и возникающий на их основе интерес носят сугубо личный характер (взыскание алиментов, восстановление на работе, выселение из-за невозможности совместного проживания; возмещение ущерба, причиненного здоровью, и т.п.), невозможность материального правопреемства обуславливает и невозможность правопреемства в процессе.

Материальное правопреемство не порождает автоматически процессуального правопреемства. Вступление в процесс правопреемника-истца зависит от его волеизъявления. Привлечение в процесс

правопреемника-ответчика опять-таки зависит от воли истца или другого участвующего в деле лица. Только после того как будет определен правопреемник выбывшего лица (п. 1 ст. 216 ГПК), а от заинтересованных лиц поступит соответствующее заявление (ст. 218 ГПК), приостановленное в результате смерти гражданина или ликвидации юридического лица производство по делу может быть возобновлено. В этом смысле диспозитивного характера процессуальных прав сторон¹.

Порядок осуществления правопреемства в процессе следующий: 1) в случаях наступления обстоятельств, являющихся основанием для универсального правопреемства в материальном праве, производство по делу должно быть обязательно приостановлено (п. 1 ст. 214 ГПК); 2) в случаях сингулярного правопреемства вступление в дело правопреемника происходит без приостановления производства по делу; 3) правопреемник должен представить суду документы, удостоверяющие его правопреемство в материальных правоотношениях (свидетельство о праве наследования, документ о реорганизации юридического лица, документ о передаче прав по ценной бумаге - ст. 146 ГК РФ); 4) если правопреемство в материальном праве наступает в отношении нескольких лиц, каждое из них может вступить в дело по своему желанию. Вступление одного из правопреемников в дело не связывает других правопреемников, однако суд обязан известить их о возобновлении процесса; 5) правопреемство возможно в любой стадии процесса (ч. 1 ст. 40 ГПК); 6) для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в дело, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил (ч. 2 ст. 40 ГПК). Так, например, правопреемник не может оспорить совершенных правопреемником действий по распоряжению объектом процесса (отказ от иска, мировая сделка), если они были приняты судом и, следовательно, были обязательны для правопреемника. Правопреемник не вправе требовать перепроверки доказательств, если в их исследовании участвовал правопреемник; 7) при процессуальном правопреемстве процесс не начинается вновь (как при замене ненадлежащей стороны), а возобновляется с той стадии, на которой был приостановлен (универсальное правопреемство), либо продолжается с той стадии, на которой произошло правопреемство (сингулярное правопреемство)

Таким образом, процессуальное правопреемство является особым случаем замены лиц в процессе. От замены ненадлежащей стороны правопреемство отличается несколькими существенными моментами:

оно возможно в любой стадии процесса, в том числе и в стадии исполнения, в то время как замена ненадлежащей стороны может происходить только в первой инстанции;

оно влечет возобновление или продолжение процесса с той стадии, где произошло правопреемство, а не проведение процесса заново, как при замене ненадлежащей стороны;

оно ведет к передаче правопреемнику всех процессуальных прав и обязанностей правопреемника, в то время как при замене ненадлежащая сторона не может ничего передать надлежащей, поскольку устраняется из процесса именно потому, что не может быть субъектом спорного материального правоотношения и, следовательно, иметь законные процессуальные права;

при правопреемстве правопреемник никогда не может участвовать в деле вместе с правопреемником, а ненадлежащая сторона, если против ее выбытия возражает истец либо она сама, может участвовать в деле наряду с надлежащей стороной.

5. Процессуальное соучастие. В отдельных случаях спорное материальное правоотношение может оказаться многосубъектным. Тогда на истцовой или ответной стороне могут выступать несколько лиц. Например, если бригада плотников, состоящая из трех человек, не получила обусловленного договором денежного расчета за произведенные работы по строительству дома для гр-на Б., три человека (три соистца), составляющие бригаду, могут предъявить иск гр-ну Б.

Граждане А. и Г. причинили телесные повреждения гр-ну К., в результате которых он стал инвалидом. Причинение вреда здоровью повлекло за собой имущественный ущерб для гр-на К., который может предъявить иск к гр-нам А. и Г. (соответчикам).

Закон устанавливает, что иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или несколькими ответчиками (ст. 35 ГПК). Участие в одном деле на стороне истца или ответчика нескольких лиц, находящихся в спорных правоотношениях с противоположной стороной, называется

¹ Мельников А.А. Правовое положение личности в советском гражданском процессе. М., 1969. С. 152.

процессуальным соучастием. Объединение в одном деле нескольких требований и одновременное их рассмотрение ускоряют процесс защиты права. Соучастие способствует также тому, что в рамках одного дела концентрируется весь доказательственный материал, который оценивается судом в совокупности, обеспечивая достижение объективной истины и предотвращая противоречия в разрешении комплекса спорных вопросов.

Особый характер материально-правовых отношений (их многосубъектность) обуславливает необходимость обязательного привлечения к участию в деле всех возможных субъектов материально-правового спора. В этом случае имеет место обязательное соучастие. Помимо обязательного возможно факультативное соучастие, которое применяется в тех случаях, когда спорящие субъекты связаны между собой однородными и взаимосвязанными требованиями. Обязательное соучастие применяется, например, по иску об освобождении имущества от ареста (исключение из описи). Истцом по делу является собственник или законный владелец имущества, включенного в опись в связи с привлечением к ответственности лица, у которого имущество оказалось в момент описи. Это лицо - должник (или осужденный), имущество которого подлежит конфискации либо на которое может быть обращено взыскание по требованиям других лиц.

На ответной стороне в этом деле выступают несколько лиц: должник, у которого описано имущество и который предполагается собственником или законным владельцем описанного имущества, пока не доказано обратное; лица (организации и граждане), по претензии которых произведе

71

на опись имущества; финансовые органы, которые привлекаются в качестве ответчиков, если предполагается конфискация включенного в опись имущества. Ответчики (соответчики) являются субъектами спорного материального правоотношения по поводу включенного в опись имущества, а поэтому их привлечение к участию в деле является обязательным. Обязательное соучастие встречается и во многих других случаях. При предъявлении иска престарелым родителем-инвалидом к своему взрослому сыну о взыскании алиментов к делу должны быть привлечены в качестве соответчиков все другие дети истца. Их привлечение необходимо для того, чтобы установить размер взыскиваемых с ответчика алиментов с учетом доходов каждого другого ребенка истца.

В случае предъявления иска о возмещении ущерба, причиненного действиями работника, суд, установив, что ущерб организации причинен не только по вине работника, к которому предъявлен иск, но и по вине должностного лица, должен решить вопрос о привлечении этого лица к участию в деле в качестве второго ответчика (соответчика) и вправе возложить в соответствующих долях обязанность по возмещению ущерба на обоих ответчиков. По искам в защиту чести и достоинства (ст. 152 ГК РФ) в качестве ответчиков обязательно должны привлекаться (если порочащие сведения были опубликованы в печати) орган печати и автор опубликованных материалов. Во всех этих и многих других встречающихся в судебной практике случаях обязательного соучастия соучастники находятся в спорных правоотношениях с противоположной стороной и одновременно связаны друг с другом определенным материально-правовым интересом. В тех случаях, когда соучастие является обязательным, раздельное рассмотрение исков недопустимо, а непривлечение на ту или другую сторону соистцов или соответчиков влечет нарушение прав сторон и вынесение незаконного или необоснованного решения.

Факультативное соучастие применяется как на истцовой, так и на ответной стороне. Процессуальное соучастие возможно не в любом случае предъявления одним истцом нескольких исков к разным ответчикам или нескольким истцам к одному ответчику, а лишь в тех случаях, когда эти иски однородны и связаны между собой. Так, например, если жилищный орган предъявил иск к гр-ну Д. о выселении как не имеющему права на жилую площадь, а к гр-ну Н. о выселении ввиду систематического разрушения им жилого помещения, соединение таких исков и применение соучастия на стороне ответчика будут неверными, так как иски эти и не однородны, и не связаны между собой. Однородными следует считать требования, имеющие схожие основания и предмет. Основаниями требований являются юридические факты (например, факты невыплаты нескольким работникам за сверхурочную работу и т.д.). Под однородным предметом иска следует понимать сходство тех действий, совершения которых истец добивается от ответчика, например несколько требований об оплате

72

сверхурочной работы. Требования должны быть не только однородными, но и связанными между собой. Например, увольнение нескольких работников из одного подразделения предприятия и по одному приказу, неуплата за работы, выполняемые по одному наряду, и т.д. В отличие от обязательного

соучастия, в котором соучастники связаны определенным общим правовым интересом, при факультативном соучастии между соистцами или соответчиками никаких правовых связей нет.

Если суд установил однородность предъявленных требований и их взаимную связь, он может допустить процессуальное соучастие из соображений целесообразности. Однако в силу того, что соучастники не связаны взаимными интересами, суд может не допустить соучастия, если соединение требований не будет способствовать ускорению процесса и процессуальной экономии.

6. Права и обязанности соучастников. Прежде всего соучастники наделены всеми правами сторон. Каждый из соистцов или соответчиков по отношению к другой стороне выступает самостоятельно. Отказ от иска одного из соистцов не связывает других, а признание иска одним из соответчиков касается только этого ответчика. Все соистцы и соответчики имеют равные права и несут равные обязанности.

Соучастники имеют право поручить ведение своего дела одному из соучастников (ст. 35, п. 6 ст. 44 ГПК). В случае подачи одним из соучастников кассационной жалобы другие соучастники вправе присоединиться к поданной жалобе (ст. 290 ГПК).

§ 4. ТРЕТЬИ ЛИЦА

1. Понятие и виды третьих лиц.

Наряду со сторонами (истцом и ответчиком) в деле могут участвовать третьи лица. Участие в процессе третьих лиц обусловлено тем, что решение по делу может так или иначе повлиять на права и интересы лиц, которые не занимают процессуального положения сторон. Третьи лица никогда сами не возбуждают дело и не формируют первоначального спорного материального правоотношения, складывающегося прежде всего между истцом и ответчиком. Однако у третьих лиц всегда имеется определенная материальная заинтересованность в исходе дела.

После смерти гр-на А. остались дом и другое имущество. В доме проживал сам А., сдавая внаем одну комнату с кухней и верандой гр-ну Б. по письменному договору (1995 г.) на срок до мая 1999 г. В связи с отказом Б. освободить занимаемое им помещение гр-н А. (сын наследователя) предъявил к Б. иск. В дело хочет вступить гр-ка С., которой покойный А. завещал дом со всеми постройками, которые есть на участке.

Гражданин Б. оставил автомобиль во дворе своего дома. Рано утром он обнаружил, что специальная автомашина, вывозящая бабки с мусором, задела его машину и серьезно повредила крыло и дверцу. За рулем находился шофер Ф.

Рабочий Г. был уволен по п. 4 ст. 33 КЗоТ без санкции профсоюзного комитета, т.е. с грубым нарушением закона. Восстанавливая Г. на прежнее место работы, суд одновременно взыскал в его пользу заработную плату за время вынужденного прогула - 530 руб. К участию в деле был привлечен директор предприятия Д., подписавший приказ об увольнении и по вине которого предприятию был причинен материальный ущерб в сумме 530 руб.

Наследница по завещанию С., шофер Ф. во втором примере, директор Д. в третьем могут занять положение третьих лиц. Они вступают в процесс, который уже начался, но не по их инициативе. В деле они имеют материально-правовую заинтересованность, так как решение по делу может затронуть их права и обязанности. Вступив в дело, третьи лица защищают свои субъективные права и интересы, которые не совпадают с правами и интересами сторон.

Таким образом, лица, вступающие в уже начавшийся процесс для защиты своих субъективных прав и интересов, не совпадающих с правами и интересами сторон, называются третьими лицами.

Участие третьих лиц позволяет объединить в одном деле все доказательственные материалы, поскольку третьи лица заинтересованы в подтверждении выдвигаемых ими доводов и могут располагать соответствующими фактическими данными. Их участие в деле обеспечивает также возможность наиболее полного исследования судом всех обстоятельств дела и предотвращает опасность вынесения судом противоречивых решений. Участие третьих лиц обеспечивает более быстрое решение вопроса о защите прав и интересов участников процесса, экономит время органов правосудия. Степень заинтересованности третьих лиц в процессе может быть различной. В одном случае (первый из приведенных выше примеров) третье лицо заявляет самостоятельное требование на предмет спора. В других третье лицо, не имея таких требований, юридически заинтересовано в исходе дела, так как судебное решение по делу может повлиять на его права или обязанности по отношению к одной из сторон. В соответствии с этим закон различает два вида или две формы участия третьих лиц в

гражданском процессе: 1) третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора (ст. 37 ГПК); 2) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора (ст. 38, 39 ГПК).

2. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора.

Возбужденное истцом дело вовлекает в процесс прежде всего ответчика. Однако предмет спора может оказаться в сфере прав и интересов другого лица, и последнее хотело бы защитить их. Так возникает «третье лицо». Например, между истцом С. и ответчиком Б. идет судебный спор о праве собственности на машину «Ауди» в связи с заключенным договором купли-продажи. О споре узнал гр-н Д., у которого была похищена автомашина «Ауди», и он считает, что спорная автомашина и является той, которая ранее принадлежала ему. Гражданин Д. может вступить в уже начатое по иску С. дело в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельное требование на предмет спора. В данном случае это лицо предъявляет требование о праве собственности на автомашину. Однако предметом спора может быть не только имущество. Между сторонами может идти спор о праве на жилую площадь, о правах авторства на изобретение или литературное произведение и т.д. Поэтому предметом спора нужно считать спорное правоотношение, на которое у третьего лица имеется самостоятельное притязание.

Закон предусматривает, что третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, могут вступать в дело до постановления решения и, участвуя в деле, пользуются всеми правами, несут все обязанности истца (ст. 37 ГПК). Это означает, что третье лицо должно оформить свое вступление в процесс путем подачи искового заявления, отвечающего всем требованиям ст. 126 ГПК. Исковое заявление должно быть оплачено государственной пошлиной. Разрешая вопрос о допуске третьего лица в процесс, судья должен вынести об этом определение (п. 3 ст. 141 и ст. 142 ГПК).

Вступив в дело с самостоятельными требованиями, третье лицо пользуется правами истца. Оно может отказаться от своего иска, заключить мировую сделку, увеличить или уменьшить размер заявленных им исковых требований, обжаловать судебное решение, возбуждать любые ходатайства процессуального характера и т.д. Однако из этого не следует, что процессуальное положение третьего лица полностью тождественно положению истца, а термин «третье лицо» имеет в этом случае «чисто техническое значение», как это иногда высказывается в литературе¹. Кроме того, третье лицо находится с другими участниками спора в специфических отношениях, которые не свойственны для истцов и соистцов. Так, например, если третье лицо находится в спорных отношениях с обеими сторонами, то ответчиками по иску третьего лица являются и истец, и ответчик. В литературе иногда высказывается мнение, что так бывает всегда, и предъявление иска третьим лицом к одной из сторон невозможно. Это ошибочное суждение. В отдельных случаях третье лицо может предъявить самостоятельное требование лишь к истцу, не предъявляя такого же требования к ответчику. Так, например, третье лицо может вступить в дело по иску собственника дома о выселении нанимателя. Не имея инте

¹ Советский гражданский процесс. / Под ред. А.Л. Добровольского. М, 1979. С. 47.

реса в выселении ответчика, третье лицо может обратить свое притязание только к истцу. Если притязание вступающего в дело лица обращено к ответчику, но одновременно оно противоречит притязанию истца, то такое лицо должно занять в деле процессуальное положение третьего лица с самостоятельными требованиями, а ответчиками по его иску будут первоначальные истец и ответчик. Если притязание вступившего в дело лица обращено к ответчику, но не противоречит притязанию истца, такое лицо должно занять в деле процессуальное положение соистца, который вступает в уже начавшийся процесс. Например, по иску в защиту прав авторства в дело может вступить соавтор истца, если у него нет каких-либо притязаний к своему соавтору. Таким образом, ответчиками по иску третьего лица, как правило, являются первоначальные истец и ответчик. В отдельных случаях ответчиком по иску третьего лица может быть только один истец. Правильное решение вопроса о положении лица, вступившего в уже начатый процесс, обуславливает и правильное распределение судебных расходов. Если третье лицо предъявило иск к одному истцу и иск удовлетворен, то третье лицо имеет право на возмещение расходов с истца. Если иск был предъявлен к обеим сторонам и удовлетворен, обе стороны должны возместить судебные расходы третьему лицу. Если вступившее в дело лицо предъявило иск только к ответчику, оно является соистцом и имеет право на возмещение судебных расходов (в случае удовлетворения иска) с ответчика.

Третье лицо с самостоятельными требованиями вступает в дело по собственной инициативе. В некоторых случаях суд может известить третье лицо о том, что его интересы затрагиваются находящимся на рассмотрении суда делом. Третье лицо может вступить в уже начавшийся процесс в

стадии подготовки дела к судебному разбирательству, в ходе судебного заседания, но до вынесения решения по делу. После вынесения решения по делу третье лицо может защитить свои интересы путем предъявления самостоятельного иска.

При вступлении третьего лица в процесс суд должен рассмотреть два иска: иск первоначального истца и иск третьего лица, заявившего самостоятельные требования. В соответствии с этим должно быть сформулировано и решение суда.

3. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований. Статья 38 ГПК предусматривает, что третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика, если решение по делу может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон. Они могут быть привлечены к участию в деле также по ходатайству сторон, прокурора или по инициативе самого суда.

Так, например, гр-н Д. предъявил иск к лесхозу о признании недействительным договора купли-продажи автомобиля ГАЗ-24 и взыскании

76

стоимости автомашины. Автомобиль был изъят у Д. следственными органами, поскольку выяснилось, что он был похищен у гр-на Б., а затем продан через комиссионный магазин с нарушением правил торговли. Надлежащим ответчиком по делу здесь является лесхоз, заключившее с Д. договор купли-продажи автомашины, которое, в свою очередь, вправе предъявить регрессное требование к комитенту, участвующему в этом деле в качестве третьего лица.

По делам о взыскании алиментов на детей в тех случаях, когда ответчик уже уплачивает алименты на детей, рожденных в другом браке (на основании судебного решения), суд должен привлечь к делу получательницу алиментов в качестве третьего лица, так как в случае удовлетворения иска размер взыскиваемых алиментов будет уменьшен. Так, например, ответчик уже уплачивал на одного ребенка алименты в размере $\frac{1}{4}$ заработка. Если иск о взыскании алиментов на второго ребенка будет удовлетворен, то на двоих детей ответчик по закону (ст. 81 Семейного кодекса Российской Федерации) должен платить $\frac{1}{3}$ своего заработка, т.е. по $\frac{1}{6}$ на каждого ребенка. Следовательно, мать первого ребенка имеет в деле юридический интерес, поскольку в результате присуждения алиментов на второго ребенка размер получаемых ею алиментов уменьшается с $\frac{1}{4}$ заработка ответчика до $\frac{1}{6}$. Ее вступление в процесс тем более необходимо, так как в отдельных случаях иск об алиментах на второго ребенка предъявляется с целью добиться снижения размера алиментов, выплачиваемых на детей ответчика от другого брака.

Во всех указанных выше случаях третьи лица участвовали в деле на стороне ответчика. Возможно их участие в деле и на стороне истца, хотя в судебной практике это встречается сравнительно редко. Так, например, в случаях уступки требования предъявление иска новым кредитором к должнику может сопровождаться привлечением на сторону истца первоначального кредитора, который должен занять положение третьего лица. Поскольку первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования, его участие в деле в качестве третьего лица должно помочь истцу в защите его притязания к ответчику. В случае отклонения судом заявленного притязания ввиду его недействительности истец получает право на регресс по отношению к третьему лицу (первоначальному кредитору) (см. ст. 388, 390 ГК РФ).

Основанием вступления или привлечения в процесс третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, является то обстоятельство, что решение по делу «может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон» (ст. 38 ГПК). В то же время участие в деле соистцов или соответчиков тоже связано с тем, что решение по делу может повлиять на их права по отношению к одной из сторон. Как различить в связи с этим правовое положение соответчика (соистца) и третьего лица?

77

Лицо, связанное спорным материально-правовым отношением с противоположной стороной, имеющее какие-либо притязания к ней или могущее отвечать по требованиям этой стороны, должно участвовать в деле в качестве соучастника (соистца или соответчика). В отличие от соучастников третьи лица всегда имеют материальные правоотношения только с тем лицом, на стороне которого они выступают, и не связаны никакими материальными правоотношениями с противоположной стороной. Так, в случае предъявления иска о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности, материальное правоотношение существует между истцом (потерпевшим) и владельцем

источника повышенной опасности, но не между истцом и непосредственным причинителем вреда, который участвует в деле в качестве третьего лица. Исключением может быть только случай, когда причинитель вреда и владелец источника повышенной опасности совпадают в одном лице. Тогда третьего лица на стороне ответчика не будет.

Таким образом, основаниями, по которым лицо может быть допущено в процесс в качестве третьего лица, являются: а) возможность предъявления к нему в будущем регрессного иска; б) иная юридическая заинтересованность в исходе дела; в) наличие материально-правовых отношений только с тем лицом, на сторону которого оно привлекается, и отсутствие материальных правоотношений с противоположной стороной. Это дает основание определить третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, как лицо, вступающее или привлекаемое в процесс с целью защиты своих прав и интересов, не совпадающих с правами сторон, в связи с возможностью предъявления в будущем регрессного иска либо ввиду иной юридической заинтересованности в исходе дела.

Третьи лица вступают в процесс по своей инициативе или привлекаются к участию в деле сторонами. Третье лицо может быть привлечено на сторону истца или ответчика также по инициативе суда, ходатайству прокурора (ст. 38 ГПК). Вопрос о вступлении в дело третьих лиц без самостоятельных требований обычно решается в стадии подготовки дела к судебному разбирательству (п. 3 ст. 141 ГПК, п. 3 ст. 142 ГПК). Возможно привлечение третьих лиц и в стадии судебного разбирательства, но до вынесения решения по делу. Непривлечение третьего лица в процесс приводит к неблагоприятным последствиям для той стороны, которая должна была привлечь на свою сторону третье лицо. В случаях предъявления к покупателю иска об изъятии товара (по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи) покупатель обязан привлечь продавца к участию в деле, а последний обязан вступить в дело на стороне покупателя. Непривлечение покупателем к участию в деле продавца (третье лицо) освобождает продавца от ответственности перед покупателем, если продавец докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие проданной вещи у покупателя. В то же время продавец, привле

78

ченный покупателем к участию в деле в качестве третьего лица, но фактически отказавшийся от участия в деле, лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем (ст. 462 ГК РФ).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности сторон (ст. 38 ГПК). Они имеют право предъявлять доказательства, возбуждать ходатайства о вызове свидетелей, истребовании письменных доказательств, о назначении экспертизы и т.д. Третьи лица в ходе судебного разбирательства дают объяснения по делу (ст. 166 ГПК), могут участвовать в допросе свидетелей (ст. 170 ГПК), в исследовании письменных и вещественных доказательств (ст. 175, 178 ГПК), в допросе экспертов (ст. 180 ГПК). Третьи лица участвуют в судебных прениях (ст. 185 ГПК), а после вынесения решения имеют право на кассационное обжалование решения (ст. 282 ГПК). Они имеют право также обжаловать судебные определения и возбуждать ходатайства, связанные с движением дела (об отложении дела слушанием, о приостановлении производства по делу и т.д.).

Не являясь участником спорного правоотношения, третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, не может, естественно, и распоряжаться материальными правами по основному спорному правоотношению, оно не может признать иск, отказаться от него, изменить основания или предмет иска и т.д. (ст. 38 ГПК).

В большинстве случаев участие третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, связано с предъявлением в будущем регрессного иска. В связи с этим возникает вопрос о возможности одновременного разрешения в одном процессе основного иска (истца к ответчику) и регрессного иска (одной из сторон к третьему лицу). По общему правилу, поддерживаемому наукой и судебной практикой, такое одновременное разрешение основного и регрессного исков недопустимо. Во-первых, в соответствии с нормами ГК РФ право обратного требования (регресс) возникает после того, как обязательство уже исполнено соответствующим лицом (ст. 325, 365 и др.). В случаях рассмотрения судом дела с привлечением третьего лица, к которому может быть предъявлен регрессный иск, в момент вынесения решения обязательство по основному иску еще не исполнено, и сторона вообще не может знать, какое решение по существу спора вынесет суд. Сторона может решить вопрос о предъявлении регрессного иска только после того, как будет разрешен основной иск. Во-вторых, вопрос о предъявлении регрессного иска решается самой стороной. В случае же одновременного рассмотрения

основного и регрессного иска суд фактически разрешал бы регрессный иск без искового заявления, т.е. в нарушение ст. 4 ГПК. И, в-третьих, одновременное рассмотрение основного и регрессного исков замедляет и усложняет процесс, так как суд должен был бы исследовать как факты, лежащие в основании ос

79

новного иска, так и факты, лежащие в основании регрессного иска, которые по своей правовой характеристике существенно различаются.

Именно поэтому закон не предусматривает, по общему правилу, одновременного рассмотрения основного и регрессного исков, допуская исключение лишь в случае предъявления исков о восстановлении на работе и взыскании за вынужденный прогул (ст. 39 ГПК). Это исключение обусловлено особым характером отношений между ответчиком (предприятие, учреждение, организация), с одной стороны, и третьим лицом (руководитель, виновный в незаконном увольнении) - с другой.

Применение правила ст. 39 ГПК связано, с одной стороны, со стремлением законодателя защитить нарушенное право незаконно уволенного гражданина, а, с другой стороны, привлечь к материальной ответственности должностное лицо, допустившее незаконное увольнение. Статья 39 ГПК указывает, что по делам о восстановлении незаконно уволенных суд может по своей инициативе привлечь в качестве третьего лица на сторону ответчика должностное лицо, по распоряжению которого были произведены увольнение или перевод. Установив, что при увольнении или переводе было допущено явное нарушение закона (увольнение беременной женщины, увольнение без согласия профсоюзного органа и т.д.), суд должен возложить на третье лицо обязанность по возмещению ущерба, причиненного выплатой за вынужденный прогул. Вопрос о привлечении должностного лица должен, как правило, разрешаться судьей при подготовке дела к судебному разбирательству, что не исключает возможности решения этого вопроса и в процессе рассмотрения дела в судебном заседании. Такое привлечение не лишает должностное лицо права выступать по делу в качестве представителя ответчика.

Таким образом, по делам, рассмотренным в порядке ст. 39 ГПК, к делу может быть привлечено лицо, осуществляющее в деле две процессуальные функции: представителя ответчика и третьего лица на стороне ответчика. В литературе, на наш взгляд, справедливо подвергается критике разъяснение Верховного Суда РФ. Совмещение процессуальных функций возможно лишь в том случае, когда интересы участников процесса совпадают или хотя бы не противоречат друг другу. В этом случае интересы ответчика (в случае удовлетворения иска и выплаты за вынужденный прогул) и интересы третьего лица противоположны.

§ 5. УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Прокуратура, созданная в России Петром I, в течение первых почти полутора веков своей истории (до судебных реформ 60-х годов XIX в.) была преимущественно органом надзора за администрацией на местах, а «собственно судебная обвинительная или исковая деятельность составляла лишь одно из частных дополнений к функции надзора, едва намеченное в законе, слабое и незначительное на практике».²

После судебной реформы 1864 г. концепция прокурорской деятельности была пересмотрена и основная ее функция перенесена в сферу судопроизводства. Участие прокурора в гражданском судопроизводстве того времени состояло в следующем. Как правило, прокурор вступал в процесс как «примыкающая сторона», представляя суду заключение после состязания сторон. В виде исключения по некоторым делам прокурор выступал и как «главная сторона», состязаясь, с другой стороны, как истец или ответчик. Прокурор действовал в качестве главной стороны, если дело имело публичный характер, затрагивало интересы государства и общества. Вступить в уже начавшийся процесс для дачи заключения прокурор мог по своей инициативе или по инициативе суда.

Редакторы российского Устава гражданского судопроизводства (УГС) исходили из того, что «состязательный процесс не представляет достаточного обеспечения в достижении истины, если бы при суде не было кроме судей, представителей точного разума действующих узаконений и защитника во имя закона тех лиц, юридических и физических, кои по естественному порядку вещей не могут, по

² Муравьев Н В. Прокурорский надзор в его устройстве и деятельности. Т. 1. М., 1889. С. 359.

положению своему, принимать участие в деле». Прокурор обязан «одинаково защищать не права лиц или ведомств, а самую силу закона и только в том смысле, в коем судья по своему значению в состязательном процессе не имел бы права сделать непосредственно от себя какого-либо указания».³

В соответствии со ст. 343 УГС прокурор обязан был давать заключения: по делам казенного управления, по делам земских учреждений, городских и сельских обществ, по делам лиц, не достигших совершеннолетия, безвестно отсутствующих, глухонемых и умалишенных, по вопросам о подсудности и пререканиях о ней, по спорам о подлоге документов и вообще в тех случаях, когда в гражданском деле выясняются обстоятельства, влекущие возбуждение уголовного дела, по просьбе об устранении судей, по делам брачным и законности рождений, по просьбам выдачи свидетельства на право бедности.

Однако на практике заключение прокурора быстро превратилось в большинстве случаев «в пустую формальность, тягостную для прокуроров и ненужную для суда». Видный русский судебный деятель Г. Вербловский писал в 1905 г.: «В таком виде, в каком участие прокурора в гражданском процессе проявляется в действительности, оно совершенно бесполезно».

Эта идея в Думе полностью поддержана не была, Законом от 9 мая 1911 г. деятельность прокуратуры в гражданском процессе была значительно ограничена.

После революции составители первого советского ГПК основывались на известном высказывании В.И. Ленина о необходимости «продвинуться дальше в усилении вмешательства государства в «частноправовые отношения», в гражданские дела», что применительно к процессу означало, что государство должно иметь максимум возможностей для вмешательства в гражданско-правовой спор. Под воздействием этих идей и сформировалась концепция участия прокуратуры в гражданском процессе. В соответствии со ст. 2 ГПК 1923 г. «прокурор вправе как начать дело, так и вступить в дело в любой стадии процесса, если, по его мнению, этого требует охрана интересов государства или трудящихся масс». Через десять лет, чтобы обеспечить более четкое проведение судами «классовой линии» при рассмотрении дел, как уголовных, так и гражданских, суд был поставлен под надзор прокуратуры.⁴

Таким образом, начиная с 30-х годов участие прокуратуры в гражданском процессе стало осуществляться во исполнение задачи по надзору за законностью рассмотрения гражданских дел в судах.

В конце 80-х - начале 90-х годов концепция прокурорского надзора стала подвергаться пересмотру.⁵ Руководящие судебные работники стали выступать против надзора прокуратуры за законностью рассмотрения дел судами. Указывалось, что первым шагом к построению демократического правового государства должно стать проведение концепции разделения властей, создание независимой судебной власти. Однако суд не может стать независимым, если он будет поднадзорен полуадминистративному органу, каковым является прокуратура.

Принятый в 1992 г. российский Закон о Прокуратуре отказался от ложной концепции надзора прокуратуры за законностью рассмотрения дел в судах. Участие в судопроизводстве рассматривается как одна из форм осуществления прокуратурой своих задач по надзору за верховенством закона, единством и укреплению законности. В новой редакции Федерального закона о Прокуратуре Российской Федерации от 17 ноября 1995 г. и от 10 февраля 1999 г. указывается лишь, что «прокуроры в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации участвуют в рассмотрении дел судами, арбитражными судами, опротестовывают противоречащие закону решения, приговоры, определения и постановления судов».

В соответствии со ст. 35 Закона о Прокуратуре «прокурор в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации вправе обратиться в суд с заявлением или вступить в дело в любой стадии процесса, если этого требует защита прав и охраняемых законом интересов общества и государства. Полномочия прокурора, участвующего в судебном рассмотрении дел, определяются процессуальным законодательством Российской Федерации» (п.п. 3–4).

³ Судебные уставы с изложением рассуждений, на коих они основаны. СПб.: Издание государственной канцелярии, 1864. Ч. 1. С. 178-179.

⁴ Судебные уставы с изложением рассуждений, на коих они основаны. СПб.: Издание государственной канцелярии, 1864. Ч. 1. С. 178-179.

⁵ Концепция судебной реформы в Российской Федерации. М., 1992. С. 100.

Действующее процессуальное законодательство (ст. 41 ГПК) устанавливает две формы участия прокурора в суде первой инстанции. Прокурор может возбудить любое гражданское дело в любом из видов гражданского судопроизводства (исковом, административном, особом) или вступить в любой уже начатый другими заинтересованными лицами процесс, в любой его стадии.

Прокурор может участвовать в деле как по своей инициативе, так и по инициативе суда. Вопрос об участии в деле решается прокурором самостоятельно в зависимости от того, требуется ли в процессе защита прав и охраняемых законом интересов государства и общества, либо прав и охраняемых законом интересов граждан, которые по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не могут лично отстаивать в суде свои права и свободы, либо когда нарушены права и свободы значительного числа граждан (п. 4 ст. 27 Закона о Прокуратуре).

Участие прокурора в разбирательстве гражданских дел может быть признано обязательным законом или судом (ст. 41 ГПК). В последнем случае суд выносит соответствующее определение, и тогда прокурор обязан вступить в процесс.

Итак, основными формами участия прокурора в процессе в соответствии с ГПК и Законом о Прокуратуре Российской Федерации является возбуждение производства либо вступление в процесс, начатый по инициативе других лиц.

Каково процессуальное положение прокурора? Определив его и охарактеризовав процессуальные особенности правового положения прокурора, мы исчерпывающим образом опишем основные формы его участия в гражданском процессе. От правильного ответа на этот вопрос зависит определение его взаимоотношений с судом и другими участниками процесса. Вопрос о процессуальном положении прокурора дискуссионен в науке гражданского процесса.

Одни авторы полагают, что в процессе прокурор занимает положение стороны и является стороной.⁶ Речь здесь, очевидно, может идти лишь о прокуроре, предъявляющем иск.

Уточняя эту точку зрения, некоторые авторы отмечают, что прокурор, предъявивший иск, является стороной лишь в процессуальном смысле.⁷

Третьи авторы полагают, что процессуальное положение прокурора совершенно особенное, ибо только на него возложен надзор за соблюдением законности в деятельности всех участников гражданского процесса, в том числе и самого суда, поэтому оно не может быть сведено к положению стороны, ибо нельзя быть стороной в деле и одновременно надзирать за соблюдением закона.

По поводу последнего утверждения, в целом соглашаясь с ним, необходимо отметить, что оно уже не соответствует действующему законодательству, ибо Законом о Прокуратуре РФ на прокурора теперь надзор за законностью деятельности суда не возложен, и потому здесь необходимы уточнения.

Для того чтобы установить, каковы особенности процессуального положения прокурора, рассмотрим более подробно формы участия прокурора в гражданском процессе, а затем лишь сделаем вывод о его процессуальном положении.

В случае возбуждения дела прокурор подает исковое заявление (в административном и особом производствах - жалобы и заявления соответственно) на общих основаниях.

Прокурор обязан соблюдать установленный законом порядок обращения в суд. Но здесь есть и некоторые исключения: при предъявлении иска прокурор не оплачивает государственной пошлины по делу и вообще не несет судебных расходов. В исковом заявлении он обязан сослаться на закон, подлежащий применению.

От прокурора не требуется специальных полномочий для возбуждения дела в интересах других лиц. В соответствии со ст. 27 Закона о Прокуратуре прокурор обязан предъявить иск и поддерживать его в суде в случае нарушения прав человека или гражданина, когда пострадавший по состоянию здоровья (например, недееспособный, инвалид), возрасту (пожилой) или иным причинам (например, неимущий) не может лично отстаивать свои права и свободы.

⁶ Полянский Н.Н. Строгович М.С., Савицкий В.М., Мельников А.А. Проблемы судебного права. М, 1983. С. 49-51.

⁷ Гражданский процесс. М., 1948. С. 127; Шакарян М.С. Субъекты гражданско-процессуального права. М., 1970 С. 190-191; Аргунов В.Н. Участие прокурора в гражданском процессе. М, 1991. С. 113 и след.

Таким образом, предъявление исков в защиту интересов других лиц в порядке надзора за соблюдением прав и свобод человека и гражданина является должностной обязанностью прокурора. В процессе, возбужденном по его иску, участие прокурора обязательно.

Процессуальный закон требует, чтобы лицо, в интересах которого начато дело по заявлению прокурора, извещалось о начавшемся в его интересах процессе и участвовало в нем в качестве истца (ч. 2 ст. 33 ГПК). Если заинтересованное лицо вступает в дело, то решение, вынесенное по иску прокурора, становится для него обязательным (ч. 4 ст. 208 ГПК).

Прокурор не связан в процессе ни своей позицией при предъявлении иска, ни интересами лица, права и свободы которого нарушены. Руководствуясь только законом и приходя к выводу, что требования, предъявленные им, незаконны или необоснованны, он не только вправе, но и обязан как блюститель законности отказаться от иска полностью или в необоснованной его части.

Однако такой отказ не лишает заинтересованное лицо права настаивать на рассмотрении дела по существу, дело может быть прекращено только с его согласия (ч. 3 ст. 41 ГПК).

Более сложной является ситуация, когда прокурор предъявляет иск в защиту права свобод определенного лица, а оно отказывается вступить в процесс в качестве истца либо настаивает на прекращении дела, хотя прокурор с этим не согласен. В некоторых случаях процесс в этой ситуации должен быть продолжен, а лицо, в интересах которого иск был первоначально предъявлен прокурором, может быть привлечено в процесс в качестве соответчика (например, по иску о признании брака недействительным или о признании сделки недействительной - ст. 28 СК, ст. 168, 169 ГК РФ).

В большинстве же случаев, когда иск предъявлен прокурором в интересах гражданина, который по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не может лично отстаивать свои права и свободы, и дело само по себе не имеет публичного значения или большого общественного интереса, оно должно быть прекращено судом, если заинтересованное лицо, отказываясь от иска, свободно в выражении своей воли и понимает значение своих действий (прокурор и суд должны убедиться в этом).

Противоположное решение данной коллизии интересов противоречило бы принципу диспозитивности, гласящему, что «никто не может быть принужден к предъявлению иска против своей воли» (*peto invitatus agere cogitur*). Прокурор, возбуждая такого рода дела, должен заручиться согласием на это заинтересованного лица.

На прокурора, предъявившего иск, возложено законом бремя утверждения и бремя доказывания (ст. 50 ГПК), поэтому перед предъявлением исков в порядке общенадзорной проверки прокурор должен собрать необходимый доказательственный материал, проанализировать факты дела, устанавливаемые этими доказательствами, дав им правильную правовую оценку.

Прокурор обязан доказать свои требования и возражения на доводы ответчика. Возбуждая дело, прокурор дает объяснения по делу и участвует в прениях первым. Заинтересованное лицо - истец по делу - выступает в них после прокурора. Стороны вправе задавать прокурору, предъявившему иск, вопросы в виде дачи им объяснений по делу. Вместе с тем к прокурору не может быть предъявлен встречный иск, он предъявляется к истцу по делу.

Прокурор может отказаться от иска в случае его правовой или фактической необоснованности, но он не вправе закончить дело мировым соглашением. Вне зависимости от того, кем возбуждено дело, прокурор выступает с заключением о законности заявленных требований по окончании прений (ст. 187 ГПК). На прокурора, возбудившего дело, не будет распространяться законная сила судебного решения.

Иными являются процессуальные права прокурора, если он вступает в уже начавшийся по инициативе других лиц процесс. Прокурор вправе вступить в любое гражданское дело. Участие его обязательно, если это признает суд (ст. 41 ГПК). В ряде случаев участие прокурора в деле предусмотрено материальным или процессуальным законом.

Так, процессуальный закон признает обязательным участие прокурора в делах о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявлении его умершим (ст. 255 ГПК), о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным (ст. 261 ГПК). Семейный кодекс РФ предусматривает обязательное участие прокурора по делам о лишении родительских прав (п. 2 ст. 70 СК) и восстановлении в родительских правах (п. 2 ст. 72 СК), ограничении родительских прав (п. 4 ст. 73 СК).

В соответствии с указаниями Генерального прокурора РФ прокурор обязан принимать участие в судебном разбирательстве гражданских дел, если такое участие предусмотрено законом или признано необходимым судом, а также по делам о восстановлении на работе, выселении граждан без

предоставления жилого помещения, об освобождении имущества от ареста и делам, возбужденным по заявлениям и искам прокуроров.

Обязательно также участие прокурора при рассмотрении Верховным Судом РФ гражданских дел по первой инстанции. Необходимость участия в рассмотрении судом иных гражданских дел прокурор должен определять, исходя из задач охраны прав и законных интересов граждан, общества и государства; общественной значимости конкретного спора, его сложности; состояния законности (п.п. 4-8 Приказа Генерального прокурора РФ от 5 января 1997 г. № 1 «Об участии прокурора в гражданском судопроизводстве»)⁸.

Вступая в уже начавшийся процесс, прокурор занимает активную позицию в деятельности по рассмотрению спора: он опрашивает истца и ответчика, иных лиц, участвующих в деле; участвует в допросе свидетелей, экспертов, исследует вещественные и письменные доказательства, представленные сторонами.

По всем вопросам, возникающим в ходе судопроизводства, прокурор дает заключение о том, как они должны быть разрешены с точки зрения Закона. После заслушивания судом прений сторон прокурор выступает с заключением по существу дела в целом, высказываясь о законности и обоснованности заявленного суду требования, делая вывод о том, как с точки зрения интересов общества и государства, закрепленных в Законе, суду надлежит разрешить настоящее дело.

Такое заключение по сложным (с правовой точки зрения) делам представляет дополнительную гарантию их правильного разрешения судом.

Прокурор не должен стеснять суд своей властью, но, будучи стражем общественного интереса, выраженного в законе, давая анализ существа конкретного дела, всего выясненного в ходе судебного разбирательства и сказанного в судебных прениях, он должен в своем слове суду «усмотреть в этом частном споре интересы, относящиеся к общественному благу, и авторитетно высказаться в его пользу, помогая суду в своем решении так урегулировать спорные частные интересы, чтобы общественное благо, интересы всего общества, выраженные в законе, не пострадали».⁹

Таким образом, прежде всего и более всего прокурор в гражданском процессе выступает представителем публичного интереса, интереса законности. Он может усматриваться и в защите прав государственных органов или государства в целом, и в защите свобод отдельных граждан или группы, когда дело приобретает особое общественное значение.

Поэтому процессуальное положение прокурора не может быть сведено к положению стороны или третьего лица. На прокурора не распространяются материально-правовые последствия решения, с него нельзя ничего взыскать, даже если суд не удовлетворит его иск.

Отказ от его иска не связывает заинтересованное лицо, которое и является истцом по делу. Понятие же «истец в процессуальном смысле», употребляемое некоторыми авторами для характеристики процессуального положения прокурора, неудачно.

Термин «истец» (в отличие от понятия иска и права на иск) материальному праву неизвестен, поэтому говорить «истец в процессуальном смысле» тавтологично.

Для выделения понятий «истец» и «ответчик» процессуальная наука использует материально-правовой критерий, т.е. их участие в предполагаемом материально-правовом отношении, которое будет предметом судебного рассмотрения. Коль скоро прокурор не является их участником, он не будет истцом и ответчиком по делу, даже если его процессуальные права и обязанности аналогичны стороне по делу.¹⁰

Прокурор является совершенно особым участником гражданского процесса, для характеристики которого уместнее всего употребить выработанный русской процессуальной наукой термин «правозащитник». Правозащитник в отличие от представителя, поверенного, слуги частного интереса

⁸ Рыжаков А.П. ГПК с постатейным материалом. М., 2000. С. 137.

⁹ Муравьев Н.В. Прокурорский надзор в его устройстве и деятельности. Т. 1. М., 1889. С. 23.

¹⁰ По конкретному делу Верховный Суд РФ правильно указал, что прокурор, обратившийся в суд с заявлением в порядке ст. 41 ГПК, стороной по делу не является (Бюллетень Верховного Суда РФ. 1994. № 10. С. 3).

стороны - его клиента защищает индивидуальные права частного лица ввиду и во имя общественного блага.¹¹

Прокурор не связан в своей правовой позиции и процессуальной деятельности интересами лица, на стороне которого он выступает. Его задача защитить общественное благо, интересы общества, выраженные в законе, правопорядок. Он защищает права и интересы конкретного лица постольку, поскольку в этом выражается общественный интерес в той мере, в какой дело имеет общественное значение.

Мы рассмотрели формы участия прокурора и его процессуальное положение в суде первой инстанции. Оно аналогично и на других стадиях гражданского процесса.

Прокурор участвует в судопроизводстве во второй инстанции путем возбуждения производства или вступления в дело, рассматриваемое судом второй инстанции по жалобе сторон и других лиц, участвующих в деле. Производство по пересмотру решений и определений суда, не вступивших в законную силу, возбуждается прокурором путем принесения им кассационного или частного протеста.

Опротестование незаконного и необоснованного решения (определения) суда первой инстанции составляет обязанность прокурора вне зависимости от того, участвовал он в деле или нет и в какой форме было это участие. Протест должен быть принесен даже на решение, которым было удовлетворено требование прокурора, если по делу были допущены существенные нарушения процессуального закона. Общественный и государственный интерес заключается в том, чтобы суд не только выносил законные и обоснованные с материально-правовой стороны решения, но и строго соблюдал существующий процессуальный порядок их постановления. Заключение прокурора по делу в суде второй инстанции дается независимо от формы его участия в процессе (ст. 303 ГПК).

§ 6. УЧАСТИЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, ОРГАНИЗАЦИЙ И ГРАЖДАН, ЗАЩИЩАЮЩИХ НАРУШЕННЫЕ ИЛИ ОСПАРИВАЕМЫЕ ПРАВА, СВОБОДЫ И ОХРАНЯЕМЫЕ ЗАКОНОМ ИНТЕРЕСЫ ДРУГИХ ЛИЦ

Законодательство зарубежных стран не знает особых юридических форм участия государственных органов или общественных организаций в гражданском процессе. Будучи участниками гражданского оборота, они защищают в нем свои права и интересы в качестве сторон и третьих лиц. Так же обстояло первоначально дело и в советском гражданском процессе. ГПК РСФСР 1923 г. не выделил каких-то особых форм участия государственных органов в гражданском процессе. Да и сама потребность в таком участии в 20-е годы возникала не часто. Вмешательство государства в частноправовые отношения в период нэпа осуществлялось в основном средствами прокурорского надзора. Начало активного участия государственных органов в гражданском процессе тогда, когда они не являлись участниками данного спора и не были связаны с его субъектами вза

88

имными правами и обязанностями, по-видимому, широко распространилось с начала 30-х годов. Однако, поскольку специальных процессуальных форм участия государственных органов ГПК РСФСР 1923 г., как и ГПК других союзных республик, не знал, процессуальное положение государственных органов определялось в качестве третьих лиц, причем не только процессуальным, но и административным (регулирующим деятельность государственных органов) законодательством. Например, в совместной инструкции Наркомпроса, Наркомздрава и Наркомюста РСФСР, утвержденной СНК РСФСР 3 апреля 1943 г., об органах опеки и попечительства сказано, что при рассмотрении в судах дел об отмене усыновления «обязательно вовлекается районный (городской) отдел народного образования или здравоохранения в качестве третьего лица на стороне ребенка» (СП РСФСР. 1943. № 3. Ст. 24); в инструкции Наркомхоза РСФСР о порядке регистрации строений от 25 сентября 1945 г. было сказано, что «при разрешении вопроса об установлении права собственности на строение, в случае отсутствия необходимых доказательств, дело должно рассматриваться в судебном порядке с привлечением коммунального органа в качестве третьего лица». В процессуальной теории хотя и указывалось на особенности участия государственных органов в советском гражданском процессе, все же их считали «квази третьими лицами»¹ или особым видом третьих лиц².

В ГПК 1964 г. формы участия в гражданском процессе государственных органов смоделированы во многом по аналогии с участием в нем прокурора. Кодекс отнес государственные органы к числу лиц,

¹¹ Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса. М., 1913. С. 296 и след.

участвующих в деле, наделив их соответствующими правами (ст. 29-30, 42 ГПК). Статьи 4 и 42 ГПК предусматривают, что государственные органы, органы местного самоуправления имеют право в предусмотренных законом случаях: а) предъявлять иски в защиту интересов других лиц; б) вступать в уже начавшийся процесс для дачи заключения по делу; в) предъявлять иски в защиту неопределенного круга лиц. В отличие от прокурора перечисленные лица вправе возбудить не любое дело, а лишь определенную категорию дел, предусмотренную в законе. Кроме того, они возбуждают эти дела лишь по просьбе заинтересованных лиц. Закон делает исключение лишь для случаев защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов неопределенного круга лиц и недееспособных граждан. В этих случаях иск может быть предъявлен независимо от просьбы законного представителя недееспособного или заинтересованных лиц. Перечень гражданских дел и государственных органов, компетентных их возбуж

См.: Клейнман А.Ф. Участие третьих лиц в гражданском процессе. Иркутск, 1927.

2 Добровольский А.А. Участие органов государственного управления в советском гражданском процессе. Автореф. канд. дисс. М, 1954. С. 13.

89

дать, установлен нормами материального и процессуального права. В предусмотренных законом случаях в защиту чужих интересов в суд могут обращаться и иные организации (в том числе общественные) и граждане. Так, в соответствии со ст. 70 СК РФ дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению органов или учреждений, на которые законом возложены обязанности по защите прав несовершеннолетних детей (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних и т.д.).

В соответствии с п. 3 ст. 73 СК иск об ограничении родительских прав может быть предъявлен органами и учреждениями, на которые законом возложены обязанности по защите прав несовершеннолетних.

В соответствии со ст. 142 СК РФ органы опеки и попечительства вправе требовать в судебном порядке отмены усыновления.

Требования о применении последствий ничтожных сделок к сделкам, не соответствующим требованиям закона и иных нормативных актов (ст. 168 ГК), сделкам, совершенным с целью противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК), мнимым и притворным сделкам, сделкам недееспособных (ст. 170, 171, 172 ГК) могут быть предъявлены государственными органами или органами местного самоуправления, коммерческими и некоммерческими организациями.

Дело о признании гражданина ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами либо недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия может быть возбуждено в соответствии со ст. 258 ГПК по заявлению профсоюзов, иных общественных организаций и органов опеки и попечительства. (Они же могут возбуждать дела и о снятии этих ограничений в случае выздоровления ограниченного в правах лица - ст. 263 ГПК.)

Предприятия, учреждения и граждане вправе предъявить иск в суде. арбитражном суде о прекращении экологически вредной деятельности, причиняющей вред здоровью и имуществу граждан, народному хозяйству и окружающей природной среде (ст. 91 Закона «Об охране окружающей природной среды» от 19 декабря 1991 г.). Федеральные антимонопольные органы (их органы на местах), федеральные органы исполнительной власти (их территориальные органы), осуществляющие контроль за качеством и безопасностью товаров и услуг, органы местного самоуправления, общественные объединения потребителей (их союзы и ассоциации), вправе обращаться в суды в защиту прав потребителей, в том числе и в защиту неопределенного круга потребителей (Закон РФ «О защите прав потребителей» в ред. от 9 января 1996 г. // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140). В защиту неопределенного круга потребителей могут быть заявлены лишь требования неимущественного характера (т.е. не связанные со взысканиями каких-либо сумм), целью которых является признание действий продавца (изготовителя, исполнителя) противоправными в отношении всех потре

90

бителей (как уже заключивших договор, так и только имеющих намерение заключить договор с данным хозяйствующим субъектом) и прекращение таких действий (постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей» от 29 сентября

1994 г. № 7 с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 17 января 1997 г., п. 6.1) (см.: Постановления Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР по гражданским делам М, 1999. С.

337). Вступившее в законную силу решение суда о признании действий ответчика противоправными в отношении неопределенного круга потребителей имеет преюдициальное значение для суда, рассматривающего иск потребителя о гражданско-правовых последствиях действий ответчика по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом.

Граждане, проживающие на территории муниципального образования, наряду с органами местного самоуправления и их должностными лицами вправе предъявлять иски в суд (арбитражный суд) о признании недействительными актов органов государственной власти и государственных должностных лиц, органов местного самоуправления и их должностных лиц, предприятий, учреждений, организаций, а также общественных объединений, нарушающих права местного самоуправления (ст. 46 Закона «Об общих принципах местного самоуправления в РФ» от 28 августа

1995 г. // СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506). Перечень случаев предоставления законом прав государственным органам, органам местного самоуправления, организациям и гражданам возбуждать гражданские дела в защиту прав и интересов других лиц может быть продолжен. В действующем законодательстве ясно обозначилась тенденция расширения таких возможностей.

Право государственных органов, органов местного самоуправления, общественных и иных организаций и граждан обращаться в суд в целях защиты чужих интересов является одной из дополнительных гарантий осуществления права на судебную защиту теми гражданами, которые сами не в состоянии его реализовать в силу тех или иных причин (возраста, здоровья и т.п.). Государственные органы, предъявляя иски по этой категории дел, защищают частные интересы в той степени, в какой они совпадают с общественными, и выступают правозаступниками. Более адекватной функции государственных органов как выразителей публичного интереса является предъявление ими исков в защиту неопределенного круга граждан. Процессуальное положение государственных органов, возбуждающих гражданское дело в защиту интересов других лиц, не определено в законе, что ставит определенные вопросы перед процессуальной теорией.

Для возбуждения дела в защиту интересов другого лица у государственного органа должно быть закрепленное законодательством право на обращение в суд в защиту интересов других лиц. Так, только федеральный антимонопольный орган может при возбуждении дела в защиту не

91

определенного круга потребителей предъявлять в суд требование о ликвидации нарушителя или о прекращении деятельности индивидуального предпринимателя за неоднократное или грубое нарушение прав потребителей (п. 4 ст. 40 Закона «О защите прав потребителей»). Для возбуждения дела в защиту интересов другого лица должно быть право на обращение в суд не только у государственного органа, но и у лица, в защиту которого предъявляется иск. К исковому заявлению, поданному государственными органами в защиту других лиц, должны быть приложены доказательства согласия этих лиц на возбуждение процесса. (Этого не требуется при возбуждении дела в защиту неопределенного круга лиц или интересов недееспособного.) Возбуждая дело, государственный орган обязан соблюсти общий порядок обращения в суд, за некоторыми исключениями, установленными законом. Так, государственные органы, возбуждающие дела в интересах других лиц, освобождены от уплаты судебных расходов.

Государственные органы и другие организации и лица, возбуждающие дела в защиту интересов других лиц, поддерживают свои требования в судебном заседании, выступая с дачей показаний и в прениях первыми. Лицо, в защиту прав и интересов которого возбуждено дело, выступает после них. Государственные органы имеют право отказаться от иска. Однако такой отказ от иска не лишает заинтересованное лицо права на защиту и на рассмотрение своего дела по существу (ст. 42 ГПК). С другой стороны, отказ заинтересованного лица от иска, который возбужден в его интересах государственным органом, ведет к прекращению дела производством. К государственному органу не может быть предъявлен встречный иск, он предъявляется к заинтересованному лицу. Заинтересованное лицо привлекается в процесс, возбужденный иском государственного органа, в качестве истца, и на него распространяется законная сила судебного решения.

Следует различать процессуальное положение государственных органов и общественных организаций в ряде правовых ситуаций. В некоторых случаях их правовое положение может быть охарактеризовано как положение стороны - истца, в тех случаях, когда государственные органы и общественные организации предъявляют иск в защиту неопределенного круга лиц. (Иски антимонопольного комитета, организаций потребителей о защите прав неопределенного круга

потребителей; иски экологических организаций о защите неопределенного круга граждан от экологических правонарушений. Общественным организациям потребителей по этой категории дел законом предусмотрено в случае удовлетворения иска возмещение всех расходов по делу, в том числе и расходов по подготовке экспертизы качества товаров (ст. 46 Закона «О защите прав потребителей»). В большинстве случаев процессуальное положение государственных органов может быть охарактеризовано как положение представителя особого рода - правозаступника.

92

Соответствующие государственные органы и органы местного самоуправления в случаях, предусмотренных законом, до вынесения решения судом первой инстанции вправе по своей инициативе или по инициативе других лиц, участвующих в деле, вступить в процесс для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, государственных и общественных интересов. В необходимых случаях суд вправе по своей инициативе привлечь к участию в деле соответствующий государственный орган или орган местного самоуправления (ч. 3, 4 ст. 42 ГПК).

ГПК предусматривает обязательное участие государственных органов по делам особого производства (ч. 2 ст. 42 ГПК). По другим категориям дел участие государственных органов предусмотрено некоторыми законами и подзаконными актами. Так, СК РФ предусматривает обязательное участие органов опеки и попечительства по делам о лишении родительских прав (п. 2 ст. 70), восстановлении в родительских правах (п. 2 ст. 72), об ограничении родительских прав (ч. 4 ст. 73), о воспитании детей (ст. 78), об отмене усыновления ребенка (ст. 14, п. 2 ст. 140). Закон о защите прав потребителей предусматривает, что федеральный антимонопольный орган (его территориальные органы) может быть привлечен судом к участию в процессе о защите прав потребителей или вступить в процесс по собственной инициативе для дачи заключения по делу (ч. 2 п. 4 ст. 40). В рассмотрении гражданских дел также участвуют и другие государственные органы. Что касается общественных организаций и объединений граждан, то действующее законодательство такой формы их участия в процессе, как вступление в дело для дачи заключения, не предусматривает. Участие государственных органов в гражданских делах связано с тем, что они имеют в деле интерес, связанный с их специальной компетенцией в той сфере государственного управления, которая возложена на них государством. Решение суда по делу затрагивает интересы той сферы государственного управления, которой занимается данный орган, либо решение суда возлагает на этот орган определенные обязанности. Так, в связи с лишением родительских прав или отменой усыновления, признанием гражданина недееспособным перед органом опеки и попечительства может быть поставлен вопрос о назначении опекуна или попечителя. Государственные органы (их представители) пользуются в процессе всеми правами лиц, участвующих в деле (ст. 30 ГПК), кроме правораспорядительных действий (ст. 34 ГПК).

Заключение государственных органов представляется в суд письменно. Оно составляется на основе предварительного изучения материалов дела и обследования, проводимого государственным органом. Так, в соответствии со ст. 78 СК при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, орган опеки и попечительства обязан провести обсле

93

дование условий жизни ребенка и лица (лиц), претендующего на его воспитание, и представить суду акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора. Заключение государственного органа оглашается в судебном заседании его уполномоченным после объяснения всех лиц, участвующих в деле, и исследования всех доказательств. Суд, лица, участвующие в деле, и их представители могут задавать уполномоченному этих органов вопросы в целях разъяснения и дополнения заключений (ст. 182 ГПК). Уполномоченные государственных органов выступают в прениях после сторон и третьих лиц (ч. 4 ст. 185). Обязанность дать заключение по делу сближает участие государственных органов с прокурором. Однако если прокурор может вступить в любое гражданское дело и его заключение касается прежде всего правовых вопросов, то государственный орган может участвовать лишь в определенной категории дел и его заключение касается вопросов, связанных с его специальной компетенцией.

Глава V. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

§ 1. ПОНЯТИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Личное ведение своих судебных дел гражданами связано с определенными неудобствами. Тяжущиеся должны отрываться от своих постоянных занятий для явки в судебное заседание, которое

может происходить и в другом городе. Между тем, как говорили еще древние римляне, «и болезнь, и возраст, и необходимые путешествия, и многие другие причины часто мешают вести дела лично». Возникает потребность поручать выполнение определенных необходимых процессуальных действий другим лицам, которые замещали бы участников процесса, т.е. в судебном представительстве. Судебным представительством является деятельность одного лица (представителя) в процессе в интересах другого лица (представляемого).

Для того чтобы успешно вести свои дела в суде, необходимо хорошо знать гражданские законы и формальности судопроизводства, уметь связно излагать свои мысли. Далеко не все граждане обладают такими знаниями и навыками. В силу этого объективно выявляется необходимость в получении определенной юридической помощи сведущего и опытного в судебных делах лица, способного поддержать не только советом, но и словом, своим выступлением на суде. Дополнение деятельности лица, участвующего в деле, юридическим советом, составлением за него необходимых процессуальных документов и произнесением в защиту его прав и интересов речи в прениях перед судом носит название правозаступничества.

Если представитель полностью замещает представляемого на суде, то юрисконсульт, не замещая представляемого, но помогая ему в ведении дела, играет самостоятельную, весьма важную роль в судопроизводстве. Под влиянием потребности в представительстве и возникла особая профессия, получившая название адвокатуры. Этот термин происходит от латинского слова *advocatm*. Так римляне в республиканскую эпоху называли родственников и друзей тяжущегося, которые сопровождали его в суд и давали ему во время заседания советы. Во время империи это слово приобрело то значение, которое и сохранилось во многих языках до настоящего времени. Адвокат - это специалист-юрист и оратор, действующий наряду со стороной и помогающий ей вести дело.

В ряде стран функции представительства и правозаступничества различались достаточно строго законодательно, так, чтобы занятие этой деятельностью предоставлялось разным группам лиц.

95

Судебное представительство имело своей целью избавить стороны от личного хождения по судебным делам, служило исключительно частным интересам и даже не имело непосредственной цели восполнения недостаточных юридических познаний тяжущегося. Поэтому и деятельность эта могла быть разрешена всякому дееспособному лицу. Для профессионального занятия этой деятельностью достаточно иметь практические знания форм и обрядов судопроизводства. Профессиональные представители состояли при судах и выполняли свои функции по договору за особую плату. В России такие лица назывались стряпчими или ходатаями по делам.

Для занятия адвокатурой в большинстве стран, в том числе и России, существует строгий образовательный и нравственный ценз, устанавливаемый законом. Адвокаты объединяются в профессиональные корпорации для наблюдения за наличием у своих членов надлежащей юридической подготовки и соответствующих нравственных качеств.

В истории адвокатуры еще со времен Древнего Рима сложилась тенденция к слиянию правозаступничества с судебным представительством в силу их тесного соприкосновения по сферам своей деятельности. Это оказывалось выгодно как для тяжущихся, которые могли прибегать к помощи не двух лиц, а одного, довольствующегося все же меньшим вознаграждением и к тому же несущего полную и нераздельную ответственность за добросовестное ведение дела, так и для адвокатов и поверенных, избавленных от неприятной зависимости друг от друга.

В настоящее время в большинстве стран, в том числе и у нас, по действующему законодательству функции представительства и правозаступничества не разделены. В России после судебной реформы 1864 г., несмотря на слияние функций правозаступничества и представительства, все же существовали два рода адвокатов: присяжные поверенные, объединенные в корпорацию, и частные поверенные, состоявшие при судах. Первые - адвокатская элита, вторые - рангом ниже. Вместе с тем объединение этих функций имеет и несомненные отрицательные стороны. Адвокатура призвана служить интересам всего общества, бороться в судах за правильное понимание и применение права. Отсюда и взгляд на эту профессию как на общественное служение, требующее упорного труда, бескорыстия и самоотверженности.

Когда же адвокат вынужден выбирать между служением общественным интересам и частным интересам своего клиента, тогда адвокатура приобретает двойственный характер, где либо ни один из этих интересов надлежащим образом не защищается, либо одним из них приходится жертвовать (как

правило, первым, ибо от второго зависит материальное благополучие адвоката). «Из ученого - эксперта по вопросам права и судебного оратора, каким он был бы в качестве чистого правозаступника, адвокат становится практическим дельцом, маклером по юридической

96

части, имеющим тем больше успеха в публике, чем больше сметливости, юркости и даже неразборчивости в средствах он проявит при устройстве материальных интересов своих клиентов»¹.

§ 2. ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ

Действующее законодательство (ст. 43 ГПК) закрепляет право граждан вести дела в суде лично или через представителя. Недееспособные граждане могут осуществлять свои гражданско-процессуальные права только через представителей. Дела юридических лиц ведутся в суде их органами или представителями.

Представительство - самостоятельный институт гражданско-процессуального права. В правоотношениях представительства различают внешние отношения, которые складываются у представителя с судом, и внутренние отношения между представителем и представляемым. Первые регулируются нормами гражданско-процессуального права и являются только процессуальными (например, ст. 43-48, 126, 129, 148, 157 ГПК). Во внутренних отношениях представительства различают как процессуальные (например, правоотношения по оформлению полномочий доверенностью, регулируемые ст. 45 ГПК), так и материально-правовые отношения (зачастую отношения представительства в суде возникают на основе гражданско-правовых договоров представительства, регулируемого ст. 182-189 ГК) и поручения (ст. 971-979 ГК).

Однако эти материально-правовые элементы не дают основания считать представительство в суде одним из видов представительства в гражданском праве либо одним из видов общегражданского представительства. От представительства в гражданском праве судебное представительство отличается по целям и характеру отношений между представителем и представляемым, по кругу лиц, имеющих право выступать в качестве представителя в гражданском процессе, по объему и характеру прав. Например, целью гражданского представительства является создание изменений или прекращение гражданских прав и обязанностей для представляемого (ст. 182 ГК). Цель судебного представительства - защита в суде интересов представляемого, помощь ему в осуществлении своих процессуальных прав и исполнении обязанностей.

Согласно действующему гражданско-процессуальному законодательству представителями могут быть достаточно широкий круг дееспособных граждан, в числе которых: 1) адвокаты; 2) работники государственных предприятий, учреждений, организаций, колхозов и иных кооперативных организаций и их объединений, предприятий и учреждений;

¹ Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса С. 318.

97

3) уполномоченные профессиональных союзов - по делам рабочих, служащих, членов колхозов, а также иных лиц, защита прав и интересов которых осуществляется профессиональными союзами; 4) уполномоченные организации, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы этих организаций; 5) уполномоченные организации, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы других лиц; 6) один из соучастников по поручению других соучастников; 7) лица, допущенные судом, рассматривающим дело, к представительству по данному делу (ст. 44 ГПК).

С одной стороны, столь широкий перечень даст гражданам максимальный простор для выбора, однако нет гарантий того, что представительство будет осуществляться во всех случаях знающим и умелым специалистом-правоведом; закон не страхует граждан от неудачного выбора своего поверенного. Практика допуска к представительству в суде любого гражданина, имеющего надлежаще оформленные полномочия на ведение дела, получила легальное закрепление в ст. 48 Арбитражно-процессуального кодекса 1995 г.

Исходя из правильно понимаемых интересов граждан, которым необходимо гарантировать определенный уровень компетентности юридической помощи в суде, следовало бы законодательно закрепить правило об обязательном ведении дел через адвокатов (правило об адвокатской монополии) по сложным в юридическом отношении делам (необходимость обязательного приглашения адвоката ввиду неумелого ведения процесса может быть констатирована судом или хотя бы для судов

определенного звена или определенных категорий дел). Правда, для введения адвокатской монополии необходимо принятие четкого законодательства об адвокатуре.

По действующему законодательству, представителями в суде не могут быть лица, не достигшие совершеннолетия или состоящие под опекой или попечительством; адвокаты, принявшие поручение об оказании юридической помощи с нарушением законодательства об адвокатуре; лица, исключенные из коллегии адвокатов, в случае представительства по п. 7 ст. 44; судьи, следователи и прокуроры (кроме выступления указанных лиц в качестве уполномоченных соответствующего суда или прокуратуры или в качестве законных представителей).

Хотя представители и участвуют в процессе не для защиты своих собственных прав и охраняемых законом интересов, а оказывают в этом помощь представляемому, вряд ли правильно исключать их из числа лиц, участвующих в деле, и ставить в один ряд со свидетелями и экспертами, как это сделано действующим законодательством.

Личное участие гражданина не лишает его права иметь по делу представителя (ст. 43 ГПК). Вместе с тем наличие представителя, в принципе, должно дать возможность стороне лично не участвовать в процессе.

98

В виде исключения законодательство предусматривает право суда признать личное участие гражданина обязательным, несмотря на участие представителя, если это необходимо по обстоятельствам дела (ч. 4 ст. 157 ГПК).

§ 3. ВИДЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В СУДЕ

Судебное представительство делится на виды в зависимости от юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение того или иного вида представительства. В самом общем виде представительство делится на договорное, основанное на договоре представителя и представляемого, и представительство из иных оснований. К последнему относится законное представительство несовершеннолетних, недееспособных или ограниченно дееспособных родителями, усыновителями, опекунами или попечителями, основанное на факте происхождения детей от своих родителей, факте усыновления, акте об установлении опеки или попечительства. Выделяется также общественное представительство, основанное на факте членства в общественной организации.

Договорное представительство. Договорным, или добровольным, представительством называется представительство, основанное на соглашении между стороной в процессе и лицом, осуществляющим представительство. Отношения между представителем и представляемым вытекают из договора поручения или агентирования и регулируются соответствующими ст. 971-979, 1005-1011 ГК.

Представительство может осуществляться и постоянным сотрудником юридического лица и быть основано на трудовом договоре. Отношения между представителем и представляемым регулируются в этом случае трудовым контрактом и трудовым законодательством.

Отношения представителя с судом во всех случаях регулируются специальными нормами процессуального законодательства о представительстве. В соответствии с действующим законодательством договорными представителями могут выступать адвокаты, юрисконсульты предприятий, учреждений, организаций, любые другие лица при наличии надлежаще оформленных полномочий и при согласии суда допустить их в процесс в качестве представителей.

Адвокаты могут выступать в суде в качестве представителей как граждан, так и юридических лиц. Адвокаты составляют профессиональную корпорацию, действующую на основании специального законодательства об адвокатуре. Корпоративное устройство и специальное законодательное регулирование создания и деятельности адвокатуры необходимо для поддержания ею высокого профессионального и нравственного уровня. Ад-99

Адвокатура - весьма существенная часть рационального судоустройства, и обществу не может быть безразлично, кто получает доступ к адвокатской практике, каков профессиональный и моральный облик этих людей. Рациональнее всего, чтобы сами адвокаты, на основании специального законодательства объединенные в корпорацию, надзирали за профессиональной компетентностью и нравственным уровнем своих членов.

Действующее по сей день законодательство об адвокатуре (Положение об адвокатуре РСФСР 1980 г.) фактически не исполняется. Оно уже устарело и не соответствует реальностям сегодняшнего дня. В стране наряду с юридическими консультациями, созданными на основании законодательства об адвокатуре, действуют многочисленные юридические фирмы, осуществляющие представительство в

суде. Явочным порядком созданы и действуют многочисленные коллегии адвокатов. Очевидна необходимость создания нового законодательства об адвокатуре. В нем необходимо учесть не только интересы самих адвокатов и государства, но и всего общества, простых граждан, для которых адвокатура и существует. Тенденция к максимальному упрощению доступа к занятию адвокатской практикой всем желающим опасна возможным понижением нравственного и профессионального уровня корпорации.

Отсутствие в нашем законодательстве закрепленной адвокатской монополии на представительство в судах, возможность гражданам назначать своими представителями практически любого способно было привести и привело к понижению профессионального и нравственного уровня судебного представительства. Исходя из правильно понимаемых интересов граждан, которым необходимо гарантировать определенный уровень компетентности юридической помощи в суде, следовало бы законодательно закрепить это правило, хотя бы для судов определенного звена или определенных категорий дел.

Юрисконсульты, работающие в различных предприятиях, учреждениях и организациях, не обязаны, как в других странах, быть членами коллегий адвокатов. Они представляют в судах интересы тех организаций, где работают. Представителем организации в суде может быть любой ее работник с надлежаще оформленными полномочиями на ведение дела.

Общественное представительство, на наш взгляд, не представляет особый тип представительства. Оно заключается в том, что профсоюзы и другие общественные организации (изобретателей, писателей, художников, артистов и др.) создают специализированные юридические консультации и оказывают правовую помощь своим членам, в том числе представляя их интересы в судах. Однако одного факта членства в этих общественных организациях явно недостаточно для возникновения отношений по представительству. Необходимо еще и заключение соответствующего договора поручения. Но этот договор заключается только с членами этих организаций. Юридическая помощь общественных организаций должна

100

оказываться лишь по просьбе самих граждан, а не навязываться по чьему-то ходатайству, как это бывало в прошлом. Сказанное об этом виде представительства позволяет рассматривать его как один из видов договорного представительства.

§ 4. ЗАКОННОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО РОДИТЕЛЕЙ И УСЫНОВИТЕЛЕЙ

В одних случаях законное представительство устанавливается в силу того, что граждане не обладают или лишены гражданской и процессуальной дееспособности. Такое представительство установлено для малолетних, не достигших 14 лет, и для несовершеннолетних, лишенных в установленном порядке дееспособности. Законными представителями в этом случае являются родители, усыновители и опекуны.

Право представительства от имени и в интересах ребенка имеют, как правило, в равной степени оба родителя, отец и мать, если ребенок родился в зарегистрированном браке, или при его отсутствии отцовство установлено добровольно или по судебному решению (ст. 48-49 СК РФ). Законным представителем ребенка будет только мать, если отсутствует зарегистрированный брак и отцовство не установлено. В случае усыновления ребенка двумя лицами оба усыновителя являются законными представителями ребенка. Если ребенок усыновлен одним лицом, то его законными представителями являются родитель по происхождению и усыновитель.

Законное представительство опекунов и попечителей. Этот вид представительства возникает на основании административного акта назначения опекуном или попечителем. Опекуны и попечители выступают в защиту интересов подопечных в любых государственных органах, в том числе и судебных, без особых полномочий (ч. 2 ст. 31 ГК). Опека устанавливается над малолетними и над совершеннолетними, лишенными в установленном законом порядке дееспособности вследствие их душевной болезни или слабоумия. Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и над совершеннолетними дееспособными лицами, если по состоянию здоровья они не в состоянии осуществлять свои права и обязанности либо они ограничены в установленном законом порядке в дееспособности вследствие злоупотребления алкоголем или наркотиками (ст. 32, 33 ГК РФ).

Несовершеннолетние от 14 до 18 лет частично дееспособны и могут самостоятельно выступать в суде в защиту своих трудовых прав, отвечая за вред, и т. п. Привлечение в процесс для помощи

несовершеннолетним их родителей, усыновителей или попечителей зависит от усмотрения суда (ч. 3 ст. 32 ГПК).

101

§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДЕБНЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ И ИХ ОФОРМЛЕНИЕ

Полномочие на ведение дел в суде дает представителю право на совершение практически всех процессуальных действий, за исключением тех, на совершение которых в силу закона (ст. 46 ГПК) требуются специальные полномочия. Судебный представитель может представлять доказательства, участвовать в их исследовании, заявлять ходатайства, отводы, участвовать в прениях, т.е. имеет право совершать практически все процессуальные действия, кроме тех, которые связаны с распоряжением материальными правами представляемого или имуществом, а именно: а) признание полностью или частично исковых требований; б) отказ полностью или частично от исковых требований; в) изменение предмета иска; г) заключение мирового соглашения; д) предъявление исполнительного листа ко взысканию; е) получение присужденных имущества или денег. Полномочия на совершение перечисленных действий представителем должно быть специально оговорено в доверенности, в противном случае представитель не имеет права их совершать (ст. 46 ГПК). Аналогичным образом должны быть оформлены право на совершение действий, связанных с передачей дела на рассмотрение других органов, передача дела в третейский суд, обжалование решения суда или передоверие ведения дела другому лицу. (Эти действия также могут быть совершены только по специальному полномочию.)

ГПК РСФСР 1923 г. требовал также специальных полномочий на заявление спора о подлоге документов представителем (ст. 18 ГПК). Это правило, отсутствующее в действующем законодательстве, представляется весьма рациональным ввести вновь, ибо ответственность за неправильное заявление спора о подлоге будет нести сторона (доверитель), а не представитель. Полномочия представителя стороны должны быть надлежащим образом оформлены. Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены также предприятиями, учреждениями и организациями, где работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства заверителя, администрацией лечебного учреждения, где он находится на излечении, соответствующей воинской частью, если доверитель военнотрудовой, и администрацией соответствующего места заключения, если гражданин находится в заключении (ч. 2 ст. 45 ГПК). Полномочия представителя оформляются особой доверенностью представляемого. Отдельная доверенность или особая оговорка в доверенности необходима на совершение правораспорядительных действий, предусмотренных ст. 46 ГПК.

В некоторых случаях полномочия представителя могут быть оформлены устным заявлением представляемого лица, занесенным в протокол судебного заседания (пп. 6 и 7 ст. 44 ГПК).

102

Полномочия адвоката удостоверяются ордером юридической консультации на ведение дела. Аналогичным образом и полномочия общественных представителей (пп. 3, 4, 4 ст. 44 ГПК) подтверждаются документами, удостоверяющими поручение соответствующей профсоюзной или иной общественной организации на представительство по данному делу. Лишь для совершения правораспорядительных действий (ст. 46) адвокатам и общественным представителям требуется доверенность заинтересованного лица. Это правило вызывает серьезные сомнения. Ведь ордер юридической консультации, как и аналогичный документ общественной организации, исходит не от доверителя (представляемого) и не может служить основанием полномочий представителя. Таким документом может быть только доверенность, выданная представителю заинтересованным лицом.

Полномочия юрисконсультанта удостоверяются общей или разовой доверенностью. Полномочия на совершение правораспорядительных действий требуют в ней специальной оговорки. Сотрудники организаций, как правило, предъявляют разовые доверенности на ведение дела.

Полномочие законных представителей недееспособных (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей) специального оформления не требует. Достаточно предъявления документа, подтверждающего, что они являются законными представителями (предъявление паспорта, свидетельства о рождении или усыновлении, опекунского или попечительского удостоверения). Если же законный представитель передоверяет ведение дела другому лицу, то он от своего имени выдает доверенность.

Глава VI. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ДЕЛ, РАССМАТРИВАЕМЫХ В ПОРЯДКЕ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СУДЕБНОЙ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ

Подведомственность - это отнесение спора о праве или иного юридического дела к компетенции определенного органа. Подавляющее большинство таких дел разрешается судами, хотя, как будет показано в дальнейшем, некоторые споры переданы в ведение других органов.

Каждый орган может рассматривать только те вопросы, которые ему подведомственны. Если, например, в суд общей юрисдикции поступит заявление по делу, подлежащему разрешению в Конституционном суде, судья отказывает в принятии заявления (п. 1 ст. 129 ГПК), а в случаях, когда нарушение подведомственности обнаружится уже после начала процесса, производство по делу должно быть прекращено (п. 1 ст. 219 ГПК).

В нашей стране существует несколько разновидностей судов, рассматривающих дела в порядке гражданского судопроизводства: 1) суды общей юрисдикции; 2) арбитражные суды; 3) третейские суды.

Статус (в том числе и подведомственность) арбитражных и третейских судов излагается в специальных главах данного учебника. Поэтому сейчас следует сосредоточиться на подведомственности дел судам общей юрисдикции.

Прежде всего, судебная подведомственность подвергается определенной классификации в зависимости от наличия или отсутствия специальных обязательных (или возможных) процедур в связи с передачей дела в суд. Если таких процедур нет и дело должно быть направлено непосредственно в суд и никуда более, подведомственность именуется исключительной. Она характерна для большинства дел, подлежащих судебному рассмотрению.

Иногда, однако, обращение в суд допускается лишь после того, как сторонами будет предпринята попытка урегулировать возникшие разногласия между собой. Например, согласно п. 1 ст. 797 ГК РФ «до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом», при этом «иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика ответа в тридцатидневный срок» (п. 2). В таких случаях принято говорить об условной подведомственности.

104

В ряде ситуаций передаче дела в суд должно предшествовать его рассмотрение в административном порядке. В частности, жалоба на постановление органа внутренних дел о наложении административного взыскания в виде лишения права управления транспортным средством рассматривается в суде, лишь если она предварительно разрешалась вышестоящим административным органом или должностным лицом (см. ч. 2 п. 3 ст. 267 Кодекса об административных правонарушениях; также ч. 3 п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 14 апреля 1988 г. № 4 в редакции постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 21 декабря 1993 г. № 11).

В соответствии с Таможенным кодексом первоначальные жалобы на решения, действия или бездействие таможенных органов подаются в вышестоящий таможенный орган либо вышестоящему должностному лицу (ст. 407), а вторичные жалобы - в суд общей юрисдикции либо (если обжалуемое решение, действие или бездействие затрагивает интересы лица, занимающегося в установленном порядке предпринимательской деятельностью) в арбитражный суд (ст. 416).

Здесь налицо так называемая смешанная подведомственность. В литературе справедливо обращалось внимание как на сходство условной и смешанной подведомственности (в обеих ситуациях необходима досудебная стадия рассмотрения спора), так и на различие между ними: при условной подведомственности досудебное рассмотрение спора осуществляется самими сторонами, а при смешанной - каким-либо юрисдикционным органом¹.

Существует, кроме того, альтернативная подведомственность, когда дело, в принципе подлежащее судебному рассмотрению, может быть передано на решение иного юрисдикционного органа по инициативе истца или по соглашению сторон. Например, гражданско-правовые споры, подведомственные как суду общей юрисдикции, так и арбитражному суду, могут быть переданы в третейский суд по взаимному согласию истца и ответчика (ст. 27 ГПК, ст. 23 АПК).

Такой выбор может быть сделан только один раз и, будучи сделан, лишает стороны права обращаться в суд общей юрисдикции (арбитражный суд) с тождественным заявлением.

§ 2. КРУГ ДЕЛ, ОТНОСИМЫХ К СУДЕБНОЙ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ

Законодательство о судебной подведомственности за последние годы претерпело весьма существенные изменения. Соответствующие нормы

1 См.: Советский гражданский процесс. / Под ред. Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. Л., 1984. С. 95.

105

г

ГПК РСФСР 1964 г. (ст. 25) базировались на двух основных критериях: во-первых, на характере и, во-вторых, на субъектном составе материального правонарушения, в связи с которым возникает спор или иной юридический вопрос.

Так, споры, возникающие в связи с гражданскими, семейными, трудовыми и колхозными правоотношениями, если хотя бы одной из сторон в споре являлся гражданин¹, были подведомственны судам, кроме случаев, когда разрешение таких споров было отнесено законом к ведению административных или иных органов (см. п. 1 ч. 1 ст. 25).

Гражданско-правовые споры между юридическими лицами подлежали рассмотрению в государственном арбитраже. В изъятие из этого правила было установлено, что дела по спорам, связанным с договорами перевозки грузов в прямом международном железнодорожном и воздушном грузовом сообщении между отечественными организациями - грузовладельцами, с одной стороны, и органами железнодорожного или воздушного транспорта, с другой, вытекающие из соответствующих международных договоров, были подведомственны судам общей юрисдикции (п. 2 ч. 1 ст. 25).

В первоначальной редакции ГПК РСФСР наряду с гражданами упоминались также колхозы, межколхозные и государственно-колхозные организации.

Данная норма была, по-видимому, обусловлена тем, что споры из договоров международной перевозки груза могли перерасти в споры с иностранным элементом, а последние (правда, с определенными оговорками) относились к судебной подведомственности (ч. 3 ст. 25).

Иные дела с участием граждан (имеющие государственно-правовую, административную или другую отраслевую принадлежность) были подведомственны судам только в той мере, в какой на это прямо указывалось в ГПК или ином законе (пп. 3 и 4 ч. 1, а также ч. 2 ст. 25).

В 90-е годы развитие процессуального законодательства происходило с превалированием тенденции к существенному расширению судебной подведомственности дел самой различной отраслевой принадлежности.

Здесь прежде всего следует учитывать Конституцию Российской Федерации, согласно которой «каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод» (п. 1 ст. 46) 2.

Приведенная формулировка сконструирована таким образом, что она распространяет судебную защиту на права и свободы, предусмотренные

как самой Конституцией, так и иными законами и даже подзаконными актами¹.

Конституция, далее, устанавливает, что «решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд» (п. 2 ст. 46). При этом под решениями понимаются как правоприменительные, так и нормативные акты².

Возникает вопрос о разграничении подведомственности между Конституционным Судом Российской Федерации, с одной стороны, и судом общей юрисдикции и арбитражным судом, с другой. Ответ на поставленный вопрос содержится в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 16 июня 1998 г. «По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации»³: «Предусмотренное статьей 125 Конституции Российской Федерации полномочие по разрешению дел о соответствии Конституции Российской Федерации федеральных законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства Российской Федерации, конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов Российской Федерации, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти Российской Федерации и совместному ведению органов государственной власти субъектов Российской Федерации, относится к компетенции только Конституционного Суда Российской Федерации. По смыслу статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации, суды общей юрисдикции и арбитражные суды не могут признавать названные в ее статье 125 (пункты «а» и «б» части 2 и часть 4) акты не соответствующими Конституции Российской Федерации и потому утрачивающими юридическую силу».

И далее: «Суд общей юрисдикции или арбитражный суд, придя к выводу о несоответствии Конституции Российской Федерации федерального закона или закона субъекта Российской Федерации, не вправе применить его в конкретном деле и обязан обратиться в Конституционный Суд Российской Федерации с запросом о проверке конституционности этого закона».

В силу Закона Российской Федерации от 27 апреля 1993 г. «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» предметом судебного рассмотрения могут быть жалобы на любые действия и решения такого рода, кроме отнесенных к подведомственно

1 В первоначальной редакции ГПК РСФСР наряду с гражданами упоминались также колхозы, межколхозные и государственно-колхозные организации.

2 См.: Конституция Российской Федерации. Комментарий. / Под общей ред Б.Н. Топорнина, Ю.М. Батурина, Р.Г. Орехова М, 1994. С 249.

106

1 См.: Конституция Российской Федерации. Комментарий. С. 249.

2 Там же.

3 Российская газета. 1998. 30 июня.

107

сти Конституционного Суда Российской Федерации, а также тех, применительно к которым законом введен иной порядок судебного обжалования. Речь, в частности, идет о Законе РСФСР от 18 октября 1991 г. «О реабилитации жертв политических репрессий», предусматривающем пересмотр соответствующих дел в порядке надзора по нормам уголовного процесса.

Поскольку, как уже отмечалось, дела в порядке гражданского судопроизводства наряду с судами общей юрисдикции рассматриваются арбитражными и третейскими судами, возникает проблема критериев разграничения подведомственности между ними.

В отношении третейских судов таких критериев два: гражданско-правовой характер спора и соглашение сторон.

Иначе обстоит дело применительно к арбитражным судам, чья подведомственность охватывает дела, возникающие не только из гражданских, но и из административных и иных правоотношений, однако при условии, что они носят экономический характер, т.е. связаны с осуществлением предпринимательской деятельности (ст. 22 АПК), под которой подразумевается «самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке» (ч. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Не случайно упомянутые лица (предприниматели) должны быть субъектами рассматриваемого арбитражным судом экономического спора на обеих сторонах (если дело имеет гражданско-правовую природу) либо на одной из них (когда правоотношение носит, например, административный характер).

Экономические споры подведомственны арбитражному суду и в том случае, когда их участниками оказываются Российская Федерация или ее субъекты, которые в силу ст. 124 ГК выступают в гражданско-правовых отношениях (включая связанные с осуществлением предпринимательской деятельности) «на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами», при этом к Российской Федерации и ее субъектам, по общему правилу, «применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством».

Последовательно проводя принцип подведомственности арбитражному суду всех споров, возникающих из предпринимательской деятельности, АПК относит к ведению арбитражного суда и соответствующие споры с участием предприятий с иностранными инвестициями, а также иностранных физических и юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность (п. 6 ст. 22).

108

С учетом изложенного следует признать правильным сделанный в литературе вывод о том, что споры, возникающие из договоров перевозки грузов в прямом международном железнодорожном и воздушном грузовом сообщении, подведомственны арбитражным судам, а не судам общей юрисдикции¹.

Таким образом, критериями разграничения подведомственности судов общей юрисдикции и арбитражных судов служат, во-первых, характер спора (в том смысле, что он, какова бы ни была его

отраслевая принадлежность, должен быть связан с предпринимательской деятельностью) и, во-вторых, субъектный состав правоотношения².

В частности, споры, связанные с предпринимательской деятельностью, подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции, если хотя бы одной из сторон является гражданин, не имеющий статуса предпринимателя. Сказанное относится и к ситуациям, когда гражданин имеет упомянутый статус, но дело возникло не в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности (см. п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам» от 18 августа 1992 г. № 12/12).

В принципе, возможны (и иногда возникают на практике) случаи объединения нескольких связанных между собой требований, когда одни подведомственны суду общей юрисдикции, а другие - арбитражному суду. В подобных случаях все требования подведомственны суду общей юрисдикции (ст. 28 ГПК).

При определенных обстоятельствах арбитражный суд может рассмотреть и требования непредпринимательского характера. Так, дела о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) подведомственны арбитражному суду. При этом свои требования к индивидуальному предпринимателю могут предъявлять и кредиторы по обязательствам, не связанным с предпринимательской деятельностью (причинение вреда жизни, здоровью, имуществу и т.п.), на что прямо указано в п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8.

Закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 8 января 1998 г. в отличие от ГК РФ (см. ст. 25, 26) допускает признание банкротами не только коммерческих (и некоторых иных) организаций - юридических лиц, а

1 См.: Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР. / Под ред. М.К. Треушникова. М., 1996. С. 45.

2 См.: Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации. / Под ред. В.Ф. Яковлева, М.К. Юкова, В.В. Похмелкина. М., 1995. С. 46.

109

Г»

также индивидуальных предпринимателей, но и граждан, не зарегистрированных в этом качестве (п. 4 ст. 1 Закона) 1. При этом дела о банкротстве граждан, не являющихся предпринимателями, отнесены к подведомственности арбитражных судов (ст. 29).

Расширение судебной подведомственности выражается не только в передаче на рассмотрение суда споров, возникающих из административных и иных, основанных на началах власти и подчинения, правоотношений, но и в отнесении к ведению суда целого ряда дел, которые хотя и носят гражданско-правовой характер, но до недавнего времени подлежали разрешению не в судебном, а в ином порядке.

Ранее, например, считалось, что судам неподведомственны споры о праве собственности на самовольно возведенное строение².

ГК РФ допускает при определенных условиях признание права собственности на самовольную постройку за осуществившим ее лицом, относя эти дела к судебной подведомственности (п. 3 ст. 222).

Кроме того, ранее в ряде случаев допускалось взыскание денег или истребование имущества от должника на основании исполнительной надписи нотариуса без обращения к судебной процедуре (см. ст. 89 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г.). Эта норма пришла, однако, в противоречие с положением, закрепленным в п. 3 ст. 35 Конституции РФ, где предусмотрено, что «никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда». Не случайно в силу ст. 125 ГПК, включенной Федеральным законом от 27 октября 1995 г., принудительное исполнение требований, основанных на нотариально удостоверенной сделке, на письменной сделке, на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании векселя, совершенного нотариусом, осуществляются на основании судебного приказа, т.е. пусть в упрощенном, но в судебном порядке.

Последовательно проводя идею расширения судебной подведомственности гражданских дел, ГК РФ устанавливает, что даже в тех сравнительно немногочисленных случаях, когда в соответствии с законом защита гражданских прав осуществляется в административном порядке, решение административного органа может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11). Тем самым для упомянутых случаев вводится смешанная подведомственность.

1 Закон содержит оговорку о том, что содержащиеся в нем нормы о банкротстве последней категории граждан приобретают юридическую силу с момента введения в действие соответствующих изменений в Гражданский кодекс (п. 2 ст. 185).

2 См.: Гражданское процессуальное законодательство. Комментарий. / Под ред М.К. Юкова. М, 1991. С. 42-43.

ПО

В итоге, в настоящее время к подведомственности судов общей юрисдикции относятся, в частности, дела:

по спорам, возникающим из семейных и трудовых отношений;

по спорам, возникающим из гражданских, кооперативных, земельных отношений, отношений по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, если хотя бы одной из сторон является гражданин, кроме споров, возникающих в связи с осуществлением гражданами-предпринимателями предпринимательской деятельности, отнесенных к компетенции арбитражных судов;

возникающие из государственно-правовых, административно-правовых, налоговых и других отношений, основанных на началах власти и подчинения, если одной из сторон является гражданин (кроме дел, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности);

об оспаривании гражданами решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц, нарушающих права и свободы человека;

об оспаривании гражданами нормативных актов, кроме тех, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда;

об оспаривании прокурорами в пределах своей компетенции правовых актов, касающихся неопределенного круга лиц и нарушающих права и свободы граждан;

по спорам общественных и религиозных организаций (объединений) с органами государственной власти и должностными лицами, а также по спорам этих организаций между собой;

о защите деловой репутации и возмещении морального вреда;

об оспаривании отказов в регистрации средств массовой информации и в выдаче им лицензий, а также об оспаривании решений об аннулировании лицензий, выданных средствами массовой информации, о прекращении или приостановлении деятельности средств массовой информации;

об оспаривании отказов в регистрации общественных и религиозных организаций (объединений) и о прекращении или приостановлении их деятельности;

о признании незаконными решений и действий государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, избирательных комиссий и должностных лиц по назначению, организации и проведению референдумов, выборов в органы государственной власти и местного самоуправления, а также о признании недействительными результатов референдумов и выборов.

Глава VII. ПОДСУДНОСТЬ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ПОДСУДНОСТИ

Один из основных вопросов, стоящих перед судьей, принимающим решение о возбуждении гражданского дела, - вопрос о подсудности, т.е. вопрос об определении пределов компетенции данного суда по рассмотрению и разрешению данного дела.

Обращение к нему логически следует за рассмотрением вопроса о подведомственности. Необходимо различать эти два понятия, эти два института гражданского процессуального права. Оба они, не сливаясь, направлены на определение полномочий данного суда на рассмотрение и разрешение конкретного дела. Сначала судье необходимо удостовериться в том, что данное дело вообще подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции, а не в другом юрисдикционном органе; затем разобраться, на каком уровне судебной системы оно будет разрешаться по существу; и, наконец, какой конкретно из многочисленных однородных судов компетентен его разрешить. Нелишне припомнить, что термин «подсудность» в процессуальном законодательстве РФ до принятия действующего ГПК охватывал два понятия: подведомственность и собственно подсудность. Согласно ГПК РСФСР 1964 г. и с учетом АПК РФ 1995 г. институт подведомственности служит разграничению компетенции между различными юрисдикционными органами, в том числе и между самостоятельными системами (ветвями) судов единой судебной системы РФ¹, а институт подсудности - разграничению компетенции между судами внутри самостоятельной ветви судебной системы². В соответствии с Федеральным конституционным

законом «О судебной системе Российской Федерации»³ в России самостоятельных систем (ветвей) судов, осуществляющих гражданское судопроизводство, две: система судов общей юрисдикции, возглавляемая Верховным Судом РФ, и система федеральных арбитражных судов, возглавляемая Высшим Арбитражным Судом РФ (п. 3 ст. 4 Закона). Содержание правил ГПК о подсудности зависит от устройства системы судов общей юрисдикции.

Систему судов общей юрисдикции в настоящее время составляют федеральные суды общей юрисдикции и суды общей юрисдикции субъектов РФ. Система федеральных судов общей юрисдикции, в свою очередь, состоит из трех уровней (звеньев): 1) районные суды; 2) суды на уровне

1 Глава 3 ГПК и ст. 22, 23 АПК.

2 Глава 11 ГПК и ст. 24-31 АПК.

3 Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ введен в действие с 1 января 1997 г. // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

субъектов Федерации: верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения (городские суды Москвы и Санкт-Петербурга), суды автономной области и автономных округов; 3) Верховный Суд РФ.

К федеральным судам общей юрисдикции в соответствии с Законом о судебной системе и принятым в его развитие Федеральным конституционным законом «О военных судах Российской Федерации»¹² относятся также военные суды. В систему военных судов входят гарнизонные военные суды и окружные (флотские) военные суды, создаваемые по территориальному принципу по месту дислокации воинских частей и учреждений Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, в которых Федеральным законом предусмотрена военная служба (ст. 22 Закона о судебной системе; пп. 1, 2 ст. 1 Закона о военных судах). Вышестоящей инстанцией по отношению к окружным (флотским) военным судам является действующая в составе Верховного Суда РФ Военная коллегия. Военные суды осуществляют правосудие в том числе и в порядке гражданского судопроизводства.

Кроме перечисленных судов Закон предусматривает возможность учреждения федеральным конституционным законом в рамках системы федеральных судов общей юрисдикции специализированных федеральных судов по рассмотрению гражданских и административных дел (абз. 2 п. 3 ст. 4 и ст. 26).

Гражданское судопроизводство осуществляют также новые судебные учреждения в лице мировых судей. Действующее законодательство относит последних к судам общей юрисдикции субъектов РФ. Закон о судебной системе, декларируя создание института мировых судей, предполагает более подробное двухуровневое регулирование в специальном законодательстве. Причем полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливаются федеральным законодательством, а порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов РФ. Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации»¹³ вступил в силу 21 декабря 1998 г. Мировые судьи рассматривают в качестве суда первой инстанции гражданские, административные и уголовные дела (п. 1 ст. 28 Закона о судебной системе; п. 1 ст. 3 Закона о мировых судьях); при этом непосредственно вышестоящей инстанцией по отношению к мировым судьям выступают районные федеральные суды (п. 2 ст. 21 Закона о судебной системе).

¹² Федеральный конституционный закон от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ. // СЗ РФ 1999. № 26.

¹³ Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ. // СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270.

Мировые судьи субъектов РФ являются составной частью судебной системы РФ, единство которой обеспечивается, в частности, единством судейского статуса и действием единых конституционных принципов правосудия¹⁴.

В связи с созданием института мировых судей возникла необходимость урегулирования порядка их деятельности в гражданском процессуальном законодательстве, что и было сделано путем внесения соответствующих дополнений и изменений в действующий ГПК¹⁵.

Судебная власть каждого суда определяется известными пределами. Компетенция каждого отдельного суда общей юрисдикции дифференцируется с разных сторон. С одной стороны, компетенцию судебного органа определяет набор осуществляемых им функций. Это может быть: а) рассмотрение и разрешение дела по существу - функция суда первой инстанции; б) проверка законности и обоснованности решений и определений судов первой инстанции, не вступивших в законную силу, - функция суда второй инстанции; в) проверка в порядке надзора законности судебных решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу, - функция судебного надзора; г) функция по пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам вступивших в законную силу решений, определений, постановлений; д) функция исполнения поручений судов иностранных государств, переданных в порядке, установленном федеральным законом или международным договором РФ.

Один и тот же суд может выполнять различные функции. Так, Верховный Суд РФ в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда второй инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам, а в случаях, предусмотренных Федеральным законом, - также в качестве суда первой инстанции (п. 3 ст. 19 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации»).

Подсудность подразумевает компетенцию судебных органов как судов первой инстанции. Институт подсудности, таким образом, имеет целью разграничение компетенции между различными судами, действующими в качестве судов первой инстанции. Общим для всех судов РФ является их полномочие разрешать гражданские дела в качестве суда первой инстанции. Однако каждый из них вправе рассматривать лишь те дела, которые законом отнесены к его компетенции.

Правомерно различать подсудность судебного органа и подсудность гражданского дела. Определить подсудность того или иного суда - значит выяснить круг дел, которые компетентен разрешать по существу данный суд. Определить подсудность дела - значит выяснить, к компетенции какого из многочисленных судов первой инстанции относится разрешение данного дела. Первичное же значение имеет, конечно, установление в законе круга дел, которые отнесены к компетенции того или иного суда.

¹⁴ Статус нового судебного учреждения весьма противоречив. Представляется, что если преследовать цель обеспечения достаточной самостоятельности местной судебной власти, то логичным было бы создать для мировых судей отдельную от федеральных судов общей юрисдикции вторую инстанцию, как это было предусмотрено в дореволюционной России. Мировые суды были организованы по такому же трехзвенному принципу, как и общие: второй инстанцией по отношению к мировым судьям выступали съезды мировых судей, которые замыкались на единый вышестоящий орган - Гражданский кассационный департамент Сената. Если же рассматривать мировых судей (как это, собственно, и делает Закон) в качестве суда первой инстанции по гражданским делам, замыкающегося на федеральные районные суды общей юрисдикции; суда, который должен соблюдать, как и федеральные суды, установленные федеральным законом правила судопроизводства; суда, который действует на основе единых принципов статуса судей; суда, финансирование которого осуществляется из средств федерального бюджета; суда, вступившие в законную силу постановления которого являются обязательными на всей территории РФ, то напрашивается закономерный вывод о том, что федеральные суды общей юрисдикции образуют четырехзвенную систему, а мировым судам соответственно должен быть придан статус федеральных.

¹⁵ Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ. // Парламентская газета. 2000. 9 августа.

Таким образом, подсудность – это компетенция (или полномочия) того или иного суда в пределах самостоятельной системы (ветви) судов на рассмотрение и разрешение определенных гражданских дел. Для гражданского процесса это определение можно конкретизировать: подсудность - это компетенция (или полномочия) того или иного суда общей юрисдикции на рассмотрение и разрешение определенных гражданских дел¹.

Дальнейшая дифференциация компетенции судов общей юрисдикции зависит от рода дел, подлежащих разрешению, и от территории, на которую распространяется юрисдикция того или иного суда. Соответственно различают два вида подсудности: родовую (предметную) подсудность и территориальную (пространственную, местную) подсудность.

Основополагающие нормы о подсудности судов общей юрисдикции сосредоточены в гл. 11 ГПК. Современного содержания эта глава достигла в результате внесения в регулирование о подсудности целого ряда изменений. Существенные новеллы были введены Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР»² и одноименным Федеральным законом

1 Соответственно в рамках арбитражного процесса подсудность - это компетенция (или полномочия) того или иного арбитражного суда на рассмотрение и разрешение определенных гражданских дел

2 Федеральный закон от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ 'С"Ч РФ. 1995 № 49. Ст. 4696.

от 7 августа 2000 г.¹ Суть основных поправок последних лет сводится к реализации конституционного положения о том, что «никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом» (п. 1 ст. 47 Конституции РФ) 2. Отдельные нормы о подсудности содержатся и в тех разделах ГПК, которые регламентируют административное и особое виды судопроизводства, приказное производство, а также в иных законодательных актах.

Важные разъяснения, касающиеся применения норм о подсудности, содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия»³. Нормы ГПК об изменении подсудности стали предметом рассмотрения в Конституционном Суде РФ⁴.

Законодательные тенденции в регулировании подсудности отражены в проекте Федерального конституционного закона «О судах общей юрисдикции»⁵.

В зависимости от рода или категории гражданские дела рассматриваются по существу мировыми судьями, либо районными судами, либо судами на уровне субъектов Федерации, либо Верховным Судом РФ, либо же соответствующими судебными учреждениями системы военных судов. Родовой называется подсудность судов различных уровней самостоятельной системы (ветви) судов, определяемая по роду разрешаемых ими гражданских дел. Родовая подсудность основана на распределении полномочий первой инстанции между судами по вертикали. Конкретными критериями, характеризующими особенности того или иного рода гражданских дел, для целей родовой подсудности могут выступать предмет спора, его субъектный состав, а также цена иска.

Нормы, устанавливающие правила родовой подсудности, содержатся в ст. 113-116 ГПК. В новой редакции ст. 114 закреплено общее правило родовой подсудности, которое скорректировано с учетом законодательных изменений, внесенных в содержание института родовой подсудности. Общее правило состоит в том, что гражданские дела, подведомственные судам общей юрисдикции, рассматриваются и разрешаются районными судами, за исключением дел, отнесенных законом к подсудности мировых

1 Федеральный закон от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ. // Парламентская газета. 2000. 9 августа.

2 Российская газета. 1993. 25 декабря.

3 Бюллетень Верховного Суда РФ 1996 № 1. С 1

4 См. соответствующие постановление Конституционного Суда РФ от 16 марта 1998 г. № 9-П и определение Конституционного Суда РФ от 4 июня 1998 г. № 89-О. // СЗ РФ. 1998 № 12. Ст 1459: Российская газета 1998. 30 июля.

5 Внесен на рассмотрение Президентом РФ, принят к рассмотрению 22 декабря 1998 г. протоколом Совета Государственной Думы РФ № 180.

116

судей, судов на уровне субъектов РФ или Верховного Суда РФ, а также к подсудности военных судов.

До введения новых судебных учреждений в лице мировых судей основная масса гражданских дел относилась к родовой подсудности районных судов, что было совершенно закономерным и оправданным. Ведь районный суд наиболее приближен к населению и организациям, а значит, он максимально доступен им; сокращаются временные и материальные затраты заинтересованных лиц; районному суду легче обеспечить явку в суд участников процесса, истребовать доказательства, непосредственно ознакомиться с обстоятельствами конкретного дела, произвести осмотр. Все это в наибольшей степени обеспечивает условия для правильного и своевременного разрешения гражданских дел.

Мировые судьи по замыслу законодателя еще более приближены к населению: судебные участки, в пределах которых мировые судьи осуществляют свою деятельность, создаются из расчета численности населения на одном участке от 15 до 30 тыс. чел.; в административно-территориальных образованиях с численностью населения менее 15 тыс. чел. создается один судебный участок (п. 4 ст. 4 ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»). Одной из основных практических целей внедрения института мировых судей является разгрузка федеральных районных судов и, как следствие, предотвращение проволочек в судебном разбирательстве. Разграничение компетенции по первой инстанции между федеральными районными судами и мировыми судьями проведено с учетом общественной значимости дел, а также характера судебной деятельности. В ведении районных судов оставлены наиболее значимые категории дел искового производства и дела, рассматриваемые в порядке административного и особого видов судопроизводства.

Регламентация родовой подсудности мирового судьи осуществлена в ст. 113 ГПК, которая с 9 августа 2000 г. действует в новой редакции. Федеральный закон от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ изменил название этой статьи и соответственно ее содержание. Ранее ГПК не учитывал полномочий мировых судей. Компетенция мировых судей на рассмотрение в первой инстанции ряда категорий гражданских дел была определена в Федеральном законе «О мировых судьях в Российской Федерации» единым образом для всех субъектов Федерации (п. 1 ст. 3). В полном соответствии с этой нормой в ч. 1 ст. 113 сформулированы правила родовой подсудности мирового судьи. Мировой судья рассматривает следующие гражданские дела:

- 1) о выдаче судебного приказа;
- 2) о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- 3) о разделе между супругами совместно нажитого имущества;
- 117
- 4) иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об установлении усыновления (удочерения) ребенка;
- 5) дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на момент подачи заявления;
- 6) дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе;
- 7) дела об определении порядка пользования земельными участками, строениями и другим недвижимым имуществом.

В качестве критериев отнесения гражданского дела к родовой подсудности мирового судьи использованы такие характеристики, как правовая природа заявленного материального требования (п. 1), предмет спора (пп. 2, 3, 4, 6, 7), а по имущественному спору - цена иска (п. 5) ¹. Перечень дел, подсудных мировому судье, не является исчерпывающим, однако иные дела могут быть отнесены к родовой подсудности мировых судей только федеральными законами (п. 8 ст. 113).

Компетенция между районными судами и мировыми судьями, рассматривающими гражданские дела по первой инстанции, разграничена императивно. Но до назначения (избрания) на должность мировых судей дела, относящиеся к компетенции мировых судей, рассматриваются районными судами (п. 2 ст. 12 ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»; ч. 2 ст. 114 ГПК). Процесс учреждения должностей мировых судей в РФ достиг этапа практической реализации законодательных установлений. Федеральным законом «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации»² определено

¹ За дореволюционную историю с 1864 г. российский институт мировых судей несколько раз претерпевал изменения. В литературе того периода отмечалась непоследовательность в определении компетенции мировых судей См.: Нефедьев Е.А. Учебник русского гражданского судопроизводства.

Изд. 3-е. М., 1909. С. 43; Энгельман И.Е. Курс русского гражданского судопроизводства Изд 3-е Юрьев, 1912. С. 87; Данилова Е. Реформа русского гражданского процесса М., 1914. С. 3–4. Статьей 29 Устава гражданского судопроизводства в редакции Закона о преобразовании местного суда от 15 июня 1912 г. к подсудности новых мировых судов были отнесены, например, следующие дела все иски не свыше 1 тыс. руб., из каких бы правоотношений они ни вытекали, кроме только исков об исключительных правах (авторских, изобретательских и т.д.) и о личных правах, основанных на брачных и семейных отношениях; иски о восстановлении нарушенного или утраченного владения в течение одного года со времени нарушения. //Собрание Указаний. 1912. Отд. 1. Ст. 1003.

2 Федеральный закон от 29 декабря 1999 г. № 218-ФЗ. // СЗ РФ. 10Д9. Л° 51 Ст. 6270.

118

число мировых судей и соответствующее ему количество судебных участков для 64 субъектов РФ. Например, в Республике Коми их 52, в Алтайском крае - 119, в Санкт-Петербурге - 211. В ряде субъектов РФ приняты законы по вопросам, относящимся к предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ. Так, в городе федерального значения Москве действует Закон «О мировых судьях в городе Москве»¹.

В части 2 ст. 13 содержится правило родовой подсудности по связи дел, когда одни (одно) из нескольких объединенных требований подсудны мировому судье, а другие (другое), связанные с ними, - районному суду. В этом случае все требования подлежат рассмотрению в районном суде. Вопрос разрешается в пользу родовой подсудности районного суда, если разъединение требований невозможно.

Родовая подсудность самостоятельной в рамках судов общей юрисдикции системы военных судов установлена в ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации». С учетом правила подп. 1 п. 1 ст. 7 этого Закона в ГПК помещена новая ст. 114¹, очерчивающая круг гражданских дел, подсудных военным судам. Разграничение компетенции между «обычными» судами общей юрисдикции и соответствующими им военными судами проведено по субъектному составу и не по вертикали, а по горизонтали. Военными судами рассматриваются гражданские дела о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, граждан, проходящих военные сборы, от действий (бездействия) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятых ими решений. Требования военнослужащих о защите нарушенных прав подлежат защите либо в порядке главы 24¹ ГПК, либо в порядке искового производства в зависимости от характера правоотношений, из которых они возникают.

Военным судам подсудны также дела по искам и жалобам граждан, уволенных с военной службы, граждан, прошедших военные сборы, если они обжалуют или оспаривают действия (бездействие), решения органов военного управления, воинских должностных лиц, нарушившие их права, свободы и охраняемые законом интересы в период прохождения ими военной службы, военных сборов (п. 2 ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации»; абз. 2 п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих»². Примерами могут служить дела по искам и жало

1 Федеральный закон от 31 мая 2000 г. № 15. // Тверская, 13. 2000. 19-25 июня.

2

Постановление от 14 февраля 2000 г. № 9. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4.

119

г

бам граждан, уволенных с военной службы, о восстановлении на военной службе, о взыскании невыданного денежного и иных видов довольствия, поскольку их права нарушены в период прохождения ими военной службы.

Гражданские дела, подсудные военным судам, в качестве суда первой инстанции в пределах своей компетенции могут рассматривать гарнизонный военный суд (п. 1 ст. 22 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации»), окружной (флотский) суд (п. 1 ст. 14) или Военная коллегия Верховного Суда РФ (подп. 1 п. 2 ст. 9). Поэтому оправданно также различать родовую подсудность гарнизонного военного суда, родовую подсудность окружного (флотского) суда и родовую подсудность Военной коллегии Верховного Суда РФ.

Правило родовой подсудности военных судов в этом смысле сводится к тому, что гражданские дела, подсудные военным судам, рассматриваются в первой инстанции гарнизонным военным судом, за исключением дел, отнесенных законом к подсудности Военной коллегии или окружного (флотского) военного суда.

К родовой подсудности окружного (флотского) суда Законом о военных судах отнесены гражданские дела, связанные с государственной тайной.

Военная коллегия Верховного Суда РФ рассматривает в первой инстанции дела об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, нормативных актов Правительства РФ, Министерства обороны РФ, иных федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба, касающихся прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих, граждан, проходящих военные сборы.

До сравнительно недавнего времени ни ГПК, ни другие законодательные акты не устанавливали определенной родовой подсудности для Верховного Суда РФ, а также для судов среднего уровня системы федеральных судов общей юрисдикции. Она зависела исключительно от свободного усмотрения этих судов, поскольку вышестоящие суды могли изъять любое гражданское дело из нижестоящего суда и принять его к своему производству по первой инстанции. В 1989-1996 гг. был принят ряд законодательных актов, которыми рассмотрение тех или иных гражданских дел по первой инстанции отнесено к ведению вышестоящих судов. Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. было существенно изменено трактование родовой подсудности судов на уровне субъектов РФ. В частности, право судов уровня субъектов Федерации на рассмотрение по первой инстанции любого дела, подсудного районному суду, было ограничено условием об обязательном согласии на это сторон. Федеральным законом от 7 августа 2000 г. в ст. 115 ГПК снова внесены изменения. Во-первых, требовали уточнения сами названия судебных органов уровня субъектов РФ

120

на основании абз. 2 п. 3 ст. 4 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации». Во-вторых, родовая подсудность этих судов далеко не исчерпывается двумя категориями гражданских дел, которые были указаны в прежней редакции ст. 115.

Но и в новейшей редакции ст. 115 лишь отчасти отражено современное содержание родовой подсудности судов на уровне субъектов РФ. Правда, теперь в ней представлен перечень наиболее значимых категорий дел, которые рассматривают эти суды в качестве суда первой инстанции. Пункт 5 отсылает к федеральному законодательству, устанавливающему иные случаи родовой подсудности судов уровня субъектов РФ¹. Ныне действующее законодательство предусматривает родовую подсудность судов на уровне субъектов РФ в отношении следующих дел:

связанных с государственной тайной (п. 1 ст. 115 ГПК) и, в частности,

по жалобам на отказ в разрешении на выезд из РФ за границу по основанию, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну (ч. 6 ст. 2394 ГПК);

об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти и должностных лиц субъектов РФ (п. 2 ст. 115 ГПК) 2 и, в частности,

об оспаривании прокурорами в пределах своей компетенции нормативных правовых актов органов государственной власти и должностных лиц субъектов РФ³;

1 Предпочтительнее было бы исчерпывающим образом определить родовую подсудность судов этого уровня в процессуальном законодательстве, преодолев противоречия в терминологии и содержании регулирования, рассеянного в разрозненных законодательных актах.

2 См. также пп. 2 и 4 ст. 9, п. 2 ст. 19, п. 4 ст. 27, пп. 1 и 3 ст. 29 и п. 2 ст. 29' Федерального закона от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ» с изменениями, внесенными Федеральным законом от 29 июля 2000 г. № 106-ФЗ. // СЗ РФ. 1999. № 42. Ст. 5005; 2000. № 31. Ст. 3205.

Исходя из смысла названных норм, дела о признании противоречащими федеральным законам и недействующими законов субъектов РФ или недействительными иных нормативных правовых актов законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ рассматриваются соответствующим Верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области, судом автономного округа.

3 Пункт 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 апреля 1993 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов

противоречащими закону», действующего в редакции постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г., № 11 с изменениями, внесенными постановлениями от 25 октября 1996 г. № 10 и

121

о прекращении или приостановлении деятельности межрегиональных и региональных общественных объединений (п. 3 ст. 115 ГПК) 1;

об оспаривании решений и действий (бездействия) избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ, соответствующих комиссий референдума, должностных лиц этих комиссий (за исключением решений, принимаемых по жалобам на решения и действия (бездействие) нижестоящих избирательных комиссий) (п. 4 ст. 115 ГПК) 2;

о неправомерности данного состава депутатов законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, в том числе в связи со сложением депутатами своих полномочий (подп. «в» п. 1 ст. 9 Федерального закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации») 3;

связанных с обеспечением конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления (п. 7 ст. 3 Федерального закона «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления») 4;

от 1 июня 2000 г. № 19. // ВВС РФ. 1993. № 7; 1994. № 3; 1997. № 1; Российская газета. 2000. 1 июня.

Указанное постановление привносит определенную специфику в рассмотрение дел об оспаривании прокурорами нормативных правовых актов в сравнении с тем общим порядком, который предусмотрен в главе 241 ГПК, и тем самым позволяет выделять их как самостоятельную категорию дел.

' См. также ч. 3 ст. 42 и ч. 3 ст. 44 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» с последующими изменениями. // СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1930 с учетом поправки, опубликованной в № 47; 1997. № 20. Ст. 2231; 1998. № 30. Ст. 3608.

2 См. также п. 2 ст. 63 Федерального закона от 19 сентября 1997 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» с изменениями, внесенными Федеральным законом от 30 марта 1999 г. № 55-ФЗ. // СЗ РФ. 1997. № 38. Ст. 4339; 1999. № 14. Ст. 1653;

п. 3 ст. 90 Федерального закона от 24 июня 1999 г. № 121-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации». // СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3178;

п. 3 ст. 79 Федерального закона от 31 декабря 1999 г. № 228-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации». // СЗ РФ. 2000. (Часть II). № 1. Ст. 11.

3 СЗ РФ. 1999. № 42. Ст. 5005; 2000. № 31. Ст. 3205.

4 Федеральный закон от 26 ноября 1996 г. № 138-ФЗ с изменениями, внесенными Федеральным законом от 22 июня 1998 г. № 85-ФЗ. // СЗ РФ. 1996. № 49. Ст. 5497; 1998. № 26. Ст. 3005.

122

об обжаловании роспуска представительного органа местного самоуправления, отрешения главы муниципального образования от должности (п. 9 ст. 49 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации») 1;

о признании объявленной или начавшейся забастовки незаконной (п. 5 ст. 17 Федерального закона «О порядке разрешения коллективных трудовых споров») 2;

о реабилитации гражданских лиц, подвергнутых внесудебным репрессиям (п. «б» ст. 9 Закона «О реабилитации жертв политических репрессий») 3;

об установлении усыновления (удочерения) ребенка, являющегося гражданином РФ, гражданами РФ, постоянно проживающими за пределами территории РФ, иностранными гражданами или лицами без гражданства (ч. 2 ст. 263 ГПК).

К подсудности Московского городского суда относятся дела по жалобам лиц, постоянно проживающих за пределами РФ, на неправомерные «, действия должностных лиц дипломатических представительств или консульских учреждений РФ по вопросам гражданства РФ (ст. 47 Закона «О

гражданстве Российской Федерации»⁴. Судебной практикой последнему правилу родовой подсудности было придано общее значение.

Так, Кричко обратился в Московский городской суд с жалобой на неправомерные действия начальника отдела социального обеспечения при консульском отделе посольства Российской Федерации в Латвийской Республике, ссылаясь на то, что в нарушение его прав гражданина и пен

1 Федеральный закон от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ с последующими изменениями, в редакции Федерального закона от 4 августа 2000 г. № 107-ФЗ. // СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3506; 1996 г. № 17. Ст. 1917; 1997. № 12. Ст. 1378; № 49. Ст. 5550; 1998. № 26. Ст. 3005; 2000 г. № 32. Ст. 3330.

По смыслу абз. 5 п. 3, пп. 4 и 5 Закона эта категория дел относится к родовой подсудности судов на уровне субъектов РФ, если представительный орган местного самоуправления распускается законом субъекта РФ, а глава муниципального образования отрешается от должности указом (постановлением) высшего должностного лица субъекта РФ (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ).

2 Федеральный закон от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ. // СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4557.

3 Закон РФ от 18 октября 1991 г. № 1761-1 с последующими изменениями. // Ведомости РФ. 1991. № 44. Ст. 1428; 1992. № 28. Ст. 1624; 1993. № 1. Ст. 21; Российская газета. 1993. 15 сентября; СЗ РФ 1995. № 45. Ст. 4242; Парламентская газета. 2000. 10 августа.

4 Закон РФ от 28 ноября 1991 г. № 1948-1 с последующими изменениями. // Ведомости РФ. 1992. № 6. Ст. 243; 1993. № 29. Ст. 12; СЗ РФ 1995. № 7. Ст. 496.

123

сионера Министерства обороны РФ на получение в соответствии с Законом РФ «О статусе военнослужащих» льготы по 50-процентной оплате жилья и коммунальных услуг отдел прекратил выплату компенсации. Судья Московского городского суда в принятии жалобы отказал по мотивам неподсудности. Это определение было отменено Судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда РФ, рассмотревшей дело по протесту заместителя Председателя Верховного Суда РФ. В определении Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 20 июня 1997 г., в частности, указывалось: «Жалобы граждан Российской Федерации, постоянно проживающих за ее пределами, на действия должностных лиц дипломатических представительств и консульских учреждений РФ подлежат рассмотрению применительно к ст. 47 Закона РФ «О гражданстве Российской Федерации» в Московском городском суде»¹.

Правильное определение родовой подсудности непосредственно связано с предварительной квалификацией спорных правоотношений, определением закона, подлежащего применению по делу, и конкретных способов защиты. Так, например, дела, связанные с государственной тайной, отличаются разнообразием. Применение установленного ст. 115 ГПК правила родовой подсудности дел, связанных с государственной тайной, предопределено содержанием отношений, из которых они возникают. Закон РФ «О государственной тайне»² регулирует отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах безопасности РФ. Судебное оспаривание обоснованности отнесения сведений к государственной тайне, отказа в допуске к государственной тайне, отказа в исполнении запросов граждан и организаций и органов государственной власти РФ о рассекречивании сведений (к примеру, в государственных архивах), а также решения администрации о прекращении допуска работника к государственной тайне и расторжении на основании этого с ним трудового договора, рассмотрение требований о возмещении материального ущерба, наносимого собственнику информации в связи с ее засекречиванием, - все это дела, связанные с государственной тайной.

Круг дел, рассматриваемых по первой инстанции Верховным Судом РФ, постепенно формировался отдельными законодательными актами.

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 11. С. 6.

2 Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 с изменениями, внесенными Федеральным законом № 131-ФЗ от 6 октября 1997 г. // Российская газета 1993 21 сентября, СЗ РФ. 1997 № 41. Ст. 4673

Сведения, составляющие государственную тайну, определяются согласно ст 5 Закона и Перечню, утвержденному Указом Президента РФ от 24 января 1998 г. № 61 «О перечне сведений, отнесенных к государственной тайне», который излагает в новой редакции перечень, ранее утвержденный Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 г. № 1203. // СЗ РФ. 1998. № 5. Ст. 561.

124

Статья 116 ГПК в редакции Федерального закона от 30 ноября 1995 г. закрепила родовую подсудность Верховного Суда РФ, согласно которой последний рассматривает по существу следующие дела:

- об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, Федерального Собрания РФ, Правительства РФ¹;

- об оспаривании нормативных актов федеральных министерств и ведомств, касающихся прав и свобод граждан;

- об оспаривании постановлений о прекращении полномочий судей²;

- о приостановлении и прекращении деятельности общероссийских и международных общественных объединений³;

1 Некоторые законодательные акты, принятые позже, переопределяют родовую подсудность Верховного Суда РФ за счет отнесения к ней дел об оспаривании нормативных актов Правительства РФ: см. ч. 9 ст. 23 Федерального конституционного закона от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации» с изменениями, внесенными Федеральным конституционным законом от 31 декабря 1997 г. № 3-ФКЗ. // СЗ РФ. 1997. № 51. Ст. 5712; 1998. № 1. Ст. 1.

Согласно подп. 1 п. 3 ст. 9 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации» Военная коллегия Верховного Суда РФ рассматривает в первой инстанции дела об оспаривании, в частности, нормативных актов Правительства РФ. Правда, с другой стороны, в последнем законе отражена и другая тенденция - на сужение родовой подсудности Верховного Суда РФ: в полномочия Военной коллегии не входит рассмотрение дел об оспаривании ненормативных актов Правительства РФ.

В проекте Федерального конституционного закона «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации» объектами оспаривания в Верховном Суде РФ названы нормативные правовые акты Президента РФ, Правительства РФ, а также нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, федеральных государственных органов (подп. 20 п. 2 ст. 10). Соответственно дела об оспаривании ненормативных актов Президента, Федерального Собрания, Правительства РФ, как дела индивидуального значения, предполагается отнести по общим правилам подсудности к компетенции районных судов.

2 См. также п. 2 ст. 13 и п. 2 ст. 14 Закона РФ № 3132-1 от 26 июля 1992 г. «О статусе судей в Российской Федерации» с последующими изменениями. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 30. Ст. 1792; Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1993. № 52. Ст. 5086; Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 17. Ст. 606; СЗ РФ. 1995. № 26. Ст. 2399; 1999. № 29. Ст. 3690; 2000. № 26. Ст. 2736.

Указанные статьи в редакции Федерального закона от 21 июня 1995 г. № 91 предусматривают одинаковый порядок соответственно приостановления и прекращения полномочий судей. Решения по этим вопросам принимаются соответствующими квалификационными коллегиями судей, которые могут быть обжалованы в Высшую квалификационную коллегию судей. Решение Высшей квалификационной коллегии судей может быть обжаловано в Верховный Суд РФ.

3 См. также ч. 2 ст. 42, ч. 2 ст. 44 Федерального закона «Об общественных объединениях».

125

- об оспаривании решений и действий (бездействия) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации и ее должностных лиц (за исключением решений, принимаемых по жалобам на решения и действия (бездействие) нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума, а также на решения избирательных комиссий субъектов Российской Федерации в случаях, предусмотренных федеральным законодательством⁴;

- по разрешению споров, переданных ему Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ, между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ⁵.

В соответствии с п. 9 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» граждане, права и законные интересы которых нарушены соответствующими актами, вправе обжаловать роспуск представительного органа местного самоуправления, отрешение главы муниципального образования от должности не только в суд на уровне субъекта РФ, но и в Верховный Суд РФ⁶.

Специально в п. 6 ст. 29' Федерального закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» выделена родовая подсудность Верховного Суда РФ в отношении дел об обжаловании указов Президента РФ об отрешении от должности высшего

' Эта часть ст. 116 ГПК изложена в редакции Федерального закона от 7 августа 2000 г. с учетом новейшего регулирования о выборах и референдумах федерального уровня.

Родовая подсудность Верховного Суда в отношении дел этой категории предусмотрена также в специальном законодательстве о выборах: п. 2 ст. 63 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»; п. 3 ст. 90 Федерального закона «О выборах депутатов Государственной Думы Совета Федерации Российской Федерации» 1999 г.; п. 3 ст. 79 ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации» 1999г.

2 Например, Федеральным законом от 24 июня 1999 г. № 119-ФЗ «О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов РФ» предусмотрено, что споры, связанные с разграничением предметов ведения и полномочий, в дополнение к общему порядку их разрешения в Конституционном Суде РФ могут быть вынесены на рассмотрение судов общей юрисдикции (п. 2 ст. 30). // СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3176.

3 Если первый распущен федеральным законом, а второй отрешен от должности указом Президента РФ: ср. абз. 5 п. 3, пп. 4, 8 и 9 этого Закона в редакции Федерального закона от 4 августа 2000 г. № 107-ФЗ. // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3330.

126

Г

должностного лица субъекта РФ (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ) 1, хотя эта категория дел охватывается содержанием абз. 2 ст. 116 ГПК.

Подсудность дел Верховному Суду РФ определена очень широко. Только в 1999 г. в его адрес поступило более тысячи заявлений по первой инстанции. Иллюстрацией многообразия дел, рассматриваемых по существу Верховным Судом РФ, могут служить следующие примеры.

Указом Президента РФ представитель Президента РФ в субъекте Федерации К. был освобожден от занимаемой должности по результатам аттестации со ссылкой на п. 2 ст. 33 КЗоТ РФ. Не согласившись с выводами аттестационной комиссии о несоответствии занимаемой должности, К. обратился в суд с иском к Президенту РФ о признании незаконным указа о его освобождении от должности, о восстановлении на работе в прежней должности и о возмещении морального вреда. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ, отменив постановления предыдущих инстанций, со ссылкой на ст. 116 ГПК передала дело на рассмотрение по первой инстанции в Верховный Суд РФ².

Ц. обратился в Верховный Суд РФ с заявлением о признании недействительным абз. 4 п. 19 Положения об отзыве лицензии на осуществление банковских операций у кредитных организаций в Российской Федерации, утвержденного Центральным банком РФ 2 апреля 1996 г. № 264. По мнению заявителя, введенная в это Положение норма о расчетах на день отзыва у кредитной организации лицензии противоречит праву гражданина на получение банковского вклада на день платежа в соответствии с условиями заключенного договора, предложенный порядок расчетов нарушает его права. Верховный Суд РФ 2 декабря 1999 г. жалобу удовлетворил³.

Постановлением Центральной избирательной комиссии Российской Федерации от 17 февраля 2000 г. № 83/999-3 Ж., выдвинутому кандидатом на должность Президента Российской Федерации избирательным объединением «Либерально-демократическая партия (ЛДПР)», отказано в регистрации на том основании, что он представил недостоверные сведения об имуществе и эта недостоверность носит существенный характер. Не согласившись с таким решением, Ж. обратился в Верховный Суд РФ с жалобой на упомянутое постановление и просил обязать Центризбирком РФ зарегистрировать его кандидатом на должность Президента РФ, сославшись на необоснованное ограничение в праве быть избранным Пре

В редакции Федерального закона от 29 июля 2000 г. № 106-ФЗ. // СЗ РФ. 2000. №31. Ст. 3205.

2 Обзор судебной практики Верховного Суда РФ «Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации». // ВВС РФ. 1996. №11.

зидентом РФ и отсутствие его вины в сообщение недостоверных сведений об имуществе. Дело прошло в Верховном Суде РФ две инстанции, и Кассационной коллегией 6 марта 2000 г. жалоба была удовлетворена'.

Некоторые нормы, устанавливающие правила родовой подсудности, одновременно разграничивают и подведомственность системы федеральных судов общей юрисдикции, с одной стороны, и Конституционного Суда РФ или конституционных (уставных) судов субъектов РФ или системы федеральных арбитражных судов - с другой. Среди них: п. 2) ст. 115, абз. 2, 3, 7 ст. 116 ГПК; подп. 1 п. 3 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации»; пп. 2 и 4 ст. 9, п. 2 ст. 19, п. 4 ст. 29, пп. 1 и 3 ст. 29 и п. 2 ст. 29' Федерального закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ»; ст. 49 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». Содержание этих норм таит в себе определенные противоречия, не раз вызывало трудности в судебной практике, становилось предметом руководящих разъяснений Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ. Так, разные нормативные правовые акты или даже один и тот же нормативный акт субъекта РФ может быть оспорен в разных судах. Оспаривание конституций (уставов) субъектов РФ может быть осуществлено только в порядке конституционного судопроизводства; проверка закона, иного нормативного правового акта субъекта РФ на соответствие Конституции РФ - в Конституционном Суде РФ, на соответствие федеральному закону - в суде общей юрисдикции на уровне субъекта РФ, на соответствие Конституции (уставу) субъекта РФ - в Конституционном (уставном) суде соответствующего субъекта РФ (если таковой существует); проверка на соответствие закону субъекта РФ иного нормативного правового акта субъекта РФ - в суде общей юрисдикции уровня субъекта РФ. К этому еще следует прибавить необходимость различать содержание проверки того или иного акта на конституционность и на законность; осуществление такой проверки в порядке абстрактного нормо-контроля и при разбирательстве конкретного дела о защите конкретных прав; акты нормативного и ненормативного характера; учитывать предметы ведения РФ, субъектов РФ, совместного ведения РФ и ее субъектов. Не меньшие трудности возникают и при определении подведомственности и родовой подсудности по делам об оспаривании правовых актов органов государственной власти Российской Федерации. Соответствующие разъяснения содержатся в постановлениях Конституционного Суда РФ «По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации» от 16 июня 1998 г. № 19-П и «По делу о

проверке конституционности отдельных положений пункта 2 статьи 1, пункта 1 статьи 21 и пункта 3 статьи 22 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» в связи с запросом Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации» от 11 апреля 2000 г. № 6-П, а также в постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации» от 25 мая 2000 г. № 19).

В зависимости от территории, на которую распространяется судебная власть того или иного из однородных судов, гражданские дела рассматриваются по первой инстанции конкретным из многочисленных районных судов или из судов субъектов Федерации. Территориальной, или местной, называется подсудность судов одного уровня самостоятельной системы (ветви) судов, определяемая по территории, на которую распространяется их деятельность. Территориальная подсудность основана на распределении полномочий между судами по горизонтали. Конкретными критериями территориальной подсудности могут выступать место жительства сторон, место нахождения спорного имущества, место рассмотрения первоначального иска и др.

Правила территориальной подсудности установлены с позиций колли-дирующих интересов сторон. Каждая сторона заинтересована в том, чтобы дело рассматривалось судом, легко для нее доступным, т.е. судом, в районе деятельности которого находится она сама и ее свидетели или до которого они могут легко добраться; судом по месту сосредоточения доказательств. При этом справедливо признан приоритет интересов ответчика. Ведь предъявление к нему иска еще не означает, что претензия истца обоснованна, поэтому он и ставится в более выгодное по сравнению с истцом положение. Согласно ст. 117 ГПК общая территориальная подсудность определяется местом нахождения ответчика*.

При установлении общей территориальной подсудности закон делает различие между физическими и юридическими лицами. Общая территориальная подсудность при исках против физического лица определяется местом жительства ответчика. В соответствии с п. 1 ст. 20 ГК РФ местом жительства гражданина признается место, где он постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (п. 2 ст. 20 ГК). Нередко определение постоянного или преимущественного места жительства бывает затруднительно. Гражданин считается имеющим место жительства там, где проведен регистрационный учет как по месту его жи

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 7 С. 2-5.

128

' В ст 117 отражен известный принцип *actor sequitur forum rei* (истец следует суду ответчика)

129

тельства1. Определяющим критерием общей территориальной подсудности при исках против юридического лица является место нахождения его органа (правления, дирекции, управления) 2. Если же не представляется возможным предъявить иск по месту нахождения юридического лица, тогда иск может быть подан в суд по месту нахождения имущества юридического лица.

Указание места нахождения ответчика - обязанность истца (ст. 126 ГПК), неисполнение которой является основанием для оставления искового заявления без движения (ст. 130 ГПК). Если же истцу место жительства ответчика установить не удалось, иск может быть предъявлен в суд по последнему известному месту жительства или по месту нахождения его имущества (ч. 1 ст. 118 ГПК). Так, иски к лицам, отбывающим наказание либо находящимся в следственных изоляторах, предъявляются по последнему месту жительства или по месту нахождения имущества. Аналогичное правило установлено для предъявления исков к ответчикам, не имеющим в РФ места жительства (ч. 2 ст. 118 ГПК).

Закон устанавливает ряд исключений из общего правила территориальной подсудности. Эти исключения образуют следующие подвиды территориальной подсудности.

Подсудность, определяемая по выбору истца, называется альтернативной территориальной подсудностью. Содержание альтернативной подсудности отражает ч. 12 ст. 118: это такая подсудность, при которой

1 В соответствии с Законом РФ № 5245-1 от 25 июня 1993 г. «О праве граждан на свободное передвижение, выбор места пребывания и жительства в пределах территории Российской Федерации». // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 32. Ст. 1227 и Правилами регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах территории Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. № 713, с последующими изменениями. // СЗ РФ. 1995, № 30. Ст. 2939; 1996. № 18. Ст. 2144; 1997. № 8. Ст. 952; 2000. № 13. Ст. 1370.

2 Очевидно, что способы определения места нахождения юридического лица, предусмотренные действующим ГПК и новым ГК РФ, не совпадают. В ГК (ст. 54) за основу взято место государственной регистрации юридического лица. Это противоречие учтено в совместном постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса РФ» (Российская газета. 1996. 10 августа) и временно разрешено разъяснением, содержащимся в ч. 2 п. 21. Согласно последнему, поскольку впредь до введения в действие закона о регистрации юридических лиц применяется действующий порядок регистрации юридических лиц, при разрешении споров следует исходить из того, что местом нахождения юридического лица является место нахождения его органов.

130

дело может быть рассмотрено одним из нескольких указанных в законе (ст. 117, 118 ГПК) судов по выбору истца. Так, иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены как по месту жительства ответчика (ст. 117 ГПК), так и по месту жительства истца (ч. 4 ст. 118 ГПК). Иски о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, могут предъявляться как по месту нахождения ответчика (ст. 117), так и по месту жительства истца или по месту причинения вреда (ч. 5 ст. 118). Иски, вытекающие из деятельности филиала юридического лица, могут быть по усмотрению истца предъявлены по месту нахождения как юридического лица (ст. 117), так и его филиала (ч. 3 ст. 118). Иски, вытекающие из договоров, в которых обозначено место исполнения, могут быть предъявлены как по месту нахождения ответчика (ст. 117),

так и по месту исполнения договора (ч. 8 ст. 118). Правила альтернативной подсудности устанавливаются в интересах отдельных категорий истцов, которые в силу объективных причин нуждаются в создании для них некоторых процессуальных преимуществ (ч. 4, 5, 10, 11 ст. 118). В других случаях альтернативная подсудность установлена в целях удобства представления доказательств по месту их сосредоточения (ч. 3, 6, 7 ст. 118).

Перечень дел, составляющих предмет альтернативной подсудности, представлен в ст. 118 ГПК достаточно широко (ч. 1-11). Однако он не может полагаться исчерпывающим. В настоящее время в законодательных актах встречаются и другие случаи альтернативной подсудности. Так, согласно ч. 2 ст. 17 Закона РФ «О защите прав потребителей»¹ от 7 февраля 1992 г.² все иски о защите прав потребителей могут предъявляться в суд либо по месту жительства истца, либо по месту нахождения ответчика, либо по месту причинения вреда. В этом случае возможность использования правила альтернативной территориальной подсудности поставлена в зависимость от рода дела и требует предварительной квалификации отношения, из которого вытекает иск, как потребительского (то есть направленного на удовлетворение личных бытовых нужд потребителя-гражданина). Альтернативная подсудность предусмотрена также в ч. 4 ст. 2394 ГПК в отношении дел по жалобам на действия и решения, нарушающие права граждан: жалоба подается по усмотрению гражданина в

1 Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 изложен в новой редакции Федеральным законом от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ с последующими изменениями. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 15. Ст. 766; 1993. № 29. Ст. 1111; СЗ РФ 1996. № 3. Ст. 140 с уточнением к тексту Закона в Российской газете от 31 января 1996 г.; СЗ РФ. 1999. № 51. Ст. 6287.

2 Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. №15. Ст. 766.

131

суд по месту его жительства либо в суд по месту нахождения органа, организации, должностного лица, допустивших такие нарушения. С другой стороны, ч. 9 ст. 118 ГПК в связи с принятием нового Семейного кодекса РФ (п. 2 ст. 19) утратила свое значение, поскольку расторжение брака в указанных в этой части случаях независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей производится в органах записи актов гражданского состояния.

Выбор компетентного суда, сделанный истцом, обязателен не только для избранного суда, но и для самого истца. Последствия предъявления тождественного иска в альтернативном суде предусмотрены п. 4 ч. 2 ст. 129 и п. 4 ст. 221 ГПК.

Исключительной называется подсудность, при которой рассмотрение определенных категорий гражданских дел допускается лишь в строго определенных по территории судах, установленных в законе. Перечень дел искового производства, в отношении которых предусмотрена исключительная подсудность, содержится в ст. 119 ГПК и является исчерпывающим.

В порядке исключительной территориальной подсудности иски о праве на строение, об освобождении имущества от ареста, об установлении порядка пользования земельным участком подсудны суду по месту нахождения имущества или земельного участка* (ч. 1).

Иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту нахождения имущества или основной его части (ч. 2) 2.

Иски клиентов к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки грузов, пассажиров и багажа, предъявляются в суд по месту нахождения управления транспортной организации, к которой в установленном порядке была предъявлена претензия (ч. 3). Последняя часть требует оговорки о том, что она безусловно устанавливает исключительную подсудность только для дел, вытекающих из договоров перевозки, по которым

1 Применяя правило ч. 1 ст. 119 ГПК, необходимо иметь в виду следующее: действующий ГПК, как и прежний ГК РСФСР, не знает разделения объектов гражданских прав на движимые и недвижимые вещи. В настоящее же время следует учитывать ст. 130 ГК РФ.

Статья об исключительной территориальной подсудности проекта ГПК РФ сформулирована в соответствии с ГК РФ: «Иски о правах на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста предъявляются по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества».

В порядке исключительной подсудности также рассматриваются иски о защите других вещных прав на недвижимое имущество.

до предъявления иска обязательно предъявление претензии. Действующим в настоящее время законодательством обязательно предъявление претензии до обращения в суд предусмотрено только по требованиям, возникающим из перевозки грузов. Что же касается требований к перевозчику, осуществляющему перевозку пассажиров и багажа, то вопрос об использовании претензионного порядка урегулирования споров остается на усмотрение заявителя'. Поэтому в отношении споров с факультативным предъявлением претензий правило ч. 3 ст. 119 действует, если претензия была предъявлена. Современному содержанию специального законодательства о перевозках отвечает правило об исключительной подсудности ч. 2 ст. 141 Транспортного устава железных дорог РФ²: иски предъявляются по месту нахождения управления транспортной организации, к которой предъявлены или могут быть предъявлены претензии.

Помимо этого, исключительная подсудность установлена для одной категории дел, возникающих из административно-правовых отношений (ст. 237 ГПК), и некоторых дел особого производства (ст. 249, 252, 263', 264, 268, 271, 274 ГПК). Рассмотрение указанных дел в иных судах исключается.

Правила исключительной подсудности продиктованы соображениями практической целесообразности. Законодатель исходит из максимального удобства рассмотрения определенных дел либо по месту нахождения материального объекта спора, либо по месту сосредоточения основных доказательств по спорному правоотношению. Так, при рассмотрении дел о правах на недвижимость возникает необходимость проведения тщательных проверочных действий, осмотра на месте, опроса соседей-свидетелей. Письменные доказательства, касающиеся строений, земельных участков,

1 См. п. 1 ст. 797 ГК РФ, ч. 1 ст. 135 и п. 1 ст. 136 Транспортного устава железных дорог РФ (Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 2-ФЗ. // СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 218), ст. 124 Воздушного кодекса РФ (Федеральный закон от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ с изменениями, внесенными Федеральным законом от 8 июля 1999 г. № 150-ФЗ. // СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1382; 1999. № 28. Ст. 3483); ст. 158 и ч. 2 ст. 159 Устава автомобильного транспорта РСФСР (утвержден постановлением Совета Министров РСФСР № 12 от 8 января 1969 г. // СП РСФСР. 1969. № 2-3. Ст. 8 с последующими изменениями). Последний применяется до введения в действие соответствующего федерального закона на основании ст. 4 Федерального закона от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации». // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411.

2 Специально правила подсудности в отношении исков клиентов к перевозчикам из договоров перевозки установлены также п. 4 ст. 124 ВК, ч. 2 ст. 165 УАД, ст. 230 Устава внутреннего водного транспорта СССР (утвержден постановлением Совета Министров СССР № 1801 от 15 октября 1955 г. // Свод законов СССР Т. 8. С. 199 с последующими изменениями; действует на основании ст. 4 Вводного закона к части второй ГК РФ. // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411).

наличествуют в учреждениях местной администрации по месту нахождения этих объектов.

ГПК РСФСР, как и законодательство и практика большинства государств, допускает суд по соглашению (*forum prorogatum*), поскольку стороны могут свободно распоряжаться предметом спора. Договорной называют подсудность, определяемую соглашением сторон. Это значит, что конкретное дело сторонами может быть отнесено к компетенции конкретного суда, хотя по закону оно подсудно другому суду. Договор (соглашение) о подсудности именуется пророгационным. Договорная подсудность регулируется ст. 120 ГПК.

Согласно ч. 2 ст. 120 соглашением сторон не может быть изменена исключительная подсудность. В порядке пророгационного соглашения нельзя изменить также родовую подсудность.

Соглашение сторон о подсудности, как и всякий договор, должно отвечать определенным условиям, необходимым для его действительности (дееспособность сторон; свобода их волеизъявления; соответствие содержания соглашения закону, в частности норме ч. 2 ст. 120 ГПК; соблюдение формы соглашения). Такое соглашение может быть выражено в различной форме. Его заключение допустимо как до, так и после возникновения спора. Так, при заключении того или иного договора (контракта) стороны могут включить в него соглашение о подсудности с указанием места рассмотрения споров, которые могут возникнуть в будущем при его исполнении. Стороны могут обмениваться письмами, телеграммами, иными фиксируемыми способами передачи информации, определяя в них территориальную подсудность. Соглашение сторон о подсудности также может быть выражено в

ходатайствах, заявляемых перед судом. После заключения сторонами пророгационного соглашения предъявление одной из сторон иска по правилам общей или альтернативной подсудности не допускается.

Примером отношения судебной практики к соглашению о подсудности может служить следующее дело. 18 июня 1997 г. С. заключил с ЗАО «Арманд-Пежо» договор купли-продажи автомобиля «Пежо-406». В договоре купли-продажи помимо прочего было определено, что любые спорные вопросы, разногласия либо претензии, которые могут возникнуть или касаются настоящего договора, решаются в районном суде г. Москвы. В связи с обнаружением в автомобиле существенных недостатков С. обратился в Приволжский районный суд г. Казани по месту своего жительства с иском к продавцу о расторжении договора купли-продажи, взыскании стоимости товара и неустойки Три суда из четырех, рассматривавших вопрос о территориальной подсудности дела в инстанционном порядке, признали соглашение сторон о выборе подсудности действительным. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ, выступавшая в качестве второй надзорной инстанции, 19 ноября 1999 г. оставила в

134

силе определение Приволжского районного суда г. Казани о передаче дела на рассмотрение в Савеловский межмуниципальный суд Северного административного округа г. Москвы. При этом она исходила из того, что указанное соглашение о подсудности не противоречит ст. 120; не нарушает ст. 17 Закона о защите прав потребителей, поскольку последняя предусматривает не исключительную, а альтернативную подсудность, и распространяется на все дела, связанные с исполнением договора, в том числе и на данное конкретное дело¹.

Подсудностью по связи дел (исковых требований) обычно называют такую подсудность, в силу которой спор подлежит разрешению в суде по месту рассмотрения другого связанного с ним дела. Подсудность по связи дел позволяет обеспечить благоприятные условия для правильного и оптимального с точки зрения процессуальной экономии разрешения связанных между собой дел; ускорения судопроизводства; исключения вынесения противоречащих друг другу решений по связанным между собой требованиям.

Основаниями объединения нескольких требований для совместного рассмотрения в одном производстве являются ст. 35, 37, 39, 128, 132 ГПК и ст. 29 УПК РСФСР. С учетом некоторых из этих законных возможностей в ст. 121 ГПК сформулированы правила подсудности по связи дел:

иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется по месту жительства или месту нахождения любого из ответчиков по выбору истца (ч. 1);

встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в суде по месту рассмотрения первоначального иска (ч. 2);

гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, рассматривается в том суде, в котором разбирается уголовное дело, независимо от территориальной подсудности гражданского иска (ст. 29 УПК). Если же такой иск не был заявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела (оставлен без рассмотрения в соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 310 УПК), он предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по правилам о подсудности, установленным ГПК (ч. 3 ст. 121 ГПК).

Например, если речь идет о возмещении причиненного преступлением вреда в результате повреждения здоровья или потери кормильца, соответствующий иск может быть предъявлен в порядке уголовного судопроизводства по месту рассмотрения уголовного дела либо в порядке гражданского судопроизводства по месту жительства причинителя вреда, или по его последнему известному месту жительства, или по месту причинения вреда, или по месту жительства потерпевшего (ст. 117, 118 ГПК).

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 8. С. 8-9.

135

Право выбора суда по связи нескольких исковых требований принадлежит истцу. Но действие ст. 121 ограничено правилами исключительной подсудности.

В ч. 4 ст. 119 ГПК установлена территориальная подсудность судов субъектов РФ в отношении исков, связанных с государственной тайной. Компетенция судов субъектов РФ разграничена по правилам общей, альтернативной и исключительной территориальной подсудности, предусмотренной ст. 117, 118 и 119 ГПК. Эти правила применимы и в отношении рассмотрения других дел, отнесенных к родовой подсудности судов второго уровня системы судов общей юрисдикции.

Отдельно следует оговорить, что правила внутренней территориальной подсудности используются и при определении международной подсудности (ст. 434').

§ 2. ПОРЯДОК РАЗРЕШЕНИЯ ВОПРОСОВ О ПОДСУДНОСТИ. ИЗМЕНЕНИЕ ПОДСУДНОСТИ

Вопрос о подсудности разрешается судьей единолично при принятии заявления. Если дело не относится к подсудности данного суда, судья отказывает в принятии заявления (п. 7 ст. 129 ГПК). Об этом судья выносит мотивированное определение с обязательным указанием конкретного суда, в который следует обратиться заявителю. В соответствии с ч. 4 ст. 129 на определение судьи об отказе в принятии заявления по мотиву неподсудности может быть подана частная жалоба или принесен частный протест. Таким образом, возможные споры о подсудности между судебным органом и заинтересованным лицом в случае отказа в возбуждении гражданского дела разрешаются судом второй инстанции.

Если же нарушение правил подсудности будет обнаружено после ошибочного возбуждения дела в стадии подготовки его к судебному разбирательству или в ходе самого разбирательства, но до вынесения решения, то наступает императивное последствие, предусмотренное п. 4 ч. 2 ст. 122 ГПК: дело подлежит передаче на рассмотрение другого суда по надлежащей подсудности.

Введенная в систему ГПК в 1992 г. ст. 122' предусматривает последствия несоблюдения правила разграничения полномочий между судом как коллегиальным органом и судьей как единоличным органом правосудия. В случае, если в ходе единоличного рассмотрения дела выяснится, что оно подлежит коллегиальному рассмотрению¹, дело передается судьей на

О содержании принципа сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения гражданских дел см. § 3 главы 2 учебника.

Практически все дела искового производства, которые ранее подлежали рассмотрению исключительно единолично судьей, теперь отнесены к родовой подсудности мирового судьи.

136

рассмотрение суда в коллегиальном составе. Правило ст. 122 касается только федеральных судов общей юрисдикции, поскольку мировой судья все дела рассматривает единолично.

Глава 11 ГПК не только устанавливает правила подсудности и последствия на случаи их нарушения, но и предусматривает целесообразные возможности изменения правил подсудности. Под изменением подсудности понимают передачу дела на рассмотрение другого суда вопреки установленным правилам о подсудности по основаниям, предусмотренным законом¹. Действующее законодательство знает несколько оснований изменения подсудности. Некоторые из них связаны с возможностью изменения подсудности до принятия заявления судом.

Одно предусмотрено в уже известной ст. 120 ГПК. Она наделяет правом на изменение территориальной (кроме исключительной) подсудности для данного дела сами стороны. Стороны реализуют это право посредством заключения соглашения о подсудности дела определенному суду.

Еще одним основанием изменения территориальной подсудности до возбуждения гражданского дела является такое специальное основание, как введение режима чрезвычайного положения. Частью 3 ст. 34 Закона РСФСР «О чрезвычайном положении» от 17 мая 1991 г.² предусматривается, что на территории, где введено чрезвычайное положение, по решению Верховного Суда РФ может быть изменена территориальная подсудность уголовных и гражданских дел.

Возможности изменения подсудности предусмотрены в специальном законодательстве о военных судах. Так, п. 4 ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации» устанавливает специальное правило, которое позволяет изменять (расширять) родовую подсудность военных судов РФ, дислоцирующихся за границей. Такие суды создаются на основании международного договора, и им подсудны все гражданские дела, подлежащие рассмотрению федеральными судами общей юрисдикции, если иное не установлено международным договором РФ. Специально может быть определена также подсудность дел военным судам в период мобилизации и в военное время. В этих случаях подсудность изменяется только соответствующими федеральными конституционными законами (п. 8 ст. 7 Закона о военных судах).

Следующие два вида оснований изменения территориальной подсудности связаны с ситуациями, когда гражданское дело уже возбуждено. По

1 См.: Осокина Г.Л. Подведомственность и подсудность дел гражданского судопроизводства. Учебное пособие. Томск, 1993. С. 32-33.

Авторское определение сформулировано применительно к изменению территориальной подсудности. Изменение родовой подсудности также укладывается в рамки данного определения.

2 Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1991. № 22. Ст. 773.

137

общему правилу, установленному ч. 1 ст. 122 ГПК, дело, принятое судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть разрешено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому суду. Дело, принятое к производству с соблюдением правил подсудности, в ходе его рассмотрения может стать подсудным другому суду, например, в связи с изменением во время разбирательства дела места жительства ответчика, привлечением к участию в деле соответчиков, заменой ненадлежащего ответчика, процессуальным правопреемством. Такие обстоятельства не влекут за собой передачи дела в суд по новой подсудности.

Так, во время рассмотрения судом общей юрисдикции дела по иску военнослужащего Б. о расторжении контракта в связи с существенным и систематическим нарушением в отношении военнослужащего условий контракта вступил в силу Федеральный конституционный закон «О военных судах Российской Федерации». Согласно ст. 7 этого Закона рассматриваемое гражданское дело стало подсудным военному суду. Президиум областного суда отменил решение суда об удовлетворении иска и прекратил производство по делу за неподсудностью дела суду общей юрисдикции. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила постановление президиума областного суда как вынесенное с существенным нарушением процессуального права со ссылкой на ч. 1 ст. 122 ГПК¹.

Установленное в ч. 1 ст. 122 правило направлено на обеспечение быстроты судебного разбирательства. Необходимым условием применения этого правила является принятие дела к производству с соблюдением правил о подсудности.

Однако возможны случаи, когда при подготовке дела к судебному разбирательству или во время судебного разбирательства появляются обстоятельства, свидетельствующие о необходимости передачи данного дела на рассмотрение в другой суд. Такая передача возможна лишь в порядке исключения по основаниям, предусмотренным в законе. Процессуальные вопросы, касающиеся порядка и условий передачи дела из одного суда в другой, регулируются ст. 122, 123, 125 ГПК. Регулирование различается в зависимости от того, какой суд решает вопрос о такой передаче: принявший дело к рассмотрению или вышестоящий.

Применение ч. 2 ст. 122 и ст. 123 ГПК в настоящее время требует многочисленных оговорок, связанных с приданием институту подсудности конституционного статуса. Во-первых, их содержание необходимо соотносить с теми положениями Конституции (п. 1 ст. 19, ст. 46, п. 1 ст. 47, п. 1 ст. 120), с которыми указанные нормы ГПК в определенной мере вошли в противоречие. Признание права каждого лица на рассмотрение его

дела в надлежащем суде и тем судьей, к подсудности которого оно отнесено законом, является одной из гарантий права на судебную защиту и беспрепятственного доступа к правосудию, одним из проявлений принципа равенства граждан перед законом и судом¹, а также принципа независимости судей. Во-вторых, требуют учета постановления высших судебных органов РФ, принятые по вопросам, касающимся изменения подсудности.

Первой попыткой примирения конституционных положений с нормами ГПК стало постановление Пленума Верховного Суда «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия» от 31 октября 1995 г. № 82. Пункт 8 постановления содержит разъяснения относительно реализации гарантии п. 1 ст. 47 Конституции в I аспекте изменения территориальной подсудности вышестоящим судом. f ? Но этим постановлением противоречия не были сняты полностью. Затем [к применение ст. 123 и ч. 2 ст. 122 ГПК было значительно урезано соответ- f (ственно постановлением Конституционного Суда РФ «По делу о проверке. / конституционности статьи 44 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР ?, и статьи 123 Гражданского процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами ряда граждан» от 16 марта 1998 г. № 9-ПЗ и определением Конституционного Суда РФ «По жалобе гражданина Генина Адольфа Ивановича на нарушение конституционных прав пунктом 1 части второй статьи 122 ГПК РСФСР» от 4 июня 1998 г. № 89-О4. По заключению Конституционного Суда РФ, передача дела из одного суда, которому оно подсудно, в другой суд не противоречит Конституции РФ только в том случае, если осуществляется в рамках судебной процедуры при наличии указанных в самом процессуальном законе (как в статьях о подсудности, так и в

иных его статьях) точных оснований (обстоятельств), по которым дело не может быть рассмотрено в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом).

Целая группа конкретных оснований изменения территориальной подсудности представлена в ч. 2 ст. 122 ГПК. Субъектом права на изменение подсудности по этим основаниям является суд, принявший дело к производству. Перечень оснований, дающих право суду передать его на рассмотрение в другой суд равной компетенции, является исчерпывающим. В частности, суд передает дело на рассмотрение другого суда, если:

1) признает, что данное дело будет более быстро и правильно рассмотрено в другом суде, в частности по месту нахождения большинства доказательств;

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000 г. № 7. С. 18.

138

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 2.

2 Там же. 1996. № 1.

3 СЗРФ. 1998. № 12. Ст. 1459.

4 Российская газета. 1998. 30 июля.

139

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

3) после отвода одного или нескольких судей их замена в данном суде становится невозможной;

4) при рассмотрении дела в данном суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности.

Однако в соответствии с п. 1 резолютивной части определения Конституционного Суда РФ от 4 июня 1998 г. № 89-О п. 1 ч. 2 ст. 122 ГПК подлежит отмене и не может применяться судами, другими органами и должностными лицами. При этом Конституционный Суд исходил из того, что положение п. 1 ч. 2 ст. 122 ГПК по содержанию аналогично положению ст. 123 ГПК в действовавшей тогда редакции, проверка которой на конституционность уже была предметом его рассмотрения. Правовая позиция, выраженная в постановлении по первому делу, сводится к тому, что изменение подсудности возможно лишь тогда, когда цели и основания такого изменения четко сформулированы в законе. Между тем п. 1 ч. 2 ст. 122 ГПК не содержит формально определенных оснований, при которых возможна передача дела из одного суда в другой, не ограничивает усмотрение правоприменителя, допускает возможность его расширительного толкования и произвольного применения (ч. 3 п. 3 описательной части указанного определения Конституционного Суда РФ).

Часть 1 ст. 118 ГПК позволяет предъявлять иск к ответчику, место жительства которого неизвестно, в суд по месту нахождения его имущества

1 Тем не менее едва ли можно признать аналогичными положение п. 1 ч. 2 ст. 122, позволяющего суду передавать дело в другой суд того же уровня по мотиву нахождения в юрисдикции последнего большинства доказательств, и положение прежней ст. 123. Они сходны только в одной части - целевой. И в том, и в другом случае изменение подсудности допускалось в целях наиболее быстрого и правильного рассмотрения дела. Что же касается других пороков содержания старой нормы ст. 123, которые послужили обоснованием признания ее несоответствующей Конституции РФ, то они отсутствуют в регулировании передачи дела в другой суд по п. 1 ч. 2 ст. 122. Во-первых, основание такой передачи достаточно конкретно. Правоприменительная практика исходит из того, что вопрос о передаче дела в другой суд решается с учетом значимости доказательств и того, что они не могут быть собраны без такой передачи, в том числе и в порядке судебного поручения. Во-вторых, суд, в который передается дело, определяется не произвольно, а указан в законе. В-третьих, осуществляется передача дела в установленной процессуальной форме (ч. 3 ст. 122, ст. 125 ГПК).

С другой стороны, формулировка п. 1 ч. 2 ст. 122 ГПК все же требует корректировки с учетом п. 1 ст. 47 Конституции РФ и содержания принципа состязательности (ст. 14, 50 ГПК). Согласие сторон на изменение территориальной подсудности в этом случае должно быть ее обязательным условием. В проекте ГПК предлагается такой текст соответствующего пункта: «если обе стороны выразили согласие на рассмотрение дела по месту нахождения большинства доказательств».

140

или по последнему известному месту жительства. Правило п. 2 ч. 2 ст. 122 ГПК установлено в интересах такого ответчика с целью восстановления благоприятных для него условий защиты.

Необходимость передачи дела в другой суд по основанию, предусмотренному п. 3 ч. 2 ст. 122 ГПК, обычно возникает в судах с небольшим количеством судей в тех случаях, когда одни из них уже участвовали ранее в рассмотрении данного дела и в силу ст. 18 и 19 ГПК не могут вторично участвовать в его разбирательстве, другим же заявлен отвод. Дело передается, как правило, в близлежащий по расположению суд. Передача дела из одного суда в другой при таких обстоятельствах может производиться только с учетом упоминавшихся постановлений Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 и Конституционного Суда РФ от 16 марта 1998г. № 9-П. Пункт 8 первого постановления существенно изменил порядок передачи дела из одного суда в другой по этому основанию. Если после отвода судьи (судей) замена его (их) в данном суде становится невозможной, то вышестоящий суд, а не суд, рассматривающий дело, передает его в другой близлежащий суд того же уровня с обязательным извещением сторон о причинах передачи дела. Таким образом, изменены условия передачи дела в другой суд и субъект права на изменение подсудности. В постановлении Конституционного Суда выражена такая же позиция.

Перечисленные выше основания передачи дела в другой суд объединяет то, что они позволяют изменять территориальную подсудность для дел, которые были приняты к производству суда с соблюдением правил о подсудности. Часть 2 ст. 123 ГПК обосновывает обязательные основания для изменения родовой подсудности уже принятого к производству мировым судьей гражданского дела при: 1) изменении предмета иска; 2) предъявлении встречного иска, подсудного районному суду.

Правило же п. 4 ст. 122 сформулировано для случая, когда дело было неподсудно суду уже в момент его принятия к производству, т.е. когда судьей в момент возбуждения дела была допущена ошибка в определении подсудности. Оно применимо при нарушениях как территориальной, так и родовой подсудности. Передача дела в другой суд для суда, ошибочно принявшего его к производству с нарушением правил подсудности, носит безусловно обязательный характер.

Вопрос о передаче дела судом, принявшим его к производству, в другой суд разрешается в судебном заседании с извещением сторон о дне его рассмотрения; производится на основании соответствующего определения суда (ч. 1 ст. 125). На определение о передаче дела в другой суд может быть подана частная жалоба или принесен частный протест (ч. 3 ст. 122). Поэтому собственно передача дела в другой суд допускается лишь по истечении срока на кассационное обжалование или принесение протеста, а в случае подачи жалобы или принесения протеста - после вы

141

несения определения об оставлении жалобы или протеста без удовлетворения (ч. 1 ст. 125). Таким образом, единственным средством разрешения споров об изменении подсудности между судом и заинтересованными лицами является частная жалоба.

Возможность передачи дела из одного суда в другой вышестоящим судом предусмотрена ст. 123 ГПК. В редакции Федерального закона от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ она содержит одно единственное основание изменения подсудности вышестоящим судом: в случае, когда рассмотрение дела судом, которому оно подсудно, становится невозможным, дело передается на рассмотрение другого суда.

Прежняя редакция ст. 123 ГПК была подвергнута проверке на соответствие Конституции РФ и признана не соответствующей ей в той мере, в какой она допускала передачу дела из одного суда, которому оно подсудно, в другой суд без принятия соответствующего процессуального судебного акта и при отсутствии указанных в самом процессуальном законе точных оснований (обстоятельств), по которым дело не может быть рассмотрено в установленном правилами о подсудности суде (п. 1 резолютивной части постановления Конституционного Суда РФ от 16 марта 1998г. №9-П).

Однако и в новой редакции ст. 123 не удовлетворяет тем требованиям, которые сформулированы в отношении оснований и процессуального порядка изменения подсудности в постановлении Конституционного Суда РФ. Указанное в ней основание для изменения подсудности вышестоящим судом также не отличается определенностью и не ограничивает ее произвольного применения.

Кроме этого, в том же постановлении Конституционного Суда РФ определены дополнительные процессуальные гарантии, которые позволили бы исключить произвольный выбор суда или судьи при передаче дела вышестоящим судом. Такие гарантии должен предоставить закрепленный в законе процессуальный механизм изменения подсудности, включающий определение уровня и территориального расположения суда, в который дело может быть передано; судебной инстанции, которая могла бы подтвердить наличие оснований для передачи; а также обеспечивающий право на обжалование соответствующего решения, принимаемого в виде судебного акта.

В ст. 123 ранее действовавшей редакции были изложены некоторые элементы процессуального порядка изменения подсудности вышестоящим судом: установлен уровень судов, в которые могло быть передано дело, и судов, разрешавших вопрос о такой передаче; названы конкретные субъекты, обладавшие полномочием на изменение подсудности. Поскольку новая редакция ст. 123 ГПК умалчивает, о каком бы то ни было про

цессуальном механизме передачи дела из одного суда в другой по инициативе вышестоящего суда, следует иметь в виду соответствующие разъяснения абз. 2 п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 в той части, в которой они не противоречат постановлению Конституционного Суда РФ. Если рассмотрение дела в том суде и тем судьей, к территориальной подсудности которых оно отнесено законом, невозможно (например, в связи с недопустимостью повторного участия судьи в рассмотрении дела, наличием обстоятельств, устранивающих судью от участия в рассмотрении дела или создающих невозможность рассмотрения дела в данном суде), председатель вышестоящего суда вправе передать дело для рассмотрения в другой близлежащий суд того же уровня (звена) с обязательным извещением сторон о причинах передачи дела. Кроме того, целесообразным будет распространить действие ч. 1 ст. 125 ГПК на случаи изменения подсудности в соответствии со ст. 123 ГПК.

Современное содержание ст. 123 позволяет подразумевать возможность изменения вышестоящим судом и родовой подсудности нижестоящего¹.

Итак, обобщая изложенное, констатируем: для осуществления вышестоящим судом передачи гражданского дела из одного суда в другой необходимы два условия: наличие к тому конкретных оснований, указанных в процессуальном законе, и в частности основания п. 3 ч. 2 ст. 122 ГПК, и соблюдение процессуальной формы разрешения этого вопроса с постановлением судебного определения, которое может быть обжаловано в кассационном порядке.

С целью обеспечения своевременности рассмотрения и разрешения гражданских дел по существу ч. 2 ст. 125 установлено безусловно обязательное для судов правило: споры о подсудности между судами РФ не допускаются. А значит, дело, направленное из одного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, которому оно направлено, хотя бы в действительности оно и не было ему подсудно. Отказ этого суда от принятия дела к рассмотрению может быть обжалован в кассационном порядке.

¹ Парламентская газета. 2000. 9 августа.

142

1 Ранее регулирование об изменении родовой подсудности помещалось в статьях ГПК, определявших правила родовой подсудности, и сводилось к тому, что суды на уровне субъектов Федерации могли изъять любое гражданское дело из районного суда в пределах территории соответствующего субъекта РФ и принять его к своему производству по первой инстанции при условии согласия на это сторон.

Глава VIII. СУДЕБНЫЕ РАСХОДЫ

§ 1. ПОНЯТИЕ И СОСТАВ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ

Как и все социальные институты, правосудие требует материального обеспечения своего функционирования, что неизбежно влечет расходы на содержание правосудия, которые в самом общем смысле можно назвать судебными, т.е. под судебными расходами в широком смысле понимаются средства, необходимые для содержания системы судебной защиты нарушенного права.

Средства на содержание судебной системы могут быть получены только из двух источников: государственное обеспечение и обеспечение заинтересованными в деле сторонами.

Обеспечение правосудия исключительно из первого источника обосновано признанием правосудия в качестве неотъемлемой функции государства как формы организации участников гражданского оборота. В то время как обеспечение правосудия полностью из второго источника обуславливает создание альтернативной государственному правосудию системы разрешения споров и защиты нарушенных прав.

Различие в источниках финансирования характеризует две независимые системы судебной защиты нарушенного права:

— государственная система правосудия, совмещающая оба источника: государственное обеспечение (за счет всех участников гражданского оборота посредством их налогообложения и

направления части налогов на содержание системы правосудия) и за счет заинтересованных в рассмотрении дела лиц;

- система третейских судов, полностью обеспечиваемая за счет лиц, заинтересованных в рассмотрении дела.

Средства на содержание системы судебной защиты, формирующиеся за счет заинтересованных лиц, представляют собой судебные расходы в узком смысле как для системы государственного правосудия, так и для системы третейских судов.

Регулированию судебных расходов в узком смысле посвящены соответствующие разделы процессуального законодательства, и именно они являются предметом исследования науки гражданского процессуального права.

Процессуальный закон не содержит определения судебных расходов, давая указание только на их состав: государственная пошлина и издержки, связанные с рассмотрением дела.

Согласно ст. 1 Закона «О государственной пошлине» от 31 декабря 1995 г. № 226-ФЗ «под государственной пошлиной понимается установленный настоящим Законом обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или юридическими лицами».

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся:

- суммы, подлежащие выплате свидетелям и экспертам;
- расходы, связанные с производством осмотра на месте;
- расходы по розыску ответчика;
- расходы, связанные с исполнением решения суда.

С принятием Федерального закона «Об исполнительном производстве» расходы, связанные с исполнением решения суда, составили самостоятельную группу процессуальных расходов, имеющую собственную структуру, правила определения и возмещения, и не являющуюся частью судебных расходов. Нормы Гражданского процессуального кодекса, посвященные расходам по исполнению судебных решений, фактически утратили силу.

Отличия государственной пошлины от издержек, связанных с производством по делу, сводятся к следующим:

- размер государственной пошлины устанавливается в зависимости от цены иска, а размер издержек определяется фактически понесенными расходами суда и участвующих в деле лиц;

- государственная пошлина всегда взыскивается в доход государства, а из издержек только расходы суда, связанные с производством осмотра на месте, взыскиваются в доход государства, остальные издержки подлежат возмещению лицам, их понесшим, за счет сторон по делу;

- целью взыскания государственной пошлины является частичное возмещение государству расходов, связанных с содержанием судебной системы, а целью взыскания издержек является полное восстановление имущественного положения участвующих в процессе лиц, содействующих отправлению правосудия;

- законом или решением суда может быть предусмотрено освобождение от уплаты государственной пошлины, уменьшение ее размера, в то время как в отношении издержек такое решение принято быть не может (исключение составляют расходы суда, связанные с производством осмотра на месте).

§ 2. ИСТОЧНИКИ РЕГУЛИРОВАНИЯ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ

Правовая природа судебных расходов определяет специфику источника их правового регулирования.

Отношения, возникающие по поводу денежных сумм, носят имущественный характер и, следовательно, должны регулироваться нормами материального права. Тем не менее регулирование судебных расходов относится к компетенции процессуального права и подпадает под действие норм процессуального права. Это объясняется тем, что юрисдикция гражданско-правовых норм определяется не только по объекту регулирования - отношения по поводу материальных благ, но и по субъектам регулирования - участникам гражданского оборота. Поскольку в отношениях по поводу судебных расходов лица выступают в качестве участников не гражданского оборота, а гражданского процесса, то, по общему правилу, имущественные отношения участников гражданского оборота регулируются

нормами гражданского права, а имущественные отношения участников гражданского процесса - нормами процессуального права относительно судебных расходов.

Законодательное закрепление разделения юрисдикции материально-правовых и процессуально-правовых норм отражено в ст. 15 ГК РФ:

«Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб)...

В случае, когда лицо прибегает к судебной защите для восстановления нарушенного права, расходы, которые лицо «произвело или должно будет произвести», по смыслу ч. 2 ст. 15 ГК входят в состав реального ущерба, следовательно, должны быть взысканы с лица, нарушившего право, в полном объеме. Однако ч. 1 ст. 15 ГК предусматривает возможность взыскания убытков в ином размере, если такой порядок предусмотрен законом.

Поскольку Гражданско-процессуальный кодекс допускает взыскание определенного круга расходов, относящихся к расходам по восстановлению нарушенного права посредством его судебной защиты и объединенных под названием «судебные расходы», в ином порядке, чем предусмотрено ст. 15 ГК, то можно утверждать, что нормы ГПК о распределении судебных расходов представляют собой частный случай предусмотренного гражданским законодательством правила о возмещении убытков стороне, право которой нарушено, применительно к участникам гражданского процесса.

Основным источником регулирования судебных расходов являются нормы ГПК: гл. VII, а также статьи 197, 201. Кроме того, судебные расходы регулируются:

1) международными договорами: Гаагской конвенцией по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г., двусторонними договорами Российской Федерации об оказании правовой помощи;

2) федеральными законами: Федеральным законом от 14 декабря 1995 г. «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», Федеральным конституционным законом от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», Федеральным законом от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»; Федеральным законом «О государственной пошлине»;

3) постановлениями правительства: постановлением Совета Министров РСФСР от 14 июля 1990 г. об утверждении инструкции «О порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд» (в ред. постановления Правительства РФ от 2 марта 1993 г.);

4) постановлениями Пленумов Верховного Суда: постановлением Пленума Верховного Суда СССР от 18 марта 1963 г. № 4 «Об устранении недостатков в практике взыскания судебных расходов по гражданским делам и судебных издержек по уголовным делам» (с изменениями и дополнениями от 21 марта 1968 г., 16 января 1986 г., 30 ноября 1990 г.); обзором судебной практики Верховного Суда РФ «Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации» 1994 г.

§ 3. ЦЕЛИ И СТАДИИ РЕГУЛИРОВАНИЯ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ

Как указывалось выше, основной причиной возникновения судебных расходов являются материальные затраты, неизбежно возникающие в процессе рассмотрения дела, поэтому первоочередной целью регулирования судебных расходов является компенсация суду и лицам, содействующим отправлению правосудия, понесенных ими расходов.

Вместе с тем регулирование судебных расходов направлено на достижение ряда собственно процессуальных целей.

1. Обеспечение квалифицированности судебного разбирательства осуществляется за счет установления размеров обязательных вознаграждений участвующим в деле и присутствующим на судебном заседании экспертам, специалистам, переводчикам, а также компенсацией им расходов, вызванных участием в деле (ст. 87, 88 и 89 ГПК).

2. Обеспечение максимально полного представления доказательств при рассмотрении дела осуществляется за счет включения в состав судебных расходов затрат по поиску доказательств, в том числе расходов по осмотру на месте, и сумм вознаграждений свидетелям, а также компенсацией им расходов, связанных с участием в деле (ст. 86, 87, 88 и 89 ГПК).

3. Обеспечение права сторон на защиту и квалифицированную юридическую помощь осуществляется за счет включения в сумму судебных расходов, подлежащих возмещению, размера выплаченного адвокату гонорара (ст. 91).

4. Обеспечение права на обращение в суд и на рассмотрение дела по существу осуществляется за счет предоставления льгот по уплате судебных расходов в доход государства: освобождение, отсрочка и рассрочка уплаты государственной пошлины, снижение ее размера, определение категорий лиц, полностью освобожденных от ее уплаты (ст. 80 и 81 ГПК, ст. 5 Закона РФ «О государственной пошлине»). При этом оплата их судебных расходов возлагается на государство.

5. Обеспечение права на полное возмещение понесенных убытков осуществляется за счет включения судебных расходов в состав понесенных стороной убытков и возложения обязанности на сторону, виновную в причинении расходов, возместить судебные расходы другой стороне (ст. 90, 90', 91, 94, 95 ГПК).

6. Обеспечение максимально быстрого разрешения дела осуществляется с помощью влияния на процессуальное поведение сторон путем установления особого режима распределения судебных расходов (ст. 90, 90', 91, 94, 95 ГПК) и санкций за недобросовестное процессуальное поведение (ст. 92 ГПК).

Следует отметить, что указанная ранее разница в источниках средств на содержание третейских судов и государственной системы правосудия обуславливает различие в целях регулирования судебных расходов.

Если третейские суды, финансируемые исключительно за счет сторон по делу, имеют в качестве главной цели регулирования компенсацию понесенных судом расходов, то для государственной судебной системы характерно первостепенное значение собственно процессуальных целей при регулировании судебных расходов, поскольку задача материального обеспечения судебной системы лежит на государстве.

Процесс регулирования судебных расходов содержит четыре стадии: несение, определение, распределение и взыскание судебных расходов.

Под несением судебных расходов понимается фактическое расходование денежных средств всеми участниками процесса в ходе рассмотрения дела.

При определении судебных расходов закон устанавливает правила, согласно которым фактически понесенные лицами, содействующими отправлению правосудия, суммы расходов признаются судебными. Эти правила могут быть сведены к трем свойствам, характеризующим судебные расходы: действительность, относимость и допустимость.

Свойство действительности состоит в том, что к судебным можно отнести лишь те расходы, которые были фактически понесены участниками процесса. Согласно свойству относимости расходы признаются судебными, только если их несение было связано с осуществлением действий, непосредственно относящихся к рассматриваемому делу. Свойство допустимости уполномочивает суд решать вопрос обоснованности несения расходов, устанавливая, что отнесение расходов к судебным происходит по двум основаниям: по характеру действий, повлекших расходы, и по сумме расходов.

При отнесении расходов к судебным по характеру действий существует несколько подходов к определению допустимых действий: указание в законе исчерпывающего перечня действий, расходы по которым могут быть отнесены к судебным; установление допустимости любых действий, за исключением указанных в законе; установление принципа, согласно которому определяется допустимость действий, повлекших расходы. В российском законодательстве установлен исчерпывающий перечень допустимых действий в ст. 86 ГПК.

При отнесении расходов к судебным по сумме расходов законодательство ограничивает допустимую сумму расходов на то или иное действие. При установлении количественных ограничений указывается либо предельно допустимая сумма расходов (размер вознаграждения адвоката в пределах 5% от цены иска в предыдущей редакции ст. 91 ГПК), либо принцип ее определения (определение размера взыскания вознаграждения за потерю рабочего времени «в разумных пределах с учетом конкретных обстоятельств дела» в ст. 92 ГПК).

Таким образом, на стадии определения судебных расходов суд исследует фактически понесенные участниками процесса расходы на предмет их действительности, относимости и допустимости, в результате чего, отбросив часть из них, как не обладающую приведенными свойствами, устанавливает сумму расходов, признанных судебными.

Стадия распределения судебных расходов носит наиболее важный характер с точки зрения достижения целей регулирования, поскольку обеспечивает законодательное влияние на процессуальное поведение сторон по делу. Распределение расходов между сторонами зависит от результата разрешения дела: расходы между сторонами распределяются пропорционально сумме удовлетворенных требований (ст. 90, 90¹, 94, 95 ГПК) либо в разумных пределах с учетом конкретных обстоятельств (ст. 91 ГПК).

Заключительная стадия регулирования судебных расходов содержит нормы о порядке взыскания судебных расходов со сторон в размерах, установленных на предыдущих стадиях, при этом решаются вопросы о моменте взыскания, способе, о возможности отсрочки или рассрочки (ст. 80, 81 ГПК). Отличие от стадии несения судебных расходов заключается в различных участниках процесса, чьи отношения по поводу судебных расходов подлежат регулированию: на стадии несения расходов это лица, содействующие отправлению правосудия, и суд, а на стадии взыскания - стороны по делу.

Цели регулирования судебных расходов достигаются на каждой из указанных стадий. Основная цель регулирования на стадии несения судебных расходов - обеспечение доступности судебного разбирательства, достигаемая за счет установления отсрочек, рассрочек и освобождения от несения судебных расходов.

На стадии определения судебных расходов в качестве основных можно выделить цели обеспечения квалифицированности судебного разбирательства, максимально полного представления доказательств, обеспечение права на квалифицированную юридическую помощь и полное возмещение убытков, которые достигаются путем включения соответствующих расходов в состав судебных. Основными целями стадии распределения являются полное возмещение убытков и влияние на процессуальное поведение сторон с целью скорейшего разрешения дела по существу. Для стадии взыскания судебных расходов в качестве основной цели характерно полное возмещение убытков.

§ 4. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОШЛИНА

Основания внесения и плательщики государственной пошлины указаны в ст. 82 ГПК:

«Каждое исковое заявление, первоначальное или встречное, заявление по преддоговорным спорам, заявление третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора в уже начатом процессе, заявление (жалоба) по делам особого производства оплачивается государственной пошлиной».

Действующая в настоящее время редакция Закона «О государственной пошлине» от 31 декабря 1995 г. № 226-ФЗ содержит положения, отличные от указанных в ст. 82 ГПК в части определения предмета, оплачиваемого государственной пошлиной, и предусмотренных случаев оплаты.

Согласно данной статье государственной пошлиной оплачиваются заявления и жалобы участвующих в деле лиц, тогда как в соответствии со ст. 1 Закона «О государственной пошлине» «под государственной пошлиной понимается установленный настоящим Законом обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или юридическими лицами».

Таким образом, согласно Закону «О государственной пошлине» предметом, облагаемым государственной пошлиной, являются не заявления и жалобы участвующих в деле лиц, а действия суда по их рассмотрению.

В соответствии со ст. 82 ГПК государственной пошлиной оплачиваются действия по рассмотрению:

- исковых заявлений (требований) истца, ответчика (встречный иск) и третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования;
- заявления (жалобы) по делам особого производства;
- кассационные жалобы.

Статья 4 Закона «О государственной пошлине» содержит более широкий перечень, включающий также действия по рассмотрению:

- заявлений о повторной выдаче судебного приказа;
- надзорных жалоб по делам, не рассматривавшимся в кассационной инстанции;
- жалоб на решения или действия органов государственной власти, нарушающих права и свободы граждан, а также
- за выдачу копий документов из дела.

Размер государственной пошлины определяется в зависимости от рассматриваемого обращения участвующих в деле лиц.

При определении размера государственной пошлины с исковых заявлений суд пользуется указаниями п. 1 ст. 4 Закона «О государственной пошлине», в которой размер пошлины устанавливается в зависимости от вида искового заявления.

1. Исковые заявления имущественного характера:

а) подлежащие оценке - 5% - 1, 5% цены иска;

б) не подлежащие оценке - 10 % от МРОТ.

2. Исковые заявления о расторжении брака:

а) с безвестно отсутствующим, недееспособным, осужденным - 20% от МРОТ;

б) с иными лицами - 1 МРОТ.

3. Исковые заявления неимущественного характера - 10% от МРОТ. Для юридических лиц - 10 МРОТ.

Видно, что для большинства исковых заявлений установлена постоянная величина пошлины и только для исков имущественного характера, подлежащих оценке, она изменяется в зависимости от размера исковых требований от 5 % цены иска при цене иска до 1 тыс. руб. до 1,5 % цены иска при цене иска более 500 тыс. руб.

Для стимулирования сторон к более активному использованию института судебного приказа ставка пошлины на иски, рассматриваемые в порядке приказного производства, составляет 50% обычной ставки.

Поскольку для исковых требований различного характера предусмотрена различная ставка пошлины, то для определения размера государственной пошлины, подлежащей уплате за подачу искового заявления, пошлину для каждого вида исковых требований, входящих в иск, следует рассчитывать отдельно и затем суммировать. При этом для расчета пошлины по каждому из требований за облагаемую базу следует принимать цену соответствующего искового требования.

Следует иметь в виду, что для большинства исковых заявлений о возмещении ущерба характерно сочетание в одном исковом заявлении имущественных притязаний с требованием возмещения морального вреда, который «признается законом вредом неимущественным, несмотря на то, что он компенсируется в денежной или иной материальной форме» согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10. Поэтому применение ко всей цене иска о возмещении ущерба ставки пошлины, предусмотренной для исков неимущественного характера, недопустимо, если в исковом заявлении содержится требование о возмещении морального вреда.

Определение размера государственной пошлины происходит в момент подачи искового заявления, а в случае увеличения исковых требований пошлина определяется в соответствии с увеличенной ценой иска (ч. 2 ст. 84 ГПК РФ).

По общему правилу уплата пошлины, как и определение ее размера, производится в момент подачи искового заявления. Однако предусмотрен ряд исключений:

- отсрочка у платы государственной пошлины (ст. 81 ГПК);
- рассрочка уплаты государственной пошлины (ст. 81 ГПК);
- доплата государственной пошлины;
- при затруднительности определения цены иска в момент его предъявления (ч. 1 ст. 84 ГПК);
- при увеличении исковых требований (ч. 2 ст. 84 ГПК).

В соответствии с Инструкцией Госналогслужбы РФ от 15 мая 1996 г. № 42 «По применению Закона Российской Федерации «О государственной пошлине»» плательщиками государственной пошлины являются граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства, юридические лица независимо от форм собственности, обращающиеся за совершением юридически значимых действий или выдачей документов.

Если за совершением юридически значимого действия или за выдачей документа одновременно обратились несколько лиц, не имеющих права на льготы, государственная пошлина уплачивается в полном размере в равных долях или долях, согласованных между ними.

В случае, если среди лиц, обратившихся в суд, одно лицо (несколько лиц) в соответствии с законодательством освобождено (освобождены) от уплаты государственной пошлины, то размер государственной пошлины, подлежащей уплате в соответствующий бюджет, уменьшается

пропорционально количеству лиц, имеющих право на льготы, и в этом случае государственная пошлина уплачивается одним лицом (несколькими лицами), не имеющими права на льготы.

§ 5. ИЗДЕРЖКИ, СВЯЗАННЫЕ С ПРОИЗВОДСТВОМ ПО ДЕЛУ

Состав судебных издержек, определенный ст. 86 ГПК, не включает расходы по оплате помощи представителя (ст. 90 ГПК) и расходы, связанные с потерей рабочего времени (ст. 92 ГПК), однако они могут быть объединены под названием «судебные издержки», поскольку имеют следующие общие особенности.

1. В состав судебных издержек входят только материальные затраты, т.е. требования возмещения морального вреда, вызванного осуществлением процессуальных действий, являются несостоятельными.

2. Судебные издержки несут все участники процесса, за исключением лиц, участвующих в деле, т.е. только суд и участники процесса, содействующие осуществлению правосудия: свидетели, эксперты, переводчики (ст. 87 ГПК), представители (ст. 91 ГПК), органы внутренних дел (ст. 112 ГПК), хранитель имущества должника (ст. 374 ГПК) и т.д. При этом стороны только возмещают другим участникам процесса все понесенные ими судебные издержки, и законом не предусмотрено отнесение каких-либо расходов сторон к числу судебных издержек. Более того, закон прямо исключает расходы сторон из издержек, связанных с производством по делу.

Например, ст. 374 ГПК предусматривает возмещение расходов по хранению имущества и выплату «вознаграждения по установленной таксе» хранителю, «если таковым не является должник или член его семьи» (аналогичную норму содержит п. 3 Положения о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества, утвержденного постановлением Правительства РФ от 7 июля 1998 г. № 723).

Существует два исключения, допускающие отнесение к судебным издержкам расходов, понесенных сторонами по делу:

а) в соответствии со ст. 201 ГПК, если суд обязал ответчика совершить определенные действия, а ответчик их не совершил в течение определенного срока, то «истец вправе произвести эти действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов». Таким образом, норма, предусматривающая несение истцом издержек, связанных с исполнением судебного решения, существует, но имеет достаточно ограниченное применение: только в отношении действий, не связанных с передачей имущества или денежных сумм и совершение которых не связано непосредственно с личностью ответчика, и только в случаях, прямо указанных в судебном решении;

б) в соответствии со ст. 92 ГПК к судебным издержкам могут быть отнесены расходы стороны, вызванные фактической потерей времени, в случае, когда другая сторона по делу «недобросовестно заявила неосновательный иск или спор против иска либо систематически противодействовала правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела».

3. Издержки связаны с осуществлением только прямо предусмотренных процессуальным законом действий, поскольку нормы ГПК не допускают расширительного толкования и содержат закрытый перечень судебных издержек (ст. 86 ГПК), в отличие от исполнительных расходов, определенных открытым перечнем (ст. 82 Закона «Об исполнительном производстве»).

4. Законом предусмотрен порядок вычисления, внесения всех судебных издержек, а также их распределения между сторонами по делу (ст. 90, 91, 92, 95, 201, 112 ГПК). Таким образом, все судебные издержки, понесенные участниками процесса, подлежат возмещению за счет сторон - истца и ответчика, исключение составляют расходы, выплачиваемые переводчикам, которые всегда подлежат отнесению на счет государства.

Для некоторых издержек предусмотрен особый порядок вычисления и распределения. Например, вычисление подлежащих выплате свидетелям и экспертам расходов, понесенных ими в связи с явкой в суд, а также порядок их внесения сторонами осуществляется в соответствии со ст. 87, 88 и 89 ГПК и инструкцией «О порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд»¹⁶.

Правила о распределении издержек между сторонами тоже различаются в зависимости от вида издержек. Распределение издержек, указанных в ст. 86 ГПК, осуществляется в порядке ст. 90, 94, и 95

¹⁶ Утв. постановлением СМ РСФСР от 14 июня 1990г. №245.

ГПК, издержек, связанных с оплатой помощи представителя, регулируется ст. 91 ГПК, а издержек, вызванных фактической потерей времени, - ст. 92 ГПК.

Указанные особенности позволяют определить судебные издержки как связанные с осуществлением прямо предусмотренных процессуальным законом действий материальные затраты суда и участников процесса, содействующих отправлению правосудия, порядок вычисления, внесения и распределения которых между сторонами установлен законодательством.

Классификация судебных издержек по субъектам, несущим их в ходе процесса, выглядит следующим образом.

1. Суд: расходы, связанные с производством осмотра на месте (ст. 86 ГПК).

2. Свидетели:

- расходы, понесенные в связи с явкой в суд (на место осмотра) (по проезду, найму помещения и расходы на проживание (суточные) (ч. 1 ст. 87 ГПК);

- расходы, связанные с отвлечением от работы или обычных занятий (вознаграждение) (ч. 3 ст. 87 ГПК).

3. Эксперты:

- расходы, понесенные в связи с явкой в суд (на место осмотра) (по проезду, найму помещения и расходы на проживание (суточные) (ч. 1 ст. 87 ГПК);

- затраты на работу, выполненную по поручению суда (вознаграждение) (ч. 2 ст. 87 ГПК).

4. Переводчики:

- расходы, понесенные в связи с явкой в суд (на место осмотра) (по проезду, найму помещения и расходы на проживание (суточные) (ч. 1 ст. 87 ГПК);

- затраты на работу, выполненную по поручению суда (вознаграждение) (ч. 2 ст. 87 ГПК).

5. Представители-затраты на работу, выполненную по поручению стороны (вознаграждение) (ст. 91 ГПК).

6. Органы внутренних дел: расходы по розыску ответчика (п. 3 ст. 86 ГПК);

В порядке исключения стороны (в определенных случаях): вознаграждение за потерю рабочего времени (ст. 92 ГПК).

Процессуальное законодательство не предусматривает никаких иных, кроме указанных выше, судебных издержек и не указывает на, каких-либо, кроме приведенных выше, участников процесса, чьи расходы, связанные с участием в деле, относились бы к судебным издержкам. Поэтому расходы сторон, вызванные их участием в деле, по общему правилу, не входят в состав судебных издержек, тогда как расходы иных участников процесса входят в состав судебных издержек и подлежат возмещению за счет сторон.

Статьей 86 ГПК к издержкам, связанным с рассмотрением дела, относятся:

- суммы, подлежащие выплате свидетелям и экспертам;
- расходы, связанные с производством осмотра на месте;
- расходы по розыску ответчика;
- расходы, связанные с исполнением решения суда.

С принятием Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве» регулирование расходов по исполнению решения суда претерпело принципиальные изменения. Статьи ГПК РФ, составлявшие нормативную базу расходов по исполнению решений суда, фактически прекратили свое действие ввиду того, что данные правоотношения получили иное регулирование нормативным актом, имеющим большую юридическую силу согласно Постановлению Съезда народных депутатов РСФСР от 1 ноября 1991 г. № 1831-1. Изменились структура и состав расходов по совершению исполнительных действий, субъекты несения расходов по совершению исполнительных действий и порядок распределения расходов сторонами, что обуславливает необходимость раздельного рассмотрения издержек, связанных с производством по делу, и расходов, связанных с исполнением решения суда.

Как предусматривает ст. 89 ГПК, размеры сумм, подлежащих выплате свидетелям и экспертам, устанавливаются Советом Министров РСФСР.

Во исполнение данной нормы 14 июля 1990 г. Совет Министров РСФСР утвердил инструкцию № 245 «О порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд», согласно которой установлены

ограничения размеров сумм, подлежащих выплате в связи с явкой, и сумм, подлежащих выплате в качестве вознаграждения.

При этом относительно сумм, выплачиваемых в связи с явкой, устанавливается ограничение по уровню цен: не свыше стоимости проезда в плацкартном (купейном) вагоне, в каюте III категории на судах речного флота и т.д. Возмещение расходов по найму жилого помещения, оплата суточных «производится применительно к порядку, установленному законодательством о возмещении командировочных расходов». Так, согласно приказу Минфина РФ от 13 августа 1999 г. № 57н, существуют следующие ставки:

- оплата найма жилого помещения - по фактическим расходам, подтвержденным соответствующими документами, но не более 270 руб. в сутки. При отсутствии подтверждающих документов расходы по найму жилого помещения возмещаются в размере 7 руб. в сутки;

- оплата суточных - 55 руб. за каждый день нахождения в командировке.

Относительно сумм, выплачиваемых в качестве вознаграждения, установлен более сложный порядок, различный для свидетелей и экспертов.

Порядок определения суммы вознаграждения свидетелю, согласно ч. 3 ст. 87, следующий:

- если свидетель является рабочим или служащим, то за время отсутствия в связи с явкой в суд за ним сохраняется средний заработок по месту работы;

- если свидетель не является рабочим или служащим, то он получает вознаграждение «за отвлечение от работы или обычных занятий» «в размере суточных, установленных для служебных командировок» (п. 8 Инструкции № 245 от 14 июля 1990 г.).

При этом под рабочими и служащими подразумеваются лица, состоящие в трудовых отношениях, оформленных трудовым договором. Предприниматель, осуществляющий деятельность без образования юридического лица, не удовлетворяет указанным требованиям и автоматически попадает в разряд «свидетелей, не являющихся рабочими и служащими» с вознаграждением в размере суточных без учета суммы среднего заработка.

Из текста закона остается непонятным, за чей счет происходит сохранение среднего заработка свидетелю, являющемуся рабочим или служащим. Поскольку, кроме заявления о том, что заработок сохраняется по месту работы, нормы о распределении сохраненной суммы или отнесении ее к судебным расходам отсутствуют, то на практике обязанность по сохранению заработка ложится на работодателя; и в то время, когда свидетель будет отсутствовать, он обязан выплачивать ему заработную плату. Таким образом, оказывается, что лицо (работодатель) несет расходы в связи с рассмотрением дела, участия в котором не принимает.

В случае, если свидетель не является рабочим или служащим, вместо сохранения среднего заработка по месту работы ему выплачивается вознаграждение. При этом размер вознаграждения для всех свидетелей устанавливается одинаковый без учета характера работы или обычных занятий конкретного свидетеля, что не всегда отвечает реально понесенному им убытку, вызванному его участием в деле. Согласно порядку, установленному пунктом 8 Инструкции от 14 июля 1990 г. № 245, «свидетелям... не являющимся рабочими, колхозниками или служащими.. выплачивается вознаграждение в размере суточных, установленных для служебных командировок».

Порядок определения суммы вознаграждения, выплачиваемой эксперту, иной, чем относительно свидетеля, что обуславливается трудовым характером затрат эксперта при даче заключения. То есть если свидетели получают вознаграждение «за отвлечение от работы и обычных занятий», то «эксперты получают вознаграждение за работу», но только при соблюдении следующих условий:

- работа выполнена ими по поручению суда;

- эта работа не входит в круг их служебных обязанностей (ч 2 ст. 87 ГПК).

Таким образом, согласно первому условию, в состав издержек, связанных с производством по делу, могут быть отнесены только расходы по проведению экспертизы, назначенной судом в порядке ст. 74 ГПК. При этом суд имеет право отклонять представленные участниками процесса вопросы, для выяснения которых требуется экспертиза. Данное правило не позволяет сторонам самостоятельно обращаться к помощи экспертов, представлять суду данные ими заключения как заключения экспертизы. Кроме того, стороны не могут обращаться к экспертам до начала процесса и относить расходы, понесенные при этом, к издержкам.

Все это необоснованно сдерживает самостоятельность сторон, ограничивает принцип состязательности и затягивает производство по делу.

Согласно второму условию, выплата эксперту вознаграждения по действующему законодательству осуществляется, только если выполненная им работа «не входит в круг его служебных обязанностей» (ч. 2 ст. 87 ГПК), иными словами, эксперт не имеет права на вознаграждение, если обязанности в суде выполнялись им «в порядке служебного задания» (п. 4 Инструкции от 14 июля 1990 г. № 245).

Издержки, связанные производством осмотра на месте, – единственные расходы суда, которые относятся к судебным и подлежат возмещению за счет сторон по делу.

В соответствии со ст. 179 ГПК суд выносит определение о производстве осмотра на месте, если вещественные или письменные доказательства не могут быть доставлены в суд. Осмотр на месте производится всем составом суда, а в необходимых случаях также вызываются эксперты и свидетели. К расходам, связанным с производством осмотра на месте, относятся в основном транспортные расходы на проезд к месту осмотра, понесенные как судом, так и вызванными на место осмотра экспертами и свидетелями.

В случае, если письменные или вещественные доказательства, подлежащие осмотру, находятся в другом городе или районе, территориально подсудном другому суду, то осмотр производится этим судом в порядке исполнения судебного поручения, по нормам ст. 51 и 52 ГПК, а расходы на производство осмотра относятся к издержкам по рассматриваемому делу.

В случае, если письменные или вещественные доказательства, подлежащие осмотру, находятся в другом государстве, осмотр может быть произведен в порядке исполнения судебного поручения согласно нормам Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса от 1 марта 1954 г. (для СССР вступила в силу 26 июля 1967 г.).

Согласно ст. 16 Гаагской конвенции «исполнение судебного поручения не должно давать повода для взыскания каких бы то ни было сборов или издержек». Таким образом, по общему правилу, затраты по исполнению судебных поручений судами договаривающихся государств не относятся к издержкам, связанным с производством по делу. Из данного правила предусмотрены исключения в случаях:

- применения мер принудительного характера для обеспечения явки свидетелей в судебное заседание и
- необходимости соблюдения по просьбе запрашивающего суда особой формы проведения или закрепления результатов судебного поручения.

Расходы суда, исполняющего поручения при указанных условиях, подлежат возмещению и включаются, таким образом, в издержки, связанные с рассмотрением дела.

Расходы свидетелей и экспертов по участию в исполнении судебного поручения, в том числе по производству осмотра на месте, в любом случае подлежат возмещению. Если между договаривающимися государствами нет соглашения об ином, расходы свидетелей и экспертов включаются в состав издержек, связанных с производством по делу. Между государствами может быть специально оговорено, что расходы по возмещению свидетелям и экспертам понесенных ими издержек при участии в производстве осмотра на месте по поручению суда иностранного государства не подлежат отнесению на счет запрашивающего государства. В таком случае указанные расходы не относятся к издержкам, связанным с рассмотрением дела.

Расходы по розыску ответчика также относятся к издержкам, связанным с рассмотрением дела.

Согласно ст. 112 ГПК суд объявляет розыск ответчика при наличии обязательных или факультативных оснований для розыска. К обязательным основаниям объявления розыска ответчика относятся неизвестность его места пребывания при предъявлении одного из следующих исков: о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца.

Факультативным основанием объявления розыска ответчика является неизвестность его места пребывания при предъявлении к нему исков государственных предприятий, учреждений, организаций, колхозов, иных кооперативных организаций, их объединений, других общественных организаций.

Розыск производится через органы внутренних дел, на которые ложатся расходы по розыску ответчика. Механизм возмещения органам внутренних дел расходов по розыску ответчика действующим законодательством прямо не предусмотрен, что вынуждает применять по аналогии нормы о порядке возмещения органам внутренних дел расходов по розыску должника.

Согласно ст. 352 ГПК размер расходов по розыску определяется самим органом внутренних дел, на основании заявления которого судья выносит определение о выдаче исполнительного листа на взыскание с должника расходов по его розыску.

С принятием Закона «Об исполнительном производстве» порядок возмещения расходов по розыску должника регулируется ст. 28, по которой расходы по розыску определяются органом внутренних дел и взыскиваются с должника постановлением судебного пристава-исполнителя.

Несмотря на то что норма ст. 352 ГПК фактически уступила место ст. 28 Закона «Об исполнительном производстве», применению по аналогии подлежит именно она, поскольку, во-первых, юридической отмены данной нормы не произошло и, во-вторых, она ближе по смыслу к регулируемому отношению. Действительно, отнесение расходов по розыску ответчика к издержкам, связанным с рассмотрением дела, возможно только решением судьи, а не постановлением судебного пристава-исполнителя.

Следует обратить также внимание на то, что на взыскание расходов по розыску должника сразу выдается исполнительный документ - постановление судебного пристава-исполнителя (исполнительный лист по ст. 352 ГПК), тогда как взыскание расходов по розыску ответчика происходит в обычном для всех судебных расходов порядке - путем включения в судебное решение с последующей выдачей на него исполнительного листа.

§ 6. РАСХОДЫ ПО ИСПОЛНЕНИЮ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ

До вступления в силу Закона «Об исполнительном производстве» законодательство о расходах по исполнению решений суда в основном состояло из норм Гражданского процессуального кодекса 1964 г., содержащихся в разделе 5 и Инструкции об исполнительном производстве, утв. приказом Министерства юстиции СССР от 15 ноября 1985 г. После проведения реформы исполнительного производства законодательная база, регулирующая вопросы исполнительных расходов, значительно расширилась, прежние нормативные акты фактически утратили действие, и на сегодняшний день исполнительные расходы регулируются следующими нормативными актами:

- Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве»;
- Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах»;
- постановлением Правительства РФ от 7 июля 1998 г. № 723 «Об утверждении Положения о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества»;
- постановлением Правительства РФ от 26 июня 1998 г. № 659 «Об утверждении Положения о внебюджетном фонде развития исполнительного производства»;
- постановлением Правительства РФ от 27 мая 1998 г. № 516 «О дополнительных мерах по совершенствованию процедур обращения взыскания на имущество организаций»;
- приказом Минюста РФ от 27 октября 1998 г. № 153 «Об обязательном назначении специалиста при осуществлении оценки ценных бумаг, на которые обращается взыскание»;
- распоряжением Минюста РФ от 29 января 1998 г. № 10 «О счетах службы судебных приставов»;
- постановлением Правительства РФ от 6 сентября 1998 г. № 1058 «О порядке возмещения федеральным органам налоговой полиции расходов по обращению взыскания на имущество организаций, имеющих задолженность по налогам, сборам и иным обязательным платежам».

Состав исполнительных расходов.

В соответствии со ст. 86 ГПК расходы, связанные с исполнением решения суда, относились к издержкам, связанным с рассмотрением дела, что предполагало общие правила по порядку несения и распределения исполнительных расходов и расходов, связанных с привлечением в процесс свидетелей и экспертов, расходов, связанных с осмотром на месте, и расходов по розыску ответчика.

Регулирование расходов по исполнению решения суда с принятием Закона «Об исполнительном производстве» претерпело принципиальные изменения. Изменилась структура расходов по исполнению решений суда, состав расходов по совершению исполнительных действий, субъекты несения расходов по совершению исполнительных действий, порядок распределения расходов по исполнительному производству между сторонами.

В соответствии с нормами главы X Закона «Об исполнительном производстве» расходы по исполнительному производству не относятся к судебным расходам и имеют собственную структуру и правила распределения между сторонами.

Расходы по исполнительному производству (исполнительные расходы) состоят из исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий.

Исполнительский сбор - денежная сумма, обязанность уплаты которой возлагается на должника в случае неисполнения исполнительного документа в добровольном порядке в установленный судебным приставом-исполнителем срок.

Понятие исполнительского сбора впервые введено в действующее законодательство Законом «Об исполнительном производстве».

Исполнительский сбор сочетает в себе свойства трех видов платежей в доход государства: сбора, пошлины и штрафа, однако ни к одной из них в полной мере не относится.

Исполнительский сбор отличается от предусмотренного ст. 8 Налогового кодекса определения сбора, согласно которому «под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в интересах плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий».

Принудительное исполнение решения суда действительно является юридически значимым действием, совершаемым уполномоченными органами и должностными лицами (судебными приставами-исполнителями), однако:

- во-первых, принудительное исполнение совершается не в интересах плательщика сбора (должника),
- во-вторых, уплата исполнительского сбора не является условием совершения действий по исполнению решений суда. Скорее наоборот: при уплате исполнительского сбора юридически значимые действия совершаются вопреки интересам плательщика и сами являются основанием к уплате сбора.

Исполнительский сбор более соответствует определению, данному в ст. 1 Закона «О государственной пошлине» от 31 декабря 1995 г. № 226-ФЗ, где указано, что «под государственной пошлиной понимается установленный настоящим Законом обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий уполномоченными на то органами или юридическими лицами». Вместе с тем существуют по крайней мере два отличия исполнительского сбора от пошлины:

- во-первых, пошлина уплачивается плательщиком самостоятельно и добровольно, тогда как исполнительский сбор взыскивается в принудительном порядке,
- во-вторых, основанием к совершению уполномоченными органами юридически значимых действий, оплачиваемых пошлиной, являются правомерные действия плательщика, например подача искового заявления. Основанием к совершению юридически значимых действий, оплачиваемых исполнительским сбором, являются противоправные действия плательщика - неисполнение решения суда.

Принудительный порядок взыскания исполнительского сбора при неправомерном поведении должника придает сбору характер правовой санкции, что сближает его со штрафами (ст. 27 КоАП, ст. 330 ГК). Однако если наложение штрафа не подразумевает дальнейшее совершение юридически значимых действий органом, наложившим штраф, то вынесение постановления о взыскании исполнительского сбора обязывает службу судебных приставов к принудительному осуществлению исполнительных действий.

Кроме того, сбор, в отличие от штрафа, носит целевой характер. Это следует не только из его названия, но и из порядка распределения - 70% от суммы сбора поступает в фонд, из которого финансируются действия по исполнению судебных решений. Вместе с тем взыскание исполнительского сбора не ставит целью компенсацию расходов службы судебных приставов, так как этот вопрос решается при возмещении расходов по совершению исполнительных действий.

Таким образом, видно, что исполнительский сбор представляет собой самостоятельное понятие в российском праве и может быть определен как денежная сумма, взыскиваемая с должника в принудительном порядке в качестве санкции за неисполнение решения суда и направляемая на совершение действий по принудительному исполнению.

Основанием для уплаты исполнительского сбора является постановление о взыскании исполнительского сбора. Постановление выносится судебным приставом-исполнителем, к которому поступил исполнительный документ для осуществления исполнительных действий.

Постановление может быть оформлено как отдельным процессуальным документом, так и входить составной частью в постановление о возбуждении исполнительного производства.

Срок, в течение которого выносится постановление о взыскании исполнительского сбора, зависит от формы вынесения постановления. В случае, когда постановление входит составной частью в постановление о возбуждении исполнительного производства, срок его вынесения совпадает со сроком вынесения этого постановления, т.е. в трехдневный срок со дня поступления исполнительного документа судебному приставу-исполнителю (п. 2 ст. 9 Закона).

В случае составления в форме отдельного процессуального документа постановление о взыскании исполнительского сбора выносится по истечении срока для добровольного исполнения судебного решения, который может быть установлен до пяти дней в зависимости от решения судебного пристава-исполнителя (п. 3 ст. 9 закона).

Размер исполнительского сбора устанавливается в зависимости от характера исполнительного документа. Для исполнения исполнительных документов имущественного характера исполнительский сбор составляет 7% от взыскиваемой суммы или стоимости имущества должника, а для исполнительных документов неимущественного характера - 5 минимальных размеров оплаты труда для физических лиц и 50 минимальных размеров оплаты труда для юридических лиц.

При вычислении размера исполнительского сбора необходимо учитывать возможность выдачи исполнительного документа, сочетающего в себе действия как имущественного, так и неимущественного характера. В таком случае окончательная сумма исполнительского сбора будет состоять из суммы исполнительского сбора за исполнение имущественной части исполнительного документа и суммы исполнительского сбора за исполнение неимущественной части исполнительного документа.

Под взыскиваемой суммой подразумевается только сумма, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя и указанная в исполнительном документе. Суммы, взыскиваемые с должника в порядке исполнительного производства, такие, как штрафы, наложенные судебным приставом-исполнителем, расходы по совершению исполнительных действий, не облагаются исполнительским сбором.

Исполнительский сбор по общему правилу не возмещается должнику, за исключением случая прекращения исполнительного производства ввиду отмены акта, на основании которого был выдан исполнительный документ.

Содержащаяся в ст. 82 норма дает определение расходов по совершению исполнительных действий: «Расходами по совершению исполнительных действий являются затраченные на организацию и проведение указанных действий средства из внебюджетного фонда развития исполнительного производства, положение о котором утверждается Правительством РФ, а также средства сторон и иных лиц, участвующих в исполнительном производстве.

Порядок внесения и возмещения исполнительского сбора условно представлен на схеме 1.

В
З
Ы
С
К
А
Н
И
Е

В
О
З
М
Е
Щ
Е
Н
И
Е

Р
А
С
Х
О
Д
О
В
А
Н
И
Е

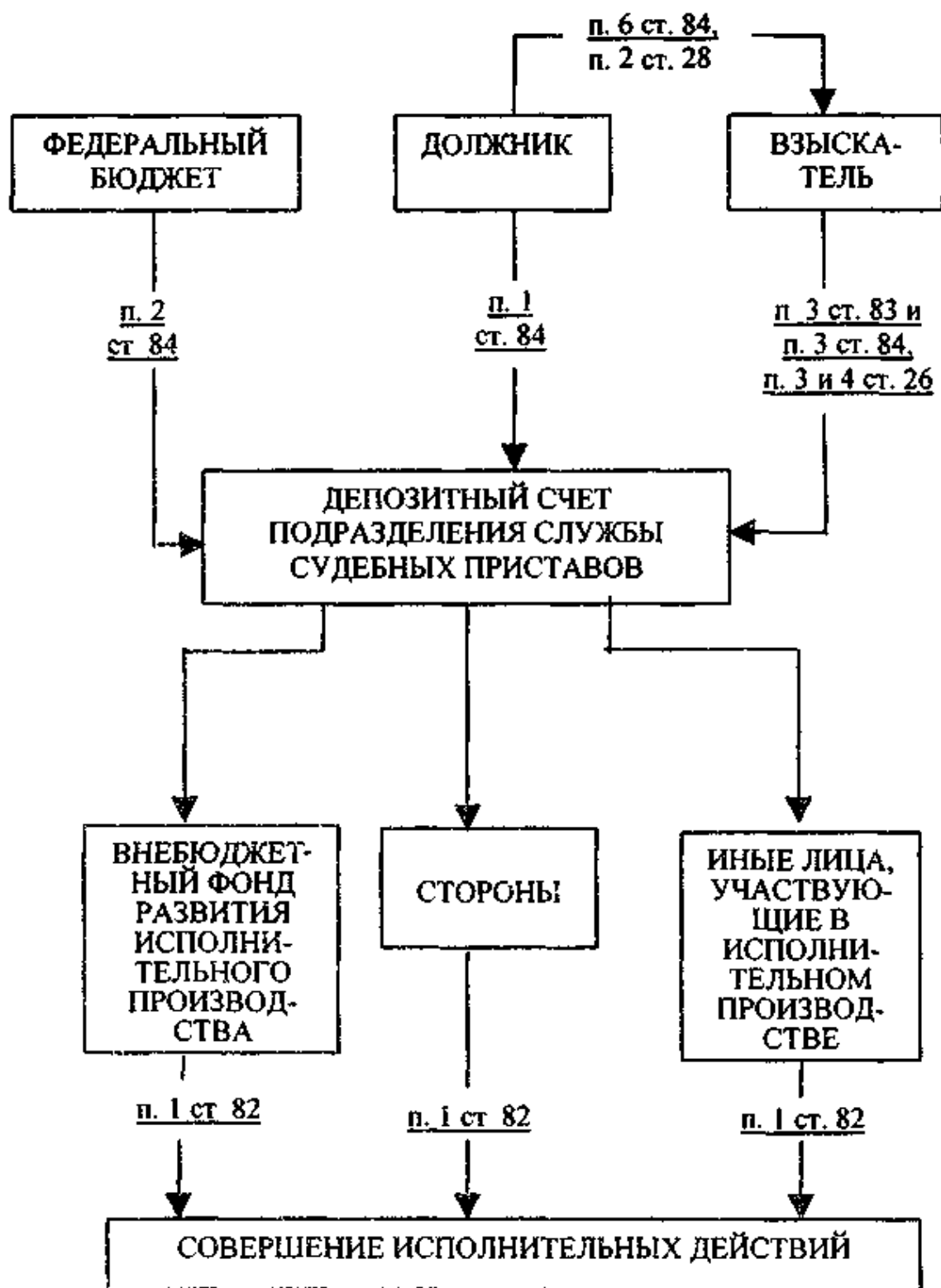


Схема 1. Взыскание, возмещение к несение расходов по совершении исполнительных действий
К расходам по совершению исполнительных действий относятся средства, затраченные на:

- перевозку, хранение и реализацию имущества должника;
- оплату работы переводчиков, понятых, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к совершению исполнительных действий;
- перевод (пересылку) по почте взыскателю взысканных сумм;
- розыск должника, его имущества или розыск ребенка, отобранного у должника по суду;
- другие необходимые исполнительные действия, совершаемые в процессе исполнения исполнительного документа.

Приведенное определение расходов по совершению исполнительных действий по структуре своего построения выгодно отличается как от определения расходов по исполнению решения, содержащегося в ст. 367 ГПК, так и от определения издержек, связанных с рассмотрением дела, отраженных в ст. 86 ГПК, которые представляют собой лишь перечень действий, расходы по которым относятся к расходам по исполнению решения либо к издержкам, связанным с рассмотрением дела.

Субъекты несения расходов по совершению исполнительных действий. Часть 1 ст. 82 указывает на следующие источники средств, направляемых на совершение исполнительных действий:

- внебюджетный фонд развития исполнительного производства;
- средства сторон;
- средства иных лиц, участвующих в исполнительном производстве.

Данный перечень позволяет выделить 3 категории лиц, расходы которых относятся к исполнительным:

- служба судебных приставов и ее подразделения;
- стороны исполнительного производства (должник и взыскатель);
- иные лица, участвующие в исполнительном производстве.

При этом закон не указывает, какие именно лица составляют третью группу, в то время как решение этого вопроса имеет важное практическое значение.

Представляется, что под иными лицами, участвующими в исполнительном производстве, подразумеваются указанные в ст. 5 иные органы и организации, исполняющие требования судебных актов, такие, как налоговые органы, банки и иные кредитные организации, а также федеральные органы налоговой полиции, которые согласно Указу Президента РФ от 29 мая 1998 г. № 604 осуществляют «меры, направленные на взыскание задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам, на основании решения судов, постановлений правительства и решений иных органов».

Очевидно, что данная категория лиц отличается от указанных в п. 2 ч. 2 ст. 82 «иных лиц, привлеченных в установленном порядке к совершению исполнительных действий», к которым относятся, например, хранитель имущества должника, комиссионер, привлекаемый для реализации арестованного имущества, федеральный долговой центр и специализированные организации, используемые для реализации арестованной дебиторской задолженности, в соответствии с Временной инструкцией «О порядке ареста и реализации прав (требований), принадлежащих должнику, как кредитору»¹⁷.

Таким образом, фактически закон устанавливает правило, по которому к расходам по совершению исполнительных действий относятся расходы органов, осуществляющих принудительное исполнение судебных решений, расходы сторон, и не относятся расходы лиц, содействующих исполнению судебного решения.

Действия, расходы по совершению которых относятся к исполнительным. Вторым критерием отнесения расходов к исполнительным является определенный характер действий, с совершением которых эти расходы связаны. Часть 2 ст. 82 содержит примерный перечень таких действий. Порядок совершения указанных действий регулируется соответствующими статьями Закона «Об исполнительном производстве». Так, например, порядок хранения арестованного имущества регулируется ст. 53, порядок реализации имущества регулируется ст. 54, производство розыска - ст. 28, участие переводчиков, понятых, специалистов - ст. 38, 39-40 и 41 соответственно. Поскольку приведенный перечень действий является открытым, то к исполнительным расходам могут быть отнесены расходы по совершению иных «необходимых исполнительных действий». Определение необходимости совершения отдельных действий в процессе исполнительного производства - на усмотрение суда.

Наиболее прогрессивным положением, вытекающим из установленного ст. 82 порядка определения расходов по совершению исполнительных действий, является возможность отнесения действий сторон к исполнительным действиям, что подразумевает их последующее возмещение. Отметим, что действовавший прежде относительно исполнительных расходов и продолжающий действовать в настоящий момент относительно судебных расходов порядок их определения не позволяет компенсировать сторонам расходы, связанные с их участием в деле. С принятием Закона «Об

¹⁷ Утв. приказом Минюста от 3 июля 1998 г. №76.

исполнительном производстве» этот недостаток устранен, и расходы сторон по совершению исполнительных действий компенсируются им в установленном ст. 84 порядке.

Порядок несения расходов по совершению исполнительных действий. Под несением расходов по совершению исполнительных действий понимается перечисление денежных средств из указанных в ч. 1 ст. 82 источников на финансирование перечисленных выше исполнительных действий, а также претерпевание имущественных убытков, связанных с совершением исполнительных действий.

Субъектами несения расходов, как отмечалось выше, являются органы по исполнению судебного решения и стороны. По общему правилу расходы производятся непосредственно при совершении исполнительного действия, однако ст. 83 предусматривает случаи перечисления денежных средств на финансирование исполнительных действий до момента их совершения (авансирование расходов по совершению исполнительных действий).

Субъектом авансирования выступает взыскатель. Авансирование расходов может быть факультативным и обязательным. При факультативном авансировании расходов взыскатель имеет право переводить на депозитный счет службы судебных приставов денежные суммы полностью или в части, обеспечивающей проведение исполнительных действий службой судебных приставов.

При обязательном авансировании расходов взыскатель должен перевести на депозитный счет подразделения службы судебных приставов сумму, полностью покрывающую расходы по совершению исполнительных действий по розыску должника или его имущества. Исключение составляют случаи осуществления исполнительных действий по розыску по исполнительным документам:

- о взыскании алиментов;
- о возмещении вреда, причиненного здоровью;
- о возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца;
- об отобрании ребенка.

Осуществление службой судебных приставов действий по розыску, за исключением указанных случаев, производится только с согласия взыскателя «нести бремя расходов по розыску и авансировать указанные расходы». Таким образом, несмотря на императивный характер нормы ч. 2. ст. 83, обязывающей взыскателя авансировать расходы, сама обязанность авансировать расходы может возникнуть только с согласия самого взыскателя.

Таким образом, отличие факультативного авансирования расходов от обязательного авансирования заключается не в том, что взыскатель авансирует расходы независимо от своей воли, а в том, что обязательное авансирование является условием совершения тех исполнительных действий, для которых оно предусмотрено.

Правомерность и целесообразность введенного Законом «Об исполнительном производстве» порядка совершения службой судебных приставов исполнительных действий по розыску только при условии предварительной оплаты расходов по совершению этих действий представляется сомнительной, поскольку таким образом ограничивается право граждан на исполнение судебного решения, т.е. право на судебную защиту, гарантированное Конституцией РФ.

Порядок несения расходов по совершению исполнительных действий службой судебных приставов определяется Положением о внебюджетном фонде развития исполнительного производства. Как показано на схеме 2, источниками формирования Внебюджетного фонда развития исполнительного производства являются следующие поступления средств:

- 70 % от суммы исполнительского сбора;
- возмещение расходов по совершению исполнительных действий;
- доходы от хранения средств в кредитных учреждениях;
- иные доходы.

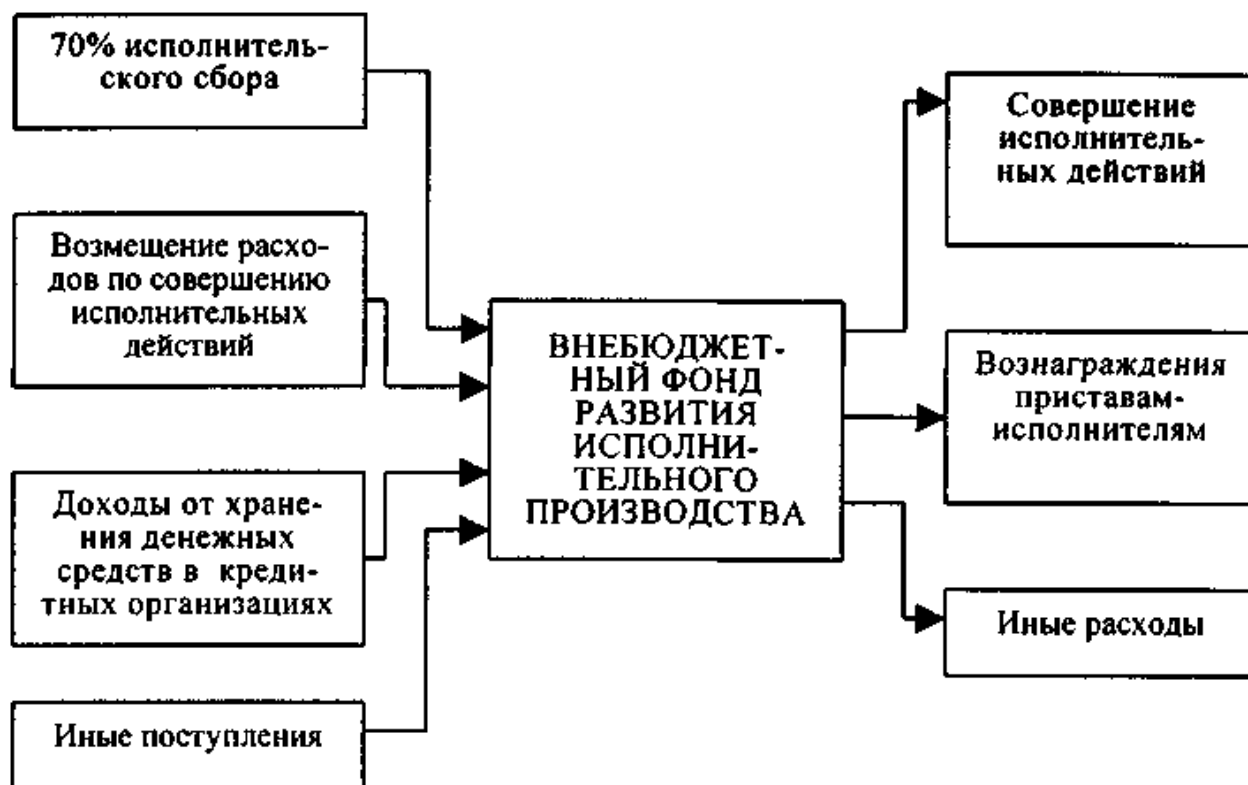


Схема 2. Движение денежных средств Внебюджетного фонда развития исполнительного производства

Для работы со средствами Внебюджетного фонда развития исполнительного производства подразделения службы судебных приставов открывают счета, использование которых регулируется распоряжением Минюста РФ от 29 января 1998 г. № 10 «О счетах службы судебных приставов».

Схема 3 отражает движение средств по счетам подразделений службы судебных приставов: депозитный счет используется для проведения расчетов по совершению исполнительных действий, текущий счет предназначен для выплаты вознаграждения судебным приставам-исполнителям.

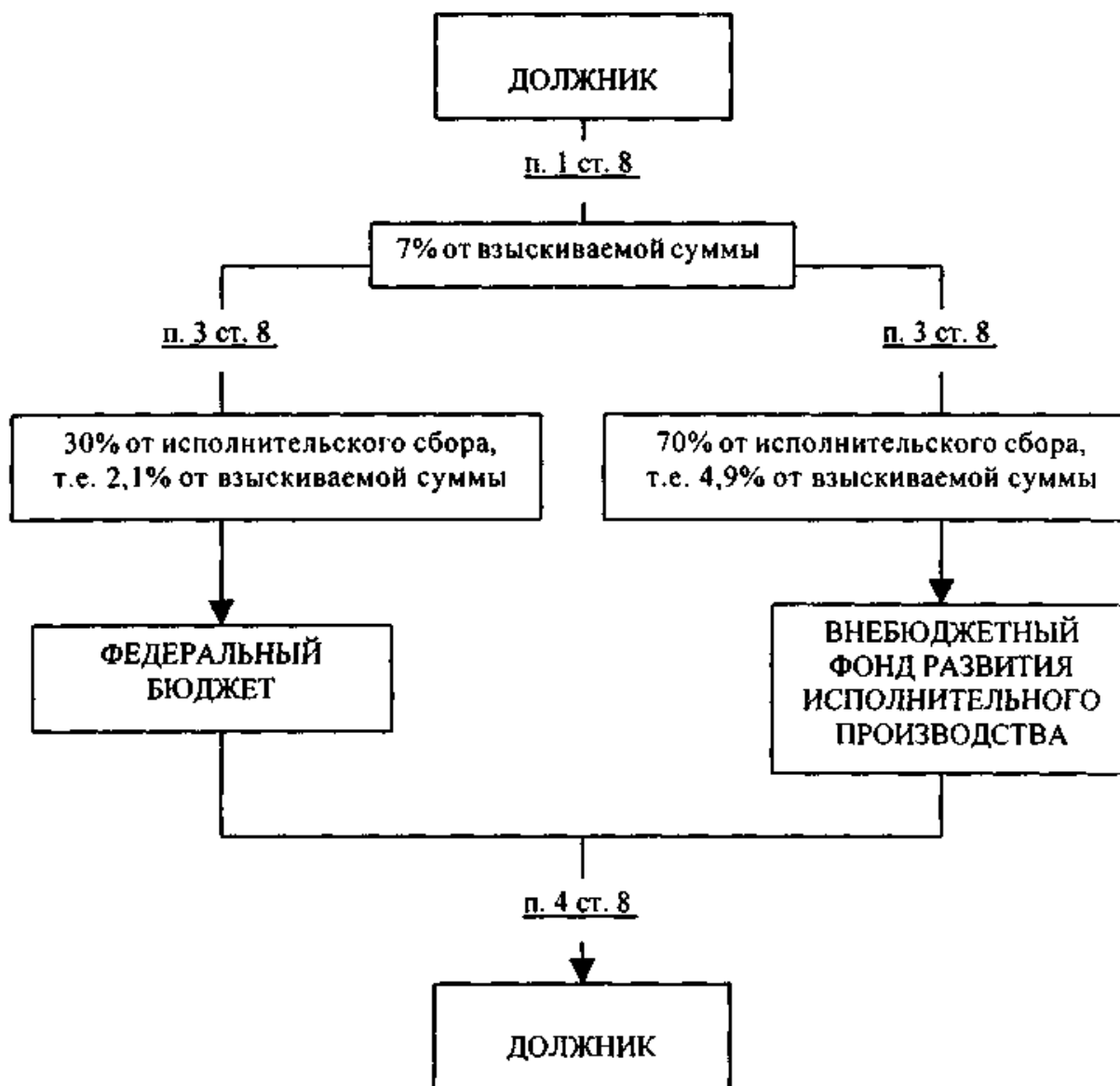


Схема 3. Движение денежных средств при взыскании и возврате исполнительского сбора

В настоящий момент вознаграждение судебного пристава-исполнителя определяется в размере 5% от взысканной суммы или стоимости имущества, но не более 10 МРОТ. Установление зависимости вознаграждения судебного пристава от суммы, взысканной с должника, призвано стимулировать работу судебных приставов-исполнителей. На бюджетный счет поступают средства, обеспечивающие функционирование подразделений службы судебных приставов.

Порядок возмещения расходов по совершению исполнительных действий. Под возмещением расходов по совершению исполнительных действий понимается восстановление имущественного положения лица, понесшего расходы в связи с совершением исполнительных действий, за счет лица, на которое законом наложена обязанность возмещения этих расходов.

По общему правилу, установленному ч. 1 ст. 84, расходы по совершению исполнительных действий взыскиваются с должника. Однако существуют исключения, согласно которым возмещение расходов может быть возложено на федеральный бюджет или на взыскателя.

На счет федерального бюджета относятся расходы по совершению исполнительных действий в случае отмены постановления суда, на основании которого возбуждено исполнительное производство.

Возмещение расходов за счет взыскателя допустимо только в двух случаях:

- в случае прекращения исполнительного производства из-за безосновательного отказа взыскателя от получения предметов, причитающихся ему на основании решения суда;
- в случае возвращения исполнительного документа, если взыскатель препятствовал его исполнению.

Возмещение расходов производится путем перевода денежных средств со счета лица, обязанного возместить расходы по совершению исполнительных действий, либо внесением лицом наличных

денежных средств на счет лица, которое фактически понесло эти расходы при совершении действий в порядке исполнительного производства.

В случае возмещения расходов за счет взыскателя при предшествовавшем авансировании им исполнительных действий взыскание расходов по совершению исполнительных действий осуществляется в форме возврата взыскателю части авансированных им средств, за вычетом расходов, понесенных службой судебных приставов.

Следует отметить, что кроме ст. 84 порядок возмещения судебных расходов регулируется также ч. 1 ст. 26, которая предусматривает, что «авансовый взнос возвращается взыскателю лишь в части, превышающей произведенные судебным приставом-исполнителем расходы по совершению исполнительных действий» (т.е. происходит фактическое возмещение расходов службы судебных приставов за счет взыскателя) в следующих случаях:

- если невозможно установить адрес должника, местонахождение его имущества либо получить сведения о наличии принадлежащих ему денежных средств и иных ценностей;
- если у должника отсутствуют имущество или доходы, на которые может быть обращено взыскание, и меры по отысканию имущества или доходов оказались безрезультатными.

Очевидно, что указанные случаи возложения на взыскателя обязанности возмещения службе судебных приставов расходов по совершению исполнительных действий противоречат ч. 3 ст. 84, предусматривающей лишь два указанных выше случая взыскания расходов по совершению исполнительных действий с взыскателя.

Последовательный порядок несения, взыскания и возмещения расходов по совершению исполнительных действий с указанием оснований перевода денежных средств приводится в схеме 4.

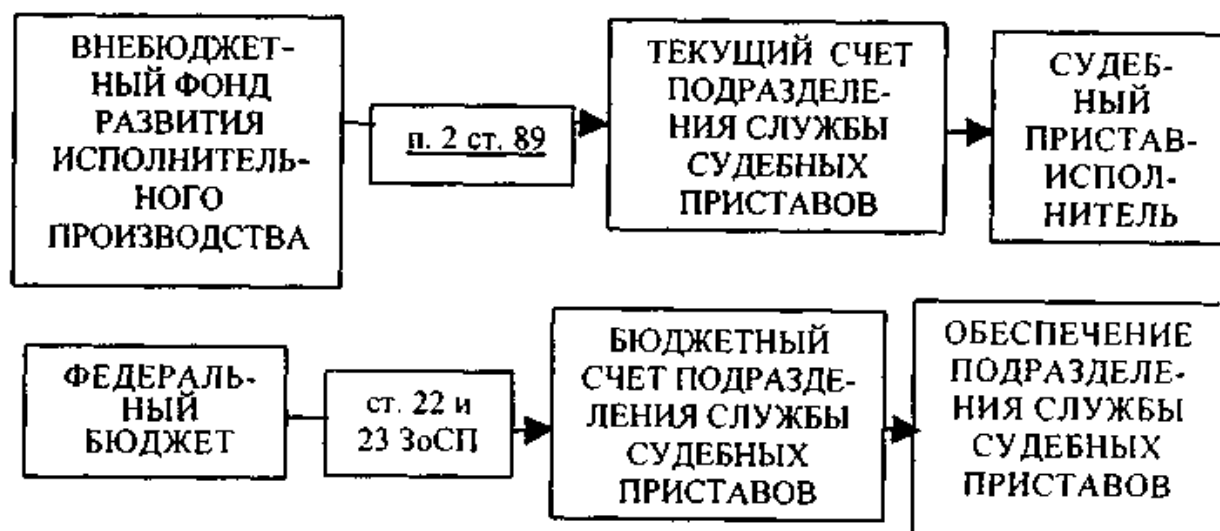


Схема 4. Движение денежных средств по счетам подразделений службы судебных приставов

Несмотря на существование определенных недостатков, требующих доработки законодательства о судебных расходах на стадии исполнительного производства, не вызывает сомнения, что новеллы в регулировании исполнительных расходов, возникающие в ходе реформы исполнительного производства, представляют собой ощутимый шаг вперед в развитии российского процессуального законодательства.

§ 7. РАСПРЕДЕЛЕНИЕ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ

Обзор развития теоретических взглядов на порядок распределения расходов между сторонами в процессуальном законодательстве стран Западной Европы позволяет выделить четыре исторически сформировавшиеся теории распределения расходов.

Теория наказания (the penal theory) в качестве своего основания имеет древнеримское право, составившее законодательство империи Карла Великого и затем положенное в основу континентальной системы права европейских государств. В окончательном виде теория наказания сформировалась к концу XVII - началу XVIII в.

Согласно данной теории обязанность возмещения расходов возлагалась на сторону, против которой вынесено решение, в качестве наказания за причинение необходимости возбуждения дела.

Наложение обязанности возмещения судебных расходов, таким образом, рассматривалось как правовая санкция и представляло собой форму карательной ответственности.

Взгляды на возмещение судебных расходов как на санкцию во второй половине XVIII в. постепенно уступают теории возмещения (the theory of indemnity), согласно которой обязанность возместить судебные расходы стороне, в пользу которой вынесено решение, обосновывается нормами материального права. Основной акцент при рассмотрении обязанности по возмещению судебных расходов ставился на восстановительном характере ответственности, налагаемой на сторону. Согласно данной теории, судебные расходы должны возлагаться на сторону, в пользу которой вынесено судебное решение, поскольку ей принадлежит оспариваемое материальное право и иной порядок распределения судебных расходов лишен правовых оснований.

Следует отметить, что широкое распространение теории возмещения сказалось на единообразии форм процессуального законодательства европейских стран конца XIX в., фактически не предполагавшего исключений из основного правила распределения расходов.

Следующим этапом развития теории распределения судебных расходов является теория причинности (cause theory), согласно которой отрицалась зависимость между распределением судебных расходов и правомěrностью материальных требований сторон. Поскольку расходы производятся в порядке судебного разбирательства, то для определения обязанности их возмещения могут иметь значение только процессуальные отношения, складывающиеся между сторонами.

Судебные расходы возлагались на сторону, допускавшую совершение неправомерных процессуальных действий: неосновательную подачу искового заявления, нарушение процессуальных сроков, затягивание рассмотрения дела. Свое законодательное закрепление теория причинности получила в австрийском процессуальном законодательстве середины XIX в. Практическое значение данной теории заключалось в возможности частичного отнесения судебных расходов на каждую из сторон.

Отдельно следует отметить теорию «правовой защиты», положенную в основу Шведского гражданского процессуального кодекса 1948 г. Данная теория также указывает на недостаточность анализа материальных правоотношений сторон для решения вопроса о распределении судебных расходов.

По мнению представителей данной теории, необходимо рассматривать действия по судебной защите нарушенного права изначально правомěrными, а следовательно, возложение расходов на лицо, осуществляющее правомěrные действия, представляется недопустимым. Однако в случае вынесения решения не в пользу одной из сторон ее процессуальные действия следует квалифицировать как неправомерные с вытекающими последствиями в виде возложения судебных расходов.

Очевидно, что приведенные теории различаются в основном по аргументам, обосновывающим один и тот же порядок распределения судебных расходов, согласно которому они возлагаются на сторону, против которой вынесено решение. Так, теория возмещения основной акцент делает на материальных правоотношениях сторон, теория причинности апеллирует к процессуальному поведению сторон, а теория правовой защиты находит основание распределения расходов в конституционном праве на судебную защиту и правомěrности его использования.

Согласно Уставу гражданского судопроизводства Российской Империи 1864 г. несение судебных расходов возлагалось на сторону, против которой вынесено решение, в полном объеме, однако к концу XIX - началу XX в. сформировалась практика кассационного департамента Правительствующего Сената по частичному возложению судебных расходов на каждую из сторон. Объем возлагавшихся на каждую из сторон судебных расходов определялся пропорционально объему удовлетворенных судом требований.

Установленный в гражданском процессуальном праве дореволюционной России пропорциональный порядок распределения расходов между сторонами нашел отражение в действующем законодательстве.

Нормы, регулирующие распределение судебных расходов и издержек, не относящихся к ним, содержатся в ст. 90, 90¹, 91, 93, 94, 95, 201 ГПК. Для стадии распределения судебных расходов характерны следующие цели:

- обеспечение права на возмещение понесенных убытков;
- ограничение числа необоснованно заявленных исков, а также чрезмерного завышения размера исковых требований.

Поскольку расходы, связанные с судебной защитой нарушенного права, подлежат возмещению в соответствии со ст. 15 ГК РФ, за исключением предусмотренных законом, а именно ГПК, случаев, то они распределяются:

- в части, прямо указанной в ГПК: судебные расходы (ст. 79), расходы по оплате помощи представителя (ст. 91) и по розыску должника (ст. 352) - согласно правилам о распределении судебных расходов и расходов на представителя и по розыску (ст. 90, 90', 91, 93, 94, 95, 352, 367 ГПК);
- в остальной части - согласно правилу о полном возмещении причиненных убытков (ст. 15 ГК РФ).

Приведенная трактовка норм ГК позволяет дать следующее определение распределению судебных расходов: распределение судебных расходов - это возмещение лицу расходов, понесенных для восстановления нарушенного права, путем его судебной защиты, в порядке, предусмотренном процессуальным законом.

Необходимо отметить различие понятий «распределение судебных расходов» и «возмещение судебных расходов» по терминологии, используемой в ГПК (ст. 94 и 95): под возмещением понимается выплата государством денежных сумм в порядке распределения судебных расходов.

Специфика судебных расходов состоит в том, что обе стороны имеют возможность влиять на размер судебных расходов - и лицо, обратившееся за защитой нарушенного права, и лицо, право нарушившее. Например, если истец заявляет чрезмерные исковые требования, то размер госпошлины и длительность судебного разбирательства возрастает, следовательно, возрастают и судебные расходы.

То же самое происходит, например, при отказе ответчика от исполнения решения суда, что влечет дополнительные издержки. Поэтому возложение всех судебных расходов только на одну сторону не позволяет защитить ее от необходимости нести расходы, завышенные по вине другой стороны. В результате, поскольку обе стороны влияют на размер судебных расходов, то в зависимости от обстоятельств на обе стороны может быть возложена обязанность по их уплате полностью или в части. В этом заключается еще одно отличие распределения убытков по ГК и судебных расходов по ГПК.

Согласно нормам гражданского права, расходы по восстановлению нарушенного права путем судебной защиты могут быть возложены только на лицо, нарушившее право, тогда как по нормам гражданско-процессуального права такие расходы могут быть возложены как на лицо, нарушившее право, так и на лицо, право которого нарушено.

Выделение процессуальным законом части расходов по восстановлению нарушенного права в группу судебных расходов имеет своей целью повлиять на процессуальное поведение стороны путем установления особого порядка распределения судебных расходов, что обусловливается необходимостью ограничения числа необоснованно заявленных исков и чрезмерного завышения исковых требований.

Данные ограничения устанавливаются государством из следующих соображений: во-первых, из-за большой загруженности гражданских судов, во-вторых, из-за расходов государства по рассмотрению каждого дела в связи с отсутствием окупаемости в деятельности судов и, в-третьих, для сокращения длительности судебного разбирательства.

В процессуальном законодательстве можно выделить два способа достижения указанной цели:

- прямое запрещение - указание на возможность снижения судьей размера исковых требований «в случае явного несоответствия указанной цены действительной стоимости отыскиваемого имущества» (ст. 83 ГПК);
- влияние на процессуальное поведение стороны осуществляется:
- путем установления зависимости распределения судебных расходов между сторонами от результата судебного разбирательства, выражающегося в отношении суммы искового требования к сумме удовлетворенного;
- путем установления зависимости между размером исковых требований и размером пошлины, уплачиваемой при обращении в суд.

Причем следует отметить, что данный способ обращен прежде всего к истцу, так как именно он, зачастую заявляя слишком большие требования, является виновником длительного рассмотрения гражданских дел, тогда как ответчику выгоднее максимально быстрое рассмотрение дела с минимальными издержками, поскольку на него, по общему правилу, ложится бремя несения судебных расходов - своих и истца. Распределение судебных расходов регулируется рядом статей ГПК, согласно общему правилу, изложенному в ч. 1 ст. 90: окончательная сумма расходов истца пропорциональна

размеру требований, в удовлетворении которых отказано, а окончательная сумма расходов ответчика пропорциональна размеру удовлетворенных требований.

Распределение расходов сторон на оплату услуг представителя происходит не в соответствии с принципом пропорциональности (ст. 91 ГПК), как и распределение исполнительных расходов.

§ 8. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ

Возможность и основания освобождения от уплаты судебных расходов, подлежащих взысканию в доход государства, установлены ст. 80 ГПК. К таким расходам относятся государственная пошлина и расходы суда, связанные с проведением осмотра на месте. Ранее к расходам, подлежащим взысканию в доход государства, относились расходы по исполнению судебного решения, однако Закон «Об исполнительном производстве» не предусматривает возможности освобождения от их уплаты. Поскольку взыскание расходов суда, связанных с производством осмотра на месте, в судебной практике не применяется, то возможность освобождения от судебных расходов фактически распространяется только на государственную пошлину и внесение авансовых платежей при вызове свидетеля или эксперта.

Кроме ст. 80 ГПК случаи освобождения от уплаты государственной пошлины предусмотрены также в Законе «О государственной пошлине» и в Инструкции Государственной налоговой службы о «О порядке применения Закона «О государственной пошлине»» от 15 мая 1996 г. № 42.

Все предусмотренные законодательством случаи освобождения от уплаты судебных расходов и государственной пошлины при обращении в суд приведены в табл. 1.

Таблица 1

Случаи освобождения от уплаты судебных расходов в доход государства

п/п	Процессуальное положение лица	Характеристика лица	ст. 80 ГПК	ст. 5 ЗоГП	Категория дела
	Истец	Рабочие и служащие	. 1	. 2.1	О взыскании заработной платы и иные, вытекающие из трудовых правоотношений
	Истец			. 2.1	По спорам об авторстве
	Истец	Авторы	. 2	. 2.1	Из авторского права, а также из права на открытие, изобретение, рационализаторское предложение и промышленные образцы, а также из других прав на интеллектуальную собственность
	Истец		. 3	. 2.3	О взыскании алиментов
	Истец		. 4	. 2.4	О возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца
		Органы социального страхования	. 5	. 2.5	По регрессным искам о взыскании с причинителя вреда сумм пособий, выплаченных потерпевшему или членам его семьи
		Органы Пенсионного фонда РФ	. 5		По регрессным искам о взыскании с причинителя вреда сумм пенсий, выплаченных потерпевшему
		Органы социального обеспечения	. 5		О взыскании неправильно выплаченных пособий и пенсий

п/п	Процессуальное положение лица	Характеристика лица	Ст. 80 ГПК	Ст. 5 ЗоГП	Категория дела
		Органы Пенсионного фонда РФ	.5	. 2.19	О взыскании с граждан обязательных платежей
0	Истец		. 6	. 2.6	По искам о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением
1	Истец и ответчик	Граждане	. 7	. 2.8	С кассационных жалоб по делам о расторжении брака
2	Истец	Органы внутренних дел, учреждения и органы уголовно-исполнительной системы		. 2.9, п. 2.29	О взыскании расходов по розыску лиц, уклоняющихся от уплаты алиментов и других платежей, о возмещении дополнительных затрат, связанных с пресечением побега содержащихся под стражей подозреваемых или обвиняемых, их розыском, а равно лечением в случае умышленного причинения вреда своему здоровью
3	Истец или ответчик	Налоговые, финансовые, таможенные органы и органы по валютному и экспортному контролю		. 2.10	О взыскании налогов, сборов, пошлин и других обязательных платежей в бюджет и возврате их из бюджета
4		Органы, предприятия, учреждения и организации системы государственного резерва		. 2.11	По искам, связанным с нарушением их прав
5		Органы управления и подразделения Государственной противопожарной службы МВД РФ		. 2.12	По искам, связанным с нарушением их прав 1
6	Процессуальный истец (ст. 42 ГПК)		. 8	. 2.13, п. 2.18	и и !
7		Налоговые, финансовые, таможенные органы и органы по валютному и экспортному контролю	. 9	. 2.10	Дела особого производства
8		Граждане	. 9-1	. 2.28	Об установлении усыновления (удочерения) ребенка

п/п	Процессуальное положение лица	Характеристика лица	Ст. 80 ГПК	Ст. 5 ЗоГП	Категория дела
9		Граждане, административные органы и должностные лица	. 10	Г	Из административно-правовых отношений, за исключением случаев, наложения судебных издержек по результатам рассмотрения дела (ст. 90' ГПК)
10	Истец и ответчик		. 11	Г . 2.21	По спорам, связанным с возмещением ущерба, причиненного гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу либо незаконным наложением административного взыскания в виде ареста или исправительных работ
1		Общественные организации инвалидов, их учреждения		. 2.14	
2	Истец			. 2.15	Об истребовании имущества, имеющего историческую или иную ценность, из незаконного владения
3		Потребители		. 2.20	По искам, связанным с нарушением их прав
4		Реабилитированные лица и лица, признанные пострадавшими от политических репрессий		. 2.22	По делам, возникающим в связи с применением Закона Российской Федерации «О реабилитации жертв политических репрессий», за исключением споров между этими лицами и их наследниками
5		Вынужденные переселенцы и беженцы		. 2.23	По жалобам на отказ в регистрации ходатайства о признании их вынужденными переселенцами или беженцами
6		Ветераны Великой Отечественной войны, боевых действий, военной службы, органов внутренних дел, прокуратуры, юстиции и судов, ветераны труда		. 2.24	По искам, связанным с нарушением их прав, установленных Федеральным законом «О ветеранах»

п/п	Процессуальное положение лица	Характеристика лица	Ст. 80 ГПК	Ст. 5 ЗоГП	Категория дела
7		Ликвидационные комиссии		2.26	О взыскании просроченных задолженностей к дебиторам должника в пользу потребителей
8		Граждане		2.27	О возмещении убытков, связанных с невозвратом в сроки, предусмотренные договорами или учредительными документами, денежных или имущественных вкладов, внесенных в акционерные общества, товарищества, банки и другие коммерческие организации

Освобождение от уплаты судебных расходов в доход государства может осуществляться по двум основаниям:

- в силу прямого указания закона или
- на основании решения суда, исходя из имущественного положения гражданина.

Возможность освобождения от уплаты судебных расходов в силу прямого указания закона предусматривается в зависимости от процессуального положения лица и характера рассматриваемого дела. По данным основаниям все случаи освобождения от уплаты судебных расходов в доход государства могут быть объединены в следующие группы:

- освобождение от судебных расходов истцов - физических лиц в целях обеспечения защиты их интересов при рассмотрении в судебном порядке следующих категорий дел, имеющих особое социальное значение;
- освобождение от судебных расходов определенных категорий граждан или их объединений, выступающих в защиту собственных интересов, с целью предоставления им дополнительных гарантий социальной защиты;
- освобождение от судебных расходов государственных органов, выступающих в определенных категориях дел с целью исполнения возложенных на них финансовых или административных функций, имеющих особое государственное значение;
- освобождение от судебных расходов лиц, деятельность которых связана с защитой общественных интересов и интересов отдельных лиц и которые имеют право обращения в суд с заявлением в защиту прав и интересов других лиц;
- освобождение от судебных расходов любых лиц независимо от их процессуального положения по следующим категориям дел:
 - по спорам, связанным с возмещением ущерба, причиненного гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу либо незаконным наложением административного взыскания в виде ареста или исправительных работ,
 - по спорам из административно-правовых отношений, за исключением случаев наложения судебных издержек по результатам рассмотрения дела (ст. 90' ГПК),
 - по делам о расторжении брака, рассматриваемым в кассационной инстанции.

В отношении граждан предусмотрена возможность освобождения их от уплаты судебных расходов в доход государства в случае затруднительного материального положения по решению суда. Данная норма призвана обеспечить фактическую доступность правосудия независимо от материального достатка лица, требующего защиты собственного права.

Кроме того, в отношении отдельных категорий граждан действует освобождение от уплаты государственной пошлины. Перечень данных категорий граждан приведен в ч. 1 ст. 5 Закона «О государственной пошлине»: Герои Советского Союза, Герои Российской Федерации, полные кавалеры ордена Славы, участники и инвалиды Великой Отечественной войны, лица, имеющие право на эту льготу в соответствии с законами Российской Федерации «О социальной защите граждан, подвергшихся

воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС», «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие аварии в 1957 году на производственном объединении «Маяк» и сбросов радиоактивных отходов в реку Теча», Федеральным законом «О социальной защите граждан, подвергшихся радиационному воздействию вследствие ядерных испытаний на Семипалатинском полигоне», постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. № 2123-1 «О распространении действия Закона РСФСР «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС» на граждан из подразделений особого риска». Указанные категории граждан освобождаются от государственной пошлины, однако обязаны производить авансирование расходов по вызову свидетелей и экспертов в судебное заседание.

Глава IX. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

Правильное и своевременное рассмотрение и разрешение судом гражданских дел является первостепенной задачей гражданского судопроизводства. Этому наряду с другими процессуальными средствами призваны служить и процессуальные сроки, которые устанавливаются законом или судом для совершения тех или иных процессуальных действий.

Помимо своевременности рассмотрения и разрешения судом гражданских дел значение процессуальных сроков состоит еще и в том, что, с одной стороны, соблюдение их является важным средством воздействия на недобросовестных участников процесса, препятствующих своими действиями или бездействием своевременному и правильному разрешению дела, с другой - процессуальные сроки призваны содействовать устойчивости, ясности и определенности правоотношений сторон, а тем самым и последовательному претворению в жизнь принципа реальности и гаран-тированности субъективных прав.

Например, если сторона, не в пользу которой вынесено решение, не будет ограничена сроком на обжалование его, то у другой стороны не будет ясности, с какого момента она может приступить к принудительному осуществлению своего права, установленного решением суда.

Природа процессуальных сроков различна - это: а) сроки, установленные законом; б) сроки, установленные судом. Различие между ними состоит в том, что первые установлены как для суда, так и для лиц, участвующих в процессе, и носят императивный характер, они не могут быть изменены по соглашению сторон и суда; вторые установлены только для лиц, участвующих в процессе, и они в случае необходимости могут быть изменены или продлены самим судом.

Процессуальные сроки, установленные законом. Сроки рассмотрения дел судом первой инстанции подразделяются на общие и сокращенные (специальные). Согласно ст. 99 ГПК общий срок рассмотрения гражданских дел судом первой инстанции не должен превышать одного месяца со дня принятия заявления. По некоторым категориям дел установлен сокращенный (специальный) 10-дневный срок (дела о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца, и по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, если стороны находятся в одном городе или районе), а в других случаях - не позднее 20 дней со дня принятия заявлений.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в своем постановлении «О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации» от 24 августа 1993 г. в редакции постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. разъяснил судам, что в тех случаях, когда в

одном производстве соединяются требования, из которых для одних установлен сокращенный, а для других - общий месячный срок рассмотрения (например, дела об установлении отцовства и взыскании алиментов), дело подлежит рассмотрению в срок до одного месяца независимо от того, что по одному из требований установлен более короткий срок.

Понятие срока рассмотрения судом в первой инстанции гражданского дела определяется периодом времени, установленного законом для проведения всех необходимых процессуальных действий по подготовке к судебному разбирательству, проведению судебного процесса и вынесению судебного решения.

Всякое процессуальное упрощенство, как, например, установление произвольной даты их разрешения (ст. 10 ГПК), поручение другим судам собирания необходимых доказательств при возможности выполнения этого непосредственно судом, к производству которого принято дело, влечет за собой нарушение сроков, мешает своевременному разрешению споров, порождает волокиту, лишает стороны возможности осуществления их процессуальных гарантий, приводит к нарушению законности.

Процессуальные сроки установлены для дел не искового производства.

Согласно Федеральному закону «О внесении изменений и дополнений в ГПК РСФСР» от 7 июля 2000 г. жалобы и заявления могут быть поданы в суд в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме или избирательных прав на участие в референдуме заявителя.

Заявление или жалоба на решение избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) могут быть поданы в течение десяти дней с момента принятия соответствующего решения избирательной комиссией, комиссией референдума.

Заявление или жалоба на неправильности в списках избирателей (участников референдума) должны быть рассмотрены в трехдневный срок со дня их подачи, но не позднее дня голосования, а в день голосования - немедленно.

Заявление или жалоба, поданные в суд в ходе избирательной комиссии или подготовки референдума, должны быть рассмотрены в пятидневный срок со дня их подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а поступившие в день голосования или в день, следующий за днем голосования, - немедленно. В случае, если факты, содержащиеся в заявлении или жалобе, требуют дополнительной проверки, решение по заявлению или жалобе принимается не позднее чем в десятидневный срок.

Заявление или жалоба на решение избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума

184

должны быть рассмотрены в течение двух месяцев со дня их подачи. Решение по делу о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума выносится в течение четырнадцати дней со дня поступления заявления или жалобы.

Десятидневный процессуальный срок установлен для рассмотрения жалоб на действия административных органов (ст. 238 ГПК).

Закон установил сроки и для совершения судом отдельных процессуальных действий. Например, определены сроки: высылки заочного решения - 3 дня (ст. 2135 ГПК); для составления мотивированного решения - 3 дня (ст. 203 ГПК); разъяснения решения (ст. 206 ГПК); рассмотрение замечаний на протокол - 5 дней (ст. 230 ГПК); исполнения судебных поручений - 10 дней (ст. 51 ГПК) и т.д.

Одновременно законом установлены процессуальные сроки и для совершения действий участвующими в процессе лицами. Так, срок подачи заявления о пересмотре заочного решения составляет 15 дней (ст. 2136 ГПК); срок подачи просьбы о вынесении дополнительного решения - 10 дней (ст. 205 ГПК), такой же срок предусмотрен и для подачи кассационной жалобы, протеста; срок подачи замечаний на протокол - 3 дня со дня подписания протокола (ст. 229 ГПК). Определен также срок подачи заявления о пересмотре решения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 334 ГПК), предъявления решения к принудительному исполнению (ст. 345 ГПК) и т.д.

Правовые последствия нарушения процессуальных сроков, установленных законом, для суда и лиц, участвующих в процессе, различны.

Если процессуальные сроки нарушены судом, это не влияет на ход процесса или на права сторон, суд обязан рассмотреть и разрешить дело по существу. Это влечет за собой дисциплинарное воздействие на судью. Во всех случаях нарушения судами ст. 99, 233, 234 ГПК вышестоящий суд обязан вынести в адрес судей частные определения, не оставляя без внимания ни одного случая нарушения.

Иные правовые последствия нарушения процессуальных сроков, установленных законом, предусмотрены для лиц, участвующих в процессе.

Пропуск срока, установленного для совершения процессуальных действий, сторонами влечет за собой потерю права на их совершение. Жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, оставляются без рассмотрения (ст. 102 ГПК).

Однако лицам, пропустившим установленный законом срок по причинам, признанным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен (ст. 105 ГПК).

Заявление о восстановлении пропущенного срока подается в суд, в котором надлежало совершить процессуальное действие, и рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени

и месте заседания, однако их неявка не препятствует разрешению поставленного перед судом вопроса.

Одновременно с передачей заявления о восстановлении срока должно быть совершено процессуальное действие (подана жалоба, предоставлены документы и т.п.), в отношении которого пропущен срок. На определение суда об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть подана частная жалоба или принесен протест (ст. 105 ГПК).

Процессуальные сроки, установленные судом для лиц, участвующих в процессе. Если для совершения процессуальных действий закон не устанавливает срока, его назначает суд (ст. 100 ГПК). Так, суд может установить сроки для исправления недостатков искового заявления (ст. 130 ГПК), предоставления доказательств (ст. 65, 70 ГПК), исправления недостатков кассационной жалобы для протеста (ст. 283 ГПК) и т.п. Продолжительность процессуальных сроков в этих случаях суд определяет, учитывая обстоятельства дела и время, необходимое для совершения процессуальных действий.

Сроки, установленные законом, могут быть восстановлены при соответствующих обстоятельствах, сроки же, назначенные судом, могут быть продлены (ст. 104 ГПК). В законе не указано, по чьей инициативе может быть продлен срок, установленный судом. Исходя из смысла ст. 100-104 ГПК, можно прийти к выводу, что с данной просьбой могут обратиться лица, участвующие в деле, прокурор, срок может быть также продлен и по инициативе самого суда.

Срок, установленный судьей единолично, предлагается либо им самим, либо судом в коллегиальном составе. Если же срок установлен судом в коллегиальном составе, то он может быть продлен не иначе как по постановлению суда в коллегиальном составе. В последнем случае вопрос о продлении срока решается в судебном заседании с извещением заинтересованных лиц.

Исчисление процессуальных сроков. Для надлежащего применения сроков они должны быть правильно исчислены. Общие правила об исчислении сроков установлены ст. 100, 101 ГПК. Различают два вида сроков: 1) сроки, определяемые календарной датой или указанием на событие, которое должно наступить, хотя и известна точная его дата; 2) сроки, определяемые истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями. Различают сроки начальные и конечные.

Течение срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Поскольку начальный день течения срока в расчет не принимается, срок истекает в соответствующий начальному конечный день. Например, срок, определяемый годами, истекает в соответствующие месяц, число последнего года срока. Например, трехгодичный срок, течение которого начинается 8 августа 1971 г., истекает 8 августа 1974 г. Срок, исчисляемый месяцами,

истекает в соответствующие месяц и число последнего месяца срока. Если конец срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который соответствующего числа не имеет, то срок истекает в последний день этого месяца. В срок, исчисляемый днями, засчитываются все дни его течения, однако первый и последний дни срока рассматриваются как один день.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. При этом безразлично, кончается ли срок в общий выходной день, в праздничный нерабочий день или же в перенесенный распоряжением правительства выходной день. Во всех этих случаях срок удлинится до ближайшего рабочего дня.

По общему правилу, последний день срока может быть использован для совершения соответствующего действия до 24 ч. Вместе с тем, поскольку данное действие должно быть совершено в определенной организации, срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции подобного рода. Особо решается вопрос касательно действия о подаче письменного заявления (кассационной жалобы, частной жалобы, извещения и т.п.). Соответствующие заявления или извещения считаются поданными в срок, если они сданы на почту или телеграф до 24 ч последнего дня срока.

Закон регулирует приостановление, продление и восстановление процессуальных сроков. Если производство по делу суд приостанавливает (ст. 214, 215 ГПК), приостанавливаются и все не истекшие по нему процессуальные сроки. Других случаев приостановления течения процессуальных сроков законом не предусмотрено. Приостановление процессуальных сроков начинается со времени возникновения обстоятельств, послуживших основанием для этого (со дня смерти стороны, утраты стороной дееспособности и т.п.), а не с момента вынесения определения о приостановлении

производства по делу. С возобновлением производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Глава X. ИСК

§ 1. ПОНЯТИЕ ИСКА

В соответствии со ст. 46 Конституции Российской Федерации каждому гражданину гарантируется судебная защита его прав и свобод. В случае нарушения или оспаривания права всякое заинтересованное лицо может обратиться в суд с требованием о его защите. Отказ от права на обращение в суд недействителен (ст. 3 ГПК).

Требование о защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса называется иском. При нарушении права возникает потребность «искать» его защиту. Государственным органом, который прежде всего должен предоставить такую защиту, является суд. Иск есть то правовое средство, которым возбуждается деятельность суда по защите нарушенного или оспоренного права и охраняемого законом интереса. Процессуальный порядок, в рамках которого протекает эта деятельность, носит название искового судопроизводства.

Для того чтобы правовой спор стал предметом рассмотрения в исковом судопроизводстве, необходимо, чтобы спорящие стороны находились в отношениях правового равенства друг к другу. Такие отношения характерны для отраслей частного права. Таким образом, в порядке искового судопроизводства рассматриваются споры частноправового (гражданско-правового) характера.

Суд приступает к производству по гражданскому делу не иначе как по исковому заявлению заинтересованного лица. Однако в случаях, предусмотренных законом, судопроизводство может быть возбуждено иском лиц, действующих в защиту прав и интересов другого лица, в том числе прокурора и органов государственного управления, которые выступают также в защиту государственных и общественных интересов.

Обращаясь в суд с иском, истец просит постановить решение, восстанавливающее положение, существовавшее до нарушения права и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; присуждающее к исполнению обязанности в натуре либо к возмещению убытков, взысканию неустойки или морального вреда; или признающее право, т.е. подтверждающее существование между истцом и ответчиком какого-либо гражданско-правового отношения либо приводящее к прекращению или изменению правоотношения.

Таким образом, иском называется обращенное к суду требование вынести решение о признании судом субъективного права истца и о присуждении ответчика к совершению определенных действий, либо о подтверждении судом наличия или отсутствия между истцом и ответ

188

чиком определенного гражданского правоотношения, либо об изменении или прекращении правоотношения между истцом и ответчиком.

Иск - это средство судебной защиты субъективного права. В случае нарушения права собственности собственник может требовать восстановления нарушенного права собственности и пресечения действий, создающих угрозу праву или нарушающих его. В случае неисполнения обязательства по договору займа кредитор может просить суд о присуждении должника к принудительному исполнению своей обязанности в натуре, а также о возмещении убытков. Лицо, заключающее сделку под влиянием обмана, может предъявлением иска добиваться признания сделки недействительной. Лицо, потерпевшее от существенного нарушения договора другой стороной, вправе требовать по суду его расторжения. Потребность в защите прав возникает в случае его нарушения либо угрозы такового, вследствие неопределенности правоотношений между сторонами либо потребности их изменения. Поэтому закон говорит о защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса. Чаще всего защита охраняемого интереса осуществляется вместе с защитой нарушенного права. Однако правовой интерес может быть и самостоятельным объектом защиты. Так, при разделе общего имущества супругов суд вправе отступить от начала равенства долей в их общем имуществе исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов или интересов несовершеннолетних детей (ч. 2 ст. 39 СК РФ); подлежит охране интерес лица, изображенного в произведении искусства (ст. 514 ГК РФ), и т.д.

Будучи средством защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов, иск представляет собой юридическое действие, возбуждающее деятельность суда по отправлению правосудия. Он является по своей юридической природе процессуальным институтом. Вместе с тем иск находится в

тесной связи с субъективным гражданским правом, в защиту которого он предъявляется. Тесная связь иска с материальным гражданским (частным) правом выражается в том, что, как правило, всякое частное право охраняется иском, равно как не может быть и иска, оторванного от частного субъективного материального права. Без субъективного материального права иск был бы беспредметным, а не защищенное иском материальное право не было бы правом. Тесная связь иска с материальным правом нашла выражение в том, что этот термин употребляют как наука процессуального права, так и наука гражданского права. Поэтому различаются понятие иска в материально-правовом смысле и понятие иска в процессуальном смысле.

Под иском в процессуальном смысле понимается обращенное к суду требование о защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса.

Под иском в материально-правовом смысле понимается обращенное через суд материально-правовое требование (притязание) истца к ответ

189

чику. Материально-правовая и процессуальная наука рассматривают иск с разных сторон. Поэтому допустимо говорить о материально-правовой и процессуальной стороне иска, тесно между собой взаимосвязанных. Следует, однако, иметь в виду, что это хотя и взаимосвязанные, но разные правовые явления.

Близко к понятию иска в материально-правовом смысле стоит понятие требования или притязания. Взаимное их соотношение таково: требование есть притязание, допускающее осуществление его любым дозволенным законом способом (зачета, самопомощи), а иск есть притязание, осуществляемое при помощи судебной власти. Иск есть наиболее решительная форма требования.

Понятие иска является дискуссионным в науке гражданского процесса. Высказанная точка зрения в советской литературе была разработана М.А. Гурвичем, который исходил из идей ученых И. Унгера (Германия) и А.Х. Гольмстена (Россия) 1.

Другая группа ученых (А.Ф. Клейнман, А.А. Добровольский, Д.М. Че-чот, И.Н. Авдеев и др.) 2 разделяла идею о том, что иск представляет собой единое понятие, которое имеет две стороны: процессуальную и материально-правовую. Требование к суду о защите права представляет процессуальную сторону иска, а требование истца к ответчику - материально-правовую.

Однако, как правильно отмечается в литературе, логическая линия рассуждений двух групп ученых целиком и полностью совпадает, поскольку и те и другие понимают иск как материально-правовое требование истца к ответчику и требование к суду одновременно. То, что двум самостоятельным понятиям иска противопоставляется одно, состоящее из двух частей - материально-правовой и процессуальной, свидетельствует о различиях несущественных, в основном терминологического характера 3.

Наконец, третья группа ученых (К.С. Юдельсон, К.И. Комиссаров, В.И. Семенов, В.В. Яркое, Г.Л. Осокина) полагает, что иск, понимаемый как чисто процессуальный институт, достаточно охарактеризовать лишь как требование к суду о защите нарушенного или оспоренного права или

1 Гурвич М.А. Права на иск. М., 1949. С. 145; Советское гражданско-про-цессуальное право. Учебное пособие. / Под ред. М.А. Гурвича. М., 1964. С. 158. На преемственность идей М.А. Гурвича указал Е.А. Крашенинников (см.: Крашенин-ников Е.А. К теории права на иск. Ярославль, 1995. С. 29).

2 См., напр.: Клейнман А.Ф. Советский гражданский процесс. М., 1954. С. 147; Добровольский А.А. Некоторые вопросы исковой формы защиты права: Автореф. докт. дисс. М., 1966. С. 8, 12; Чечот Д.М. Иск и исковые формы защиты права. // Правоведение. 1969. № 4. С. 72: Советский гражданский процесс. / Под ред. Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. Л., 1984. С. 110.

3 Осокина Г. Л. Проблемы иска и права на иск. Томск, 1989. С. 7-9.

190

| охраняемого законом интереса 1. Последняя точка зрения игнорирует тот I бесспорный факт, что обращение в суд без указания спорного требования 1 | истца к ответчику будет беспредметным 2. Позиция ученых этой группы 1 i представляется противоречивой. Так, Г.Л. Осокина, придерживаясь единого понятия иска только в процессуальном смысле, признает, однако, существование таких категорий, как право на иск в материальном смысле 3. Как может существовать право на иск в материальном смысле и не быть иска в материальном смысле?

§ 2. ЭЛЕМЕНТЫ ИСКА

Элементами иска являются его составные части: содержание, предмет и основание.

1. Содержание иска - это вид судебной защиты, которой добивается истец. Суд для защиты нарушенного или оспоренного права может присудить ответчика к совершению определенного действия или воздержанию от него; признать наличие правоотношения между истцом и ответчиком, зафиксировав права и обязанности сторон; изменить или прекратить существующие между сторонами правоотношения. Содержание иска отражает требование истца к суду и находит отражение в просительном пункте искового заявления. Поскольку иск есть прежде всего процессуальное средство защиты нарушенного и оспоренного права, постольку содержание иска отражает правовые отношения истца с судом. Содержание иска определяет форму судебной защиты, которую избрал истец, т.е. постановление решения определенного рода⁴. В зависимости от содержания иски делятся на виды: о признании, о присуждении и преобразовательные.

Вопрос о выделении содержания иска как элемента спора. Ученые, отрицающие необходимость выделения содержания в качестве его элемента, утверждают, что от воли истца не зависят ни действия суда, ни суждения суда, ни форма защиты в целом. С этим никак нельзя согласиться. В гражданском процессе в соответствии с принципом диспозитивности истец выбирает процессуальные формы защиты своего материального права. Суд связан рамками требований, с которыми к нему обратился истец

¹ Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 200; Советский гражданский процесс. / Под ред. К.И. Комиссарова и В.И. Семенова. М., 1988 С. 230-233; Гражданский процесс. / Под ред. В.В. Яркова. М., 1999. С. 222-223; Осокина Г.Л. Иск. Теория и практика. М., 2000. С. 25-28).

Курс советского гражданского процессуального права. / Под ред А.А. Мельникова и др. М., 1981. С. 412 (автор главы - А.А. Добровольский).

3 Осокина Г.Л. Проблемы иска и права на иск. С 25.

4 Гордон В. М. Иски о признании. Ярославль, 1906. С. 3-5.

191

г

тец. Противники выделения содержания как элемента иска не отрицают, что деление исков на виды зависит от того, «какого решения добивается истец от суда».

2. Второй элемент иска - предмет. Под ним понимают то, в отношении чего истец добивается у суда защиты: что он просит ему присудить, признать или изменить (преобразовать). Тяжущийся может требовать от суда принудительного осуществления своего материально-правового притязания к ответчику: собственник требует возврата своего имущества, кредитор - уплаты долга. Истец может просить суд установить либо изменить или прекратить материальные правоотношения между ним и ответчиком: установить отцовство в отношении рожденного ребенка, расторгнуть брак между истцом и ответчиком, установить сервитут. В одних случаях истец заинтересован в подтверждении наличия правоотношения между ним и ответчиком, в других - его отсутствия, добиваясь, например, признания брака недействительным. Таким образом, предметом иска (в зависимости от вида его) является материально-правовое требование истца к ответчику либо все материальное правоотношение между ними.

Предмет иска следует отличать от объекта спорного гражданского правоотношения, так называемого материального объекта иска. Материальный объект - это вещь того или иного рода, о которой идет спор или которая фигурирует в качестве объекта спорного правоотношения. Например, собственник заявляет требование о возвращении (предмет иска) своего имущества (материальный объект); кредитор требует уплаты (предмет иска) занятой ответчиком суммы денег (материальный объект); собственник просит признать недействительным (содержание иска) арендный контракт (предмет иска - арендное правоотношение) на принадлежащее ему помещение (материальный объект).

Предмет иска различается в исках различных видов. В исках о присуждении предметом является материально-правовое требование истца к ответчику, в исках о признании и преобразовательных исках - материально-правовое отношение (подробнее об этом речь пойдет в разделе о видах исков).

3. Основание иска - это те фактические данные, из которых истец выводит свои исковые требования. Исковые требования вытекают из субъективных гражданских прав. Так, собственник, предъявивший иск о восстановлении утраченного владения своим имуществом, ссылается на свое право собственности; изобретатель, требующий вознаграждения за свое изобретение, - на свое право интеллектуальной собственности; престарелый отец, просящий о присуждении своего сына к выплате денег на его содержание, - на свое алиментное право.

В современном процессе истец не обязан указывать суду на юридические нормы, подтверждающие его требование. Суд сам обязан знать

192

их и применить те, которые урегулируют данный случай (казус), хотя бы истец и вовсе на них не сослался или сослался неправильно. Истец должен лишь изложить фактические обстоятельства дела, отыскать же соответствующие законы составляет задачу суда'. Истец может ограничиться представлением доказательств того, что он, например, купил или унаследовал спорную вещь, что он создал изобретение, самовольно используемое ответчиком, и запатентовал его, что он отец ответчика и т.п. Подвести эти обстоятельства под нормы закона и установить, что истец имеет право собственности, изобретательское право или право на алименты, обязан сам суд.

Таким образом, под основанием иска следует понимать указываемые истцом обстоятельства, с которыми как с юридическими фактами он связывает свое материально-правовое требование к ответчику или правоотношение в целом, которые составляют предмет иска. В этом значении термин «основание» употребляется законом (ч. 1 ст. 34, ч. 3 ст. 208, ст. 129, 219, 221 ГПК).

Элементы иска тесно взаимосвязаны. Основание иска, будучи подведено под гипотезу правовой нормы, предопределяет юридическую природу спорного правоотношения или вытекающего из него материально-правового требования, составляющего предмет иска. В свою очередь, предмет обуславливает содержание иска: материально-правовое требование может быть защищено только присуждением, существование или отсутствие спорного правоотношения защищается судебным признанием; изменение или прекращение спорного правоотношения делает необходимым судебное преобразование и конститутивное решение суда.

Выделение элементов иска имеет большое практическое значение в гражданском процессе. Истец обязан доказать основание своего иска. Ответчик должен быть своевременно осведомлен об основании иска, дабы подготовить свои возражения, т.е. указать на факты, опровергающие основание иска. Таким образом, основание иска есть тот стержень, вокруг которого ведется доказательственная деятельность сторон, ибо истец доказывает факты, положенные в основание иска, а ответчик их опровергает; здесь основа распределения бремени доказывания в состязательном процессе.

Предмет иска - это то правовое требование, те права и обязанности, которые суд должен рассмотреть для вынесения правильного решения суда. Предмет иска становится затем предметом судебного решения.

Содержание иска указывает на вид судебной защиты, который испрашивает истец. В соответствии с содержанием иски делятся на виды. Эле

1 Гордон В.М. Основание иска в составе изменений исковых требований Ярославль, 1902. С. 60 и след.; Васильковский Е.В Курс гражданского процесса С. 598-603.

193

г

менты иска позволяют суду индивидуализировать иск. Это необходимо в тех случаях, когда суд разрешает вопрос о том, не был ли предъявленный иск уже принят судом, или не был ли он ранее уже разрешен, или не вынес ли суд ранее по нему своего решения (ч. 3 ст. 208 ГПК). Для разрешения этого вопроса необходимо установить тождество предъявленного иска с ранее рассмотренными требованиями или уже находящимися в производстве. Тождественными будут иски, если в них совпадают предмет и основания и если в деле участвуют те же стороны. Если иски тождественны, суд обязан отказать в приеме искового заявления (см. ст. 129 ГПК) или, если оно ошибочно принято, прекратить производство по делу (ст. 219 ГПК) либо оставить заявление без рассмотрения (см. ст. 221 ГПК).

§ 3. ВИДЫ ИСКОВ

Деление исков на виды, или классификация исков, может быть произведено по различным основаниям: по материально-правовому или процессуальному признаку. Для науки гражданского процесса процессуальная классификация исков, охватывающая все виды судебной защиты, анализирующая различия элементов исков различных видов, имеет наибольшее значение. Основанием процессуальной классификации исков на виды служит содержание исков.

1. Первую группу исков образуют иски о присуждении, направленные на принудительное осуществление гражданских прав или, точнее, на признание требований, вытекающих из субъективных гражданских прав правомерными и подлежащими принудительному осуществлению. В них истец просит суд присудить ответчика к выполнению определенного действия или воздержанию от него

(например, отдать долг, освободить квартиру, не чинить препятствий в обмене квартир, возместить убытки и т.п.). Поскольку истец добивается того, чтобы ответчик был присужден к исполнению своих обязанностей, то эти иски называются исками о присуждении. Поскольку на основании решения суда по этому иску выдается исполнительный лист, они называются также исполнительными или исками с исполнительской силой.

Исполнительные иски направлены на присуждение определенного гражданско-правового требования. Исполнительные иски поэтому оказываются тесно связанными с материально-правовыми правами-требованиями или исками в материально-правовом смысле, являясь их процессуальной формой и отражая на себе их юридический характер.

Предметом исполнительного иска является материально-правовое требование истца к ответчику об исполнении обязанности: передать вещь,

194

выполнить работу, оказать услугу, возместить убытки, выплачивать алименты и т.п.

Основанием иска о присуждении являются правопроизводящие факты, т.е. факты, с которыми связано возникновение самого права (факт заключения договора, факт дачи денег взаймы, факт написания литературного произведения его автором), и факты, с которыми связано возникновение права требования (срок наступления платежа долга, невыполнение обязанности по договору, нарушение авторских прав и т.д.).

Содержание иска о присуждении состоит в требовании истца к суду о присуждении ответчика к совершению определенных действий или воздержанию от них. Оно находит отражение в просительном пункте искового заявления (взыскать долг, передать вещь, восстановить на работе, выселить и т.п.).

2. Второй вид исков - иски о признании. Они направлены на признание или, иначе, на установление, подтверждение судом наличия или отсутствия юридического отношения. Например, истец требует установления отцовства ответчика в отношении рожденного ею ребенка; истец требует признать свой брак с ответчицей недействительным; установить права авторства на литературное произведение и т.п. Цель этих исков - ликвидация спорности права. Сама неопределенность прав и обязанностей или их оспаривание, даже если их еще не нарушили действием, порождает интерес в их защите путем судебного их установления или признания (отсюда и другое название этого иска - установительный). Установительные иски направлены не на присуждение ответчика к исполнению, а лишь на предварительное установление или официальное признание правоотношения, за которым еще может последовать иск о присуждении. Так, после предъявления иска о признании лица автором литературного произведения возможно предъявление иска о взыскании вознаграждения за неправомерное его использование и о взыскании убытков.

Установительные иски имеют совершенно самостоятельное значение и не являются подобно исполнительным процессуальной формой материально-правовых требований или исков в материально-правовом смысле. Предметом их в отличие от исков о присуждении является само материально-правовое отношение. Поэтому установительные иски долгое время игнорировались процессуальной теорией и законодательством, исходя из ложной идеи о тесной связи материального гражданского права и процесса, который строился применительно лишь к исполнительным искам.

Установительные иски могут быть с положительным или отрицательным содержанием. Когда истец требует установить наличие какого-либо правоотношения между ним и ответчиком, то это положительный иск о признании (иск о признании отцовства, авторства и т.п.). Когда же требование сводится к признанию отсутствия правоотношения, о котором утверждает ответчик, либо о признании его недействительным - это отри-

195

цательный иск о признании (иск о признании недействительности сделки, завещания, брака и т.п.).

Предметом иска о признании служат материальные правоотношения между истцом и ответчиком. Однако наш закон допускает и иски о признании, где предметом является правоотношение между соответчиками. Таковы, например, иск прокурора о признании фиктивного брака недействительным, предъявленный к обоим супругам, иск о признании сделки недействительной.

Основанием исков о признании служат фактические обстоятельства: в положительных исках о признании - правопроизводящие факты, в отрицательных исках о признании - правопрекращающие факты. В основаниях исков о признании отсутствуют факты, подтверждающие возможность

принудительного осуществления права, ибо они направлены не на принудительное осуществление права, а лишь на его признание (установление) судом.

Содержание иска о признании является требованием к суду об установлении в решении наличия или отсутствия правоотношения, указанного истцом (признать авторское право истца, установить отцовство, признать сделку недействительной и т.д.).

3. Преобразовательные иски направлены на создание, изменение или прекращение юридического отношения материально-правового характера (материально-правового отношения). Обычно участники гражданского оборота вступают, изменяют и прекращают свои правоотношения по своей воле без участия суда. Однако в ряде случаев, прямо предусмотренных законом, такие действия могут быть совершены только под контролем суда. Заинтересованное лицо обращается в суд с преобразовательным иском, и в случае его удовлетворения суд выносит конститутивное решение. Участие суда в этой стороне гражданского оборота представляется все же явлением исключительным. Поэтому и преобразовательные иски могут быть предъявлены, когда это специально предусмотрено законом. Так, например, брак может быть расторгнут в органах загса, но в случаях, предусмотренных ст. 21-23 Семейного кодекса РФ, он расторгается в судебном порядке. Преобразовательное решение суда по иску одного из супругов расторгает брак между ними, что также регистрируется в установленном порядке в органах загса (ст. 25 СК РФ).

По своему содержанию преобразовательные иски подразделяются, в свою очередь, на иски правосоздающие (правопорождающие), право-изменяющие и правопрекращающие. В случае правопорождающего иска суд своим решением создает новое право, которого не было ранее. Так, в соответствии со ст. 274 ГК лицо, земельный участок которого имеет какие-либо недостатки (отсутствует возможность прохода или проезда, не проложены водоснабжение или линия электропередач), вправе требовать от собственника соседнего участка установления соответствующего права

196

для себя. В случае недостижения согласия соседей по иску заинтересованного лица сервитут устанавливается судом. Подчеркнем здесь отличия правопорождающего иска от иска о признании. Одно обращение заинтересованного лица к своему соседу не порождает сервитута в случае недостижения согласия. Сервитутные отношения создаются либо их договором, зарегистрированным в установленном порядке, либо правопорождающим решением суда. Без соответствующего решения суда сервитут не может возникнуть, тогда как в установительных исках право может возникнуть до и вне решения суда: авторские права возникают из самого факта создания произведения автором, родительские правоотношения возникают из самого факта происхождения ребенка от данных родителей, и суд лишь официально признает эти права.

Судебное решение по преобразовательным искам выступает юридическим фактом материально-правового характера (ч. 2 п. 3 ст. 8 ГК РФ), по правопорождающим искам - правопорождающим юридическим фактом.

В случае правоизменяющего иска решение суда изменяет правоотношения сторон. И здесь при наличии спора только решение суда может изменить правоотношения. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 252 ГК РФ при недостижении участниками долевой собственности соглашения о порядке и размерах, условиях раздела общего имущества или выдела доли раздел производится решением суда по иску заинтересованного лица. Решение суда изменяет правоотношения. До решения суда существовало отношение общедолевой собственности, после решения суда состав участников общедолевой собственности и размер имущества изменились и появилось отношение индивидуальной собственности на часть имущества в лице бывшего долевого собственника.

По правопрекращающему иску решение суда прекращает отношения сторон на будущее время. Стороны отношения не могут в ряде случаев прекратить эти отношения сами, они прекращаются на будущее время по иску заинтересованной стороны только решением суда. Так, при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей брак в соответствии со ст. 21 СК РФ может быть расторгнут только в судебном порядке. Без соответствующего решения суда расторжение брака по взаимному согласию самими супругами невозможно. Аналогичным образом лишение родительских прав возможно только в судебном порядке (ст. 70 СК РФ). Иск о лишении родительских прав - правопрекращающий иск. Решение суда о лишении родительских прав - юридический факт материально-правового характера, влекущий прекращение родительских правоотношений.

Предметом преобразовательных исков являются те материально-правовые отношения, которые подлежат судебному преобразованию (например, брачные правоотношения, родительские правоотношения, отношения общей долевой собственности и т.д.).

197

Основание преобразовательного иска различно в зависимости от его подвида. В преобразовательных исках, направленных на создание прав, -это правопроизводящие факты; в преобразовательных исках об уничтожении правоотношения - правопрекращающие факты; в преобразовательных исках об изменении юридических правоотношений - правопрекращающие и правопроизводящие факты вместе, так как изменение правоотношения может рассматриваться как прекращение существующего отношения и возникновение нового¹. Например, в иске об установлении сервитута - это факты отсутствия возможности пользоваться своим участком в определенном отношении (отсутствие выезда на дорогу) и недостижение соглашения с собственником; в иске о лишении родительских прав - факты злоупотребления родительскими правами; в иске о разделе общей собственности - факт получения наследства, породивший отношения общедолевой собственности и требование о выделе доли, и недостижение соглашения с собственниками.

Содержанием преобразовательного иска является требование к суду об установлении нового, изменении или прекращении существующего правоотношения.

Многие авторы отрицали необходимость выделения преобразовательных исков². Суть возражений против преобразовательных исков может быть сведена к тому, что суд призван защищать наличные права, а не изменять правоотношения; что все отношения в приводимых примерах изменились до и вне процесса, а суд лишь констатирует это в судебном решении. Однако материальный закон (ч. 1 ст. 12 ГК РФ) предусматривает изменение или прекращение правоотношения как один из способов защиты гражданских прав, и суд обязан применять его в надлежащих случаях. Что же касается изменения отношения до и вне процесса, то нельзя ставить знак равенства между фактическим и правовым отношениями. Пока суд не констатирует в судебном решении создание нового отношения, прежнее правоотношение живо. Так, сколь ни был бы брак фактически расстроен, юридически он жив, связывая стороны взаимными правами и обязанностями, пока суд его не расторгнет.

Практически не всегда легко различить отдельные виды исков, поскольку они нередко комбинируются друг с другом. Так, иску о признании ордера недействительным может сопутствовать иск о выселении, иску об установлении отцовства - иск о взыскании алиментов на ребенка, иску о расторжении брака - иск о разделе супружеского имущества.

Наряду с процессуальной классификацией исков по содержанию существует классификация по материально-правовому признаку - по матери

1 Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса. С. 602. 3 Курс советского гражданско-процессуального права. Т. 1. М., 1981. С. 443-444, 447-454.

198

ально-правовой принадлежности правоотношения сторон. Исходя из этого признака различают иски из гражданских, семейных, трудовых, земельных и иных правоотношений, иски о защите прав потребителей, иски о защите чести и достоинства и возмещении морального вреда и т.п. Каждая из этих групп может быть поделена далее по правовым институтам. Так, иски из гражданско-правовых отношений делятся на иски жилищные, авторские, изобретательские, из причинения вреда и др. Эта классификация распространена на практике при ее обобщении по отдельным категориям дел. На ее основе построены многие руководящие указания пленумов Верховного Суда России.

Вместе с тем в цивилистической науке установились и некоторые другие подразделения исков. Так, например, различают иски вещные и личные. За некоторыми отдельными исками со времен римских юристов утвердились специальные названия. Иск, основанный на праве собственности и направленный на возвращение вещи из чужого незаконного владения, именуется виндикационным; иск, основанный на том же праве и имеющий целью устранить его нарушения посторонним лицом, носит название негаторного. Но эта номенклатура не проведена последовательно, не охватывает всех возможных исков, да и сами термины возникли случайно и не обнимают существенных признаков тех исков, к коим относятся. Поэтому при индивидуализации исков необходимо учитывать содержание предмета и основание данного иска.

§ 4. ПРАВО НА ИСК

Поскольку закон употребляет термин «иск» в различных смыслах (в материальном и процессуальном смысле), постольку двойственным является и понятие «право на иск». Если под иском понимать обращенное к суду требование о защите нарушенного и оспариваемого права, то право на иск будет означать право на обращение в суд за судебной защитой или право на предъявление иска, т.е. право процессуальное. Если под иском понимать материально-правовое требование истца к ответчику, то право на иск будет означать правомочие на принудительное осуществление своего права через суд, т.е. право материальное. Следует различать право на иск в процессуальном и право на иск в материально-правовом смысле, ибо это различные правовые явления, имеющие различные предпосылки.

Право на иск в материально-правовом смысле есть право на принудительное осуществление своего материального права-требования (притязания) к ответчику. Процесс в суде ведется для того, чтобы выяснить, имеет ли истец право на иск в материальном смысле или нет. Если у истца право на иск в этом смысле отсутствует, то суд в своем решении должен отказать в иске.

199

Понятие иска и права на иск в материально-правовом смысле для процессуальной науки недостаточно и должно быть дополнено правом на иск в процессуальном смысле. В процессуальном смысле под правом на иск понимается право на обращение в суд за судебной защитой, т.е. право посредством предъявления иска поставить суд перед необходимостью разрешить дело согласно закону. Это право на правосудие по конкретному правовому спору, т.е. право на объективно-правильное судебное решение. Право на предъявление иска - одна из форм права на судебную защиту, закрепленного Конституцией (ст. 16). Судебная защита в гражданском процессе принадлежит гражданам и организациям (ст. 3 ГПК), а также иностранным гражданам и лицам без гражданства (ст. 433, 434 ГПК).

Право на предъявление иска связывается законом с наличием определенных минимальных условий, так называемых предпосылок права на предъявление иска. Предпосылками права на предъявление иска являются юридические факты, с наличием или отсутствием которых закон связывает возникновение субъективного права на предъявление иска по конкретному гражданскому делу. Различаются предпосылки общие и специальные в зависимости от круга дел, по которым они применяются, и положительные или отрицательные в зависимости от того, с наличием их или отсутствием связывает закон возникновение права на иск в процессуальном смысле.

К общим положительным предпосылкам относятся:

1) процессуальная правоспособность истца и ответчика. Для обращения в суд необходима процессуальная правоспособность не только истца, но и ответчика. Практически это имеет значение только для организаций, которые, чтобы быть лицом, участвующим в деле, должны обладать правами юридического лица. У граждан правоспособность возникает с момента рождения. Дееспособность истца и ответчика не относится к числу предпосылок, так как право на предъявление иска связано со способностью быть стороной в процессе, а не с возможностью самому осуществлять свои права; здесь возможна помощь судебного представителя;

2) подведомственность спора суду (ст. 25 ГПК);

3) частной положительной предпосылкой является также необходимость соблюдения предварительного досудебного порядка разрешения данного спора. Эта специальная предпосылка применяется наряду с общей лишь по некоторым категориям дел, прямо предусмотренных законом. Так, по спорам с транспортными организациями необходимо соблюдение так называемого претензионного порядка, т.е. обязательного обращения к должнику о выполнении обязанности как обязательного условия для последующего обращения в суд, если требование не удовлетворено. По некоторым трудовым спорам необходимо предварительное обращение за его разрешением в иные юрисдикционные органы (например, в комиссию по трудовым спорам).

200

Для осуществления права на предъявление иска необходимо также отсутствие ряда обстоятельств (отрицательные предпосылки):

1) вступившего в законную силу решения суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете, по тем же основаниям; решения такого рода другого юрисдикционного органа, принятого в

пределах своей компетенции, а также в производстве суда дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете, по тем же основаниям;

2) договора между сторонами о передаче спора в третейский суд, а также определения суда о принятии отказа истца от тождественного иска либо о прекращении тождественного спора мировым соглашением (п. 3-6 ст. 129 ГПК).

Право на предъявление иска не зависит от наличия у истца права на иск в материальном смысле, ибо этот вопрос может быть выяснен лишь в ходе судебного рассмотрения дела.

Наличие предпосылок права на иск в процессуальном смысле проверяется при принятии искового заявления судьей. При этом отсутствие одних предпосылок свидетельствует и об отсутствии у истца права на иск, что лишает его возможности когда бы то ни было обратиться в суд с подобными требованиями (неподведомственность спора суду; разрешение этого спора судом или другим юрисдикционным органом ранее). Другие же предпосылки свидетельствуют лишь о невозможности реализовать право на иск в настоящий момент ввиду препятствий к тому, однако не исключают такой возможности в будущем после их отпадения (соблюдение предварительного досудебного порядка разрешения спора, поскольку эта возможность еще не утрачена; расторжение договора о передаче спора в третейский суд и т.д.).

Отсутствие предпосылок права на предъявление иска влечет за собой отказ в принятии искового заявления или прекращение производства по делу, если это устанавливается после возбуждения дела судом.

§ 5. ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ И ПОРЯДОК ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ИСКА

Право на предъявление иска может быть осуществлено только в порядке, указанном законом. Иск предъявляется в суд в форме искового заявления, которое должно соответствовать предмету, основанию и содержанию иска. Порядок осуществления права на предъявление иска, установленный законом, в теории получил название условий осуществления этого права. Эти условия следующие.

1. Подсудность спора данному суду. Если иск неподсуден данному суду, то судья отказывает в приеме искового заявления (п. 7 ст. 129 ГПК)

201

и указывает тот суд, куда истец должен обратиться по правилам родовой и территориальной подсудности.

2. Дееспособность истца. Непосредственно в суд с иском может обратиться только дееспособное лицо (п. 8 ст. 129 ГПК). В тех случаях, когда истец недееспособен, в суд с иском в защиту его интересов обращаться должен его законный или договорный представитель. Соответственно и недееспособность ответчика не препятствует истцу обратиться в суд за защитой своего нарушенного или оспоренного права, так как права и обязанности недееспособного ответчика будет осуществлять его законный представитель.

3. Соблюдение надлежащей формы искового заявления. Оно должно быть составлено в письменной форме и содержать необходимые реквизиты, указанные в законе (ст. 126 ГПК). В исковом заявлении указываются: суд, в который оно адресуется, точные данные истца, ответчика, их местонахождение или местожительство. В исковом заявлении должны быть изложены обстоятельства дела, из которых истец выводит свои требования и доказательства, способные подтвердить эти обстоятельства. Должны быть также четко сформулированы само исковое требование (просительный пункт, выражающий содержание иска) и цена иска, если иск подлежит оценке.

Закон не требует обязательной правовой квалификации отношений сторон, однако, по сложившейся практике, она обязательна, если исковое заявление составлено адвокатом, прокурором или юрисконсультом.

Условия осуществления права на предъявление иска отличаются от предпосылок этого права. При отсутствии предпосылок отсутствует само право на иск, поэтому отказ в принятии искового заявления по этим основаниям окончателен и препятствует обращению с таким исковым заявлением в суд в будущем. Если же не соблюдены условия осуществления права на иск, то само право на иск продолжает существовать, при соблюдении этих условий возможно вторичное обращение в суд с тем же иском.

Предъявление иска и принятие его судом влечет за собой определенные процессуальные и материально-правовые последствия. Предъявление иска в суд есть юридический факт, порождающий процессуальные отношения между истцом и судом. Процессуальные отношения возникают вне

зависимости от того, принял судья иск или нет. Если иск не принят, то в рамках возникшего процессуального правоотношения у истца появляется право обжаловать эти действия. Если иск принят судом, то с этого момента могут возникнуть процессуальные отношения между судом и другими участниками процесса, которые вступают в дело и могут знакомиться с его материалами, заявлять ходатайства, приобщать к делу доказательства и т.п.

С момента предъявления иска и принятия его судом истец лишается права предъявлять тот же иск в этом или ином суде, а судебные органы не

202

вправе его принимать. Предъявление иска порождает и следующие материально-правовые последствия: прерывается течение срока исковой давности; с момента предъявления иска присуждаются текущие платежи (например, алиментные), с момента извещения ответчика о предъявлении к нему иска об истребовании имущества могут быть взысканы и доходы, которые добросовестный владелец извлек или должен был извлечь из спорного имущества; если ответчик удовлетворит требования истца добровольно после предъявления к нему иска, но до рассмотрения дела судом, истец получает право на возмещение с него также и расходов, связанных с предъявлением иска.

Истец вправе в одном исковом заявлении соединить несколько исковых требований, связанных между собой (ст. 128 ГПК). Требование о восстановлении на работе может быть объединено с требованием о взыскании заработной платы за вынужденный прогул; требование об опровержении сведений, порочащих честь и достоинство, - с требованием о возмещении морального ущерба. Требования могут вытекать из одного правоотношения либо из разных, связанных между собой. Судья может соединить несколько исков в одно производство и по субъективному критерию: когда в производстве суда находится несколько исков между теми же истцами и ответчиками, либо иски нескольких истцов к одному ответчику, либо одного истца к нескольким ответчикам, если это даст возможность рассмотреть эти дела с меньшей затратой сил, более быстро. В судебном решении ответ должен быть дан отдельно по каждому исковому требованию, ибо они сохраняют свое самостоятельное значение вне зависимости от того, что они объединены для совместного рассмотрения и разрешения. Судья может разъединить и выделить в отдельное производство, рассмотрев особо несколько исковых требований, соединенных истцом, в том случае, когда это целесообразно для правильного и быстрого разрешения спора (в целях процессуальной экономии). По этим же мотивам судья может рассмотреть раздельно поданные одновременно требования нескольких истцов к одному ответчику. Так, суд выделяет в отдельное производство поданные вместе с иском о расторжении брака требование о разделе супружеской собственности, если разрешение последнего затрагивает интересы третьих лиц.

§ 6. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСКА

Обеспечение иска - это определенные принудительные меры, налагаемые судом по просьбе истца и заключающиеся в ограничении права распоряжения ответчиком материальным предметом спора. Они принимаются на случай затруднений или невозможности исполнения решения суда ввиду уничтожения либо иного исчезновения предмета спора или

203

сумм денежного возмещения. Заявление об обеспечении иска рассматривается судом в тот же день без обязательного извещения лиц, участвующих в деле (ст. 136 ГПК). Меры по обеспечению иска принимаются по просьбе заинтересованной стороны либо по инициативе самого суда в любом положении дела вплоть до вынесения решения. Статья 134 ГПК предусматривает в качестве мер по обеспечению иска: 1) наложение ареста на имущество или денежные средства должника; 2) запрещение ответчику совершать определенные действия; 3) запрещение другим лицам передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства; 4) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении его от ареста; 5) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником. Возможны использование нескольких из перечисленных мер одновременно либо замена одного вида обеспечения другим. Последний вопрос разрешается в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле. Поскольку меры по обеспечению иска могут причинить существенные убытки ответчику, тогда как перспектива дела еще не ясна и не известно, действительно ли обоснованы требования истца, суд может потребовать от истца, просящего о мерах по обеспечению иска, обеспечения возмещения причиненных им убытков (ст. 140 ГПК). Все определения по вопросам обеспечения иска могут быть обжалованы, однако подача частной жалобы или протеста не приостанавливает исполнения этого определения.

Исключениями являются определения об отмене обеспечения иска или о замене одного вида обеспечения другим, которые с подачей частной жалобы приостанавливаются. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе требовать от истца возмещения убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, если они были приняты по просьбе истца (ч. 2 ст. 140 ГПК).

§ 7. ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ ОТВЕТЧИКА

В соответствии с принципом процессуального равноправия сторон ответчику предоставлен законом ряд прав для защиты от предъявленных исковых требований.

1. Возражения против иска - это доводы ответчика, опровергающие иск с материально-правовой или процессуальной стороны. Соответственно выделяют материально-правовые и процессуальные возражения против иска.

Процессуальные возражения против иска указывают на процессуальные нарушения при предъявлении иска, которые могут привести к приостановке или прекращению процесса. Как правило, они указывают на от

204

сутствие предпосылок или несоблюдение условий осуществления права на иск. Таковы, например, заявление ответчика о неподведомственности дела суду, о наличии договора о передаче дела в третейский суд, о состоявшемся решении суда по этому делу. Характер указанных нарушений таков, что суд, действуя ex officio, должен был на них среагировать. Возможность ответчика указать на их наличие суду служит вместе с тем дополнительной гарантией процессуальной законности в судопроизводстве.

Выдвигая процессуальные возражения, ответчик добивается прекращения производства по делу, оставления заявления без рассмотрения или приостановления производства по делу.

Материально-правовые возражения - это опровержение исковых требований по существу. Ответчик в данном случае может указывать на необоснованность иска, отрицая или опровергая факты, положенные в основание его. Ответчик может опровергать и правовое обоснование иска, указывая на неправильность ссылок истца на закон, толкование его. Например, если истец указывает, что в купленной вещи имеются скрытые недостатки, то ответчик может возразить, что акт, их подтверждающий, составлен неправильно, либо что они были явны уже при покупке вещи и он на них указывал истцу. Возражения ответчика могут также состоять из доводов, опровергающих иск, подтвержденных определенными юридическими фактами. Например, против иска о возмещении вреда ответчик может доказывать, что вред в действительности возник по вине самого истца; возражая против иска об уплате денежной суммы, ответчик указывает на уплату им этой суммы либо на давность требования.

2. Встречный иск. Встречный иск - это самостоятельное требование ответчика к истцу, заявленное в том же процессе для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Ответчик иногда может иметь и самостоятельное требование к истцу, которое по содержанию можно противопоставить требованию ответчика. Оно может быть заявлено в процессе в виде встречного иска.

Их совместное рассмотрение в одном процессе целесообразно, ибо позволяет более полно исследовать имеющиеся между сторонами отношения, вынести более правильное решение и разрешить в одном процессе два иска, осуществить правосудие более быстро, с меньшей затратой сил участников процесса.

Например, арендодатель предъявляет иск о выселении гражданина из жилого помещения, наниматель которого умер, по тому основанию, что ответчик является временным жильцом, а ответчик в возражение на иск утверждает, что он был вселен в жилое помещение нанимателя в качестве члена его семьи для постоянного проживания и приобрел право на это помещение. В этой ситуации ответчик, если он может собрать и предста

205

вить в суд соответствующие доказательства в указанный судом срок, что требует от него большой активности, вправе предъявить встречный иск о признании права на жилое помещение¹.

Встречный иск допускают при наличии определенной связи между ним и первоначальным иском, признаки которой определены в законе (ст. 132 ГПК). Встречный иск предъявляется по общим правилам предъявления иска (ст. 131 ГПК) и может быть заявлен в любой стадии процесса до вынесения судом решения. Он должен быть надлежащим образом оформлен и оплачен государственной пошлиной. Для

его принятия судом необходимо соблюдение общих предпосылок и условий осуществления права на предъявление иска.

Наряду с этим законом установлены дополнительные условия для принятия встречного иска. В частности, встречный иск принимается судом:

а) если требования ответчика однородны с требованиями истца и предъявлены им для зачета, поскольку срок их исполнения уже наступил. Так, если истец предъявил требование об оплате арендной платы, то ответчик предъявил встречный иск об уплате суммы долга. В данном случае возможен зачет этих двух денежных требований полностью или в части в зависимости от их соотношения;

б) если удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального. Поскольку они касаются одного материального объекта, то может быть удовлетворено либо одно требование, либо другое. Например, иск о взыскании алиментов на ребенка - встречный иск об оспаривании отцовства; иск о выселении из занимаемой комнаты - встречный иск о признании утратившим права на эту комнату;

в) закон допускает и иные случаи взаимной связи между первоначальным и встречным исками, когда их совместное рассмотрение приводит к более быстрому и правильному разрешению спора. Так, целесообразно бывает рассмотреть встречный иск о разделе совместной собственности супругов, предъявленный по иску о расторжении брака.

Связь первоначального и встречного исков не исключает их самостоятельного характера. Поэтому, хотя обычно отказ в первоначальном иске влечет, как правило, удовлетворение встречного иска, возможно, что во встречном иске будет отказано по самостоятельным основаниям. Так, в первоначальном иске суд отказал, поскольку он не обоснован, а во встречном - ввиду пропуска срока исковой давности.

По каждому из исков, первоначальному и встречному, суд обязан дать четкий ответ в судебном решении, что присуждено по первоначальному и встречному иску, с надлежащей мотивировкой.

' Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1996 № 3 С 14.

206

§ 8. РАСПОРЯЖЕНИЕ ИСКОВЫМИ СРЕДСТВАМИ ЗАЩИТЫ

В соответствии с принципом диспозитивности стороны решают вопрос о необходимости защиты своих нарушенных прав, и за ними в гражданском процессе сохраняются возможности не только использовать все процессуальные средства для защиты материального права, но и распорядиться последними. Стороны в ходе процесса могут в известных рамках скорректировать свои материальные требования либо вообще отказаться от их защиты: истец имеет право изменить предмет или основание иска, отказаться от иска; ответчик может признать иск, стороны могут покончить дело мировым соглашением.

1. Изменение иска. Согласно ст. 34 ГПК истец имеет право изменить предмет или основание иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. Суд, принимая эти распорядительные действия, обязан разъяснить стороне их значение, дабы недостаточная осведомленность стороны не послужила ей во вред. Смысл этого права стороны - дать возможность скорректировать первоначальные промахи в формулировании искового требования. Истец может изменить основание или предмет иска. Изменение основания иска может состоять как в указании на новые обстоятельства, подтверждающие исковые требования, так и в их дополнении или исключении некоторых обстоятельств из первоначальных обоснований. Так, договор аренды может быть расторгнут судом досрочно по требованию арендодателя в случае пользования имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества, существенного ухудшения имущества арендатором, невнесения арендной платы в срок более двух раз подряд, непроизводства капитального ремонта в обусловленный договором срок (ст. 619 ГК). Указав в качестве основания на одно из этих условий, истец может сослаться и на другие условия как на новые основания того же иска.

Изменение предмета иска заключается в замене первоначально указанного предмета иска другим, основанием для которого служат те же факты. Так, покупатель в случае продажи ему товара ненадлежащего качества, если эти недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать: замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества; соразмерного уменьшения покупной цены; незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара; возмещения расходов по устранению недостатков товара, а также требовать замены технически сложного и дорогостоящего товара (ст. 503 ГК). Все эти требования могут вытекать из одного основания

и могут быть заменены по желанию истца. Таким образом, общее правило состоит в том, что в случае существования у истца альтернативных требований, предусмотренных материальным законом, любое из них может быть заменено дру

207

jwr

гим в порядке, предусмотренном ст. 34 ГПК. Однако нельзя одновременно изменить и предмет, и основание иска, т.е., по сути, предъявить новый иск. Предоставление такого права истцу ставило бы ответчика в крайне невыгодное положение и нарушало принцип равенства прав сторон.

Истцу предоставлено право уменьшить или увеличить размер исковых требований. В данном случае предмет и основание иска остаются теми же, меняется лишь размер материального объекта иска. Например, истец, произведя перерасчет, просит взыскать большую сумму денег в возмещение убытков от неисполнения договора, чем было им предъявлено ранее.

Суд не вправе по своей инициативе изменить основание или предмет иска. В соответствии со ст. 195 ГПК суд разрешает дело в пределах заявленных истцом требований. Лишь в виде исключения суд может выйти за пределы заявленных истцом требований, если признает это необходимым для защиты прав и охраняемых законом интересов истца, а также в других случаях, предусмотренных законом. Названное правомочие суда не должно толковаться расширительно, ибо чрезмерная активность суда в этой области противоречит принципу диспозитивности. Речь может идти лишь о выходе суда за пределы материального объекта иска и связанных с ним размеров исковых требований, если соответствующие доказательства представлены истцом.

2. Отказ от иска - это высказанное в суде безоговорочное отречение от судебной защиты своих исковых требований. Истец может отказаться от части иска, если требование делимо. Отказ от иска - одностороннее распорядительное действие истца, которое может быть вызвано различными мотивами. Суд не должен вдаваться в их оценку, однако обязан разъяснить смысл и значение совершаемых действий и убедиться, что такой отказ добровольен и воля истца свободна от принуждения. Принятие судом отказа от иска влечет прекращение производства по делу (п. 4 ст. 219 ГПК) без вынесения решения. Отказ от иска прокурора или другого лица, предъявившего иск в защиту интересов других лиц, не лишает лиц, в интересах которых он заявлен, требовать рассмотрения дела по существу (ст. 41 ГПК).

3. Признание иска - это высказанное на суде безоговорочное согласие ответчика на удовлетворение судом исковых требований к нему, влекущее за собой вынесение решения об удовлетворении иска. Своим распорядительным актом в отношении гражданско-правовой обязанности ответчик добровольно отказывается от судебной защиты. Принимая признание иска, суд принимает его в основу своего решения в пользу истца, ссылаясь в мотивировочной части своего решения. Правомерность признания иска должна быть проверена судом. Суд может не принять признание иска, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц (ст. 34 ГПК). Хотя процессуальный закон и не говорит об обязательном разъяснении ответчику правовых по

208

следствий принятия его признания судом, такое действие суда целесообразно.

От признания иска следует отличать признание стороной доказательственного факта. Признание одной стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования и возражения, по общему правилу, освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов (ч. 2 ст. 60 ГПК).

Признание иска - это распоряжение материальным правом, которое защищает ответчик, признание факта, это распоряжение одним из процессуальных средств его защиты.

4. Мирное соглашение - это соглашение истца и ответчика о прекращении спора и установлении новых отношений между ними. Оно может быть заключено и до суда. Если в суде его содержание оспаривается, то оно рассматривается как один из доказательственных фактов наряду с другими. Заключенное в суде мирное соглашение служит основанием для прекращения дела производством. Мирное соглашение может быть заключено на основаниях, предложенных истцом, ответчиком или взаимосогласованных ими, когда истец отступает от части своих требований, остальное же признается ответчиком. По своему материально-правовому значению мирное соглашение есть добровольное урегулирование спорных отношений путем заключения соответствующего договора, условия которого утверждаются судом. Текст его должен быть внесен в протокол судебного разбирательства или

приложен к нему. По своему процессуальному значению определение о мировом соглашении есть суррогат судебного решения. Мировое соглашение подлежит исполнению принудительно в порядке исполнительного производства наряду с решением суда. Суд может не принять мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц. Принимая мировое соглашение, суд выносит соответствующее определение, которым одновременно прекращается производство по делу. Отказ в принятии мирового соглашения должен быть надлежаще мотивирован судом в своем определении.

Глава XI. СУДЕБНЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

§ 1. ПОНЯТИЕ СУДЕБНЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

Осуществление правосудия состоит в применении судом закона к установленным в ходе судебного разбирательства фактическим обстоятельствам. Прежде чем совершить акт применения права, нужно знать, что выявленные в суде обстоятельства полностью соответствуют действительности. Как обеспечить такое познание? Явления, события, которые происходят в настоящий момент или носят длящийся характер, можно, конечно, всегда познать непосредственно. Так исследуются, например, физические, физиологические или химические процессы, соответствующие явления или факты. Есть, однако, целый ряд областей человеческой деятельности, где, как правило, необходимо познать события, которые имели место в прошлом. Именно с такими объектами имеют дело археология, история. Познание прошлых явлений - основная задача суда.

Непосредственное восприятие явления составом суда - очень редкий случай. Знакомство с личностью сторон, местный осмотр - вот немногочисленные примеры такого непосредственного познания. В подавляющем большинстве случаев суду приходится познавать необходимые для него факты и явления действительности не прямо, а опосредованно, с помощью доказательств. Доказывание в суде представляет собой, таким образом, способ опосредованного познания, когда суд делает вывод о существовании или несуществовании фактов, имеющих значение для дела, на основании других фактов, получая сведения о подлежащих установлению фактах из соответствующих источников.

В повседневной жизни люди постоянно вынуждены прибегать к опосредованному познанию и использованию доказательств: в науке и технике, в сфере государственной деятельности, в домашнем обиходе. Особую роль доказательства играют в деятельности правоприменительных органов. Суд, арбитражный суд, административные органы - все они используют доказательства. Поскольку эти доказательства являются средством установления юридических фактов и обстоятельств и поскольку сфера их применения связана с деятельностью юрисдикционных органов, они могут быть названы юридическими доказательствами. Используемые в суде юридические доказательства называются судебными. Это обусловлено тем, что конечной целью представления и использования доказательств является формирование на их основе внутреннего судебного убеждения, которое определяет содержание любого акта правосудия. Собираение, исследование и оценка доказательств происходят в специальной процессуальной форме, присущей именно деятельности судебных органов.

210

Что же такое судебные доказательства? Закон устанавливает, что доказательствами по гражданским делам являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иных обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела (ст. 49 ГПК). В этой же статье указывается, что фактические данные устанавливаются объяснениями сторон и третьих лиц, показаниями свидетелей, письменными и вещественными доказательствами, заключениями экспертов. Итак, доказательства - это любые фактические данные, т.е. факты объективной действительности, а также сведения о них. Факт нахождения лица в определенное время в одной местности доказывает невозможность личного совершения им каких-либо действий в это же время в другой местности (алиби).

Из знания о существовании одного факта можно сделать вывод о существовании или несуществовании другого факта или других фактов. Вся судебная деятельность направлена на то, чтобы выяснить фактическую сторону дела, т.е. сопоставить и проанализировать соотношение между фактами, известными суду, и фактами, подлежащими установлению.

Вместе с тем факты объективной действительности происходят за пределами процесса по делу, и поэтому познать их можно только с помощью сведений о фактах. Для того чтобы установить, например, алиби, нужно иметь сведения о том, где находилось соответствующее лицо в момент совершения

правонарушения, чем занималось и какие обстоятельства исключали возможность его присутствия в другом месте.

Доказательствами закон называет любые фактические данные, т.е. любые факты и сведения о них, которые оказались вовлеченными в орбиту судебного исследования. При выявлении обстоятельств, имеющих значение для дела, суд может столкнуться с самыми различными фактическими данными. Сторона, например, может сослаться на факт погашения долга, подтверждая его соответствующей распиской, однако в ходе рассмотрения дела будет установлен факт подлога расписки. По делу о возмещении вреда могут быть даны свидетельские показания, которые после проверки оказались недостоверными или даже заведомо ложными. Сведения об отрицательной оценке личности стороны могут быть опровергнуты сведениями, положительно характеризующими личность, и т.д. Во всех этих случаях любые факты и любые сведения о них, как соответствующие действительности, так и не подтвердившиеся после проведенной проверки, играют роль судебных доказательств. В литературе иногда утверждается, что фактические данные являются доказательствами лишь в том случае, если они находятся в связи с искомыми фактами и являются достоверными¹. Это неверно, так как вопрос о наличии или отсутствии связи между

¹ См., напр.: Осипов Ю.К. Основные признаки судебных доказательств Труды Свердловского юрид ин-та Вып 8 1968 С. 386-388

211

доказательством и искомым фактом, т.е. вопрос о достоверности доказательства, может быть окончательно решен лишь после завершения процесса доказывания. Если доказательством считать только то, что «доказывается», то, что достоверно, проблема собирания, исследования и оценки доказательства вообще снимается, так как исследовать и оценивать можно только то, что требует оценки, «достоверное» доказательство нечего оценивать - оно уже признано таковым.

Фактические данные устанавливаются с помощью предусмотренных законом средств: объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, заключений экспертов. Средства доказывания тесно связаны с фактическими данными. Именно средства доказывания являются источниками получения сведений о тех фактах, которые необходимо установить по делу. Это дает основание считать, что сами средства доказывания наряду с фактическими данными играют роль судебных доказательств. Не случайно и закон применяет к средствам доказывания термин «доказательства» (письменные доказательства, вещественные доказательства). Конечно, между фактическими данными и средствами доказывания имеются различия: фактические данные являются содержанием судебного доказательства, а средства доказывания - его формой. Неразрывная связь формы и содержания доказательства означает, что в любом средстве доказывания должны содержаться фактические данные, а с другой стороны, фактические данные могут быть получены судом только с помощью установленных законом средств доказывания. Средства доказывания, не содержащие сведений о фактах либо содержащие сведения, полученные не из установленных в законе источников, доказательственного значения не имеют.

Судебные доказательства используются в суде в определенном законом порядке, т.е. в процессуальной форме. Конечно, доказывание в научной сфере или использование доказательств во внесудебных органах тоже происходит упорядоченно. Однако это не тот процессуальный порядок, который применяется в ходе доказывания в суде. Гражданско-процессуальная форма использования судебных доказательств состоит в том, что, во-первых, в качестве средств доказывания могут использоваться только такие источники, которые предусмотрены ГПК; во-вторых, доказательства выявляются, фиксируются, собираются, исследуются и оцениваются в порядке, который детально регламентирован законом и представляет собой единую систему взаимосвязанных требований от момента выявления доказательства до его оценки. Свидетельские показания, например, могут использоваться в профсоюзных комитетах, органах опеки и попечительства и других органах. Однако судебным доказательством свидетельские показания становятся только в суде, там оно выявляется в специальной процессуальной форме (ст. 141 ГПК). Свидетель вызывается в суд в особом порядке (ст. 106 ГПК), он отвечает за отказ от показаний и

212

1

Г

за дачу заведомо ложных показаний (ст. 62 ГПК) в соответствии со сделанным судом предупреждением (ст. 169 ГПК), в особом порядке происходит допрос свидетеля (ст. 153, 162, 168, 170 и др. ГПК) и т.д.

Необходимо иметь в виду, что доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ч. 3 ст. 49 ГПК в ред. 1995 г.)

Итак, судебными доказательствами являются все фактические данные (факты, сведения о фактах), а также средства доказывания, которые в предусмотренных законом процессуальных формах используются в суде для всестороннего и полного исследования обстоятельств и вынесения законного и справедливого решения.

§ 2. КЛАССИФИКАЦИЯ СУДЕБНЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

Поскольку предложенное выше определение охватывает разнородные явления (факты, сведения о фактах, средства доказывания), постольку классификация доказательств может производиться по нескольким основаниям или признакам.

Классификация доказательственных фактов. Единственным способом классификации доказательственных фактов является их разграничение по характеру связи с искомым фактом на прямые и косвенные. Как мы установили, доказательствами являются прежде всего сами факты объективной действительности. Между теми фактами, которые суд уже установил, и теми, которые нужно еще установить, существуют определенные связи. В одних случаях связи носят однозначный характер, и тогда мы имеем дело с прямым доказательством. В других случаях характер связи многозначен, и поэтому доказательство является косвенным. Если по делу об установлении отцовства ответчик ссылается на то, что он в течение полутора лет до рождения ребенка находился за пределами страны и не встречался с матерью ребенка, факт его отсутствия является прямым доказательством исключения отцовства. Между этими фактами может быть только одна связь, и она носит отрицательный характер: один факт исключает другой.

По делу о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности (ст. 1079, 1083 ГК), суд, например, установил, что: а) потерпевший в момент причинения вреда находился в состоянии опьянения; б) наезд на потерпевшего произошел вне зоны пешеходного перехода, на проезжей части дороги, огражденной от пешеходной дорожки специальным кустарником; в) в результате резкого торможения, предпринятого водителем, произошло столкновение нескольких машин и т.д. Каждый из указанных фактов сам по себе не подтверждает вины потерпевшего, но в совокупности они дают основания для вывода о наличии грубой небреж

213

нести в его действиях и, следовательно, об отсутствии вины у причинителя. Из приведенного примера видно, что использование косвенных доказательств обусловлено необходимостью использования нескольких фактов. Любой доказательственный факт, играющий роль как прямого, так и косвенного доказательства, должен быть достоверно установлен судом. Однако, если достоверность прямого доказательства обуславливает и достоверность искомого факта, с которым прямое доказательство находится в однозначной связи, достоверность косвенного доказательства прямо не обеспечивает достоверности искомого факта, для признания достоверности которого необходима цепь (система) нескольких косвенных доказательств.

Классификация сведений о фактах и средствах доказывания. Поскольку сведения о фактах являются содержанием доказательства, а средства доказывания – их формой, классификация может быть применима и к тем, и к другим.

По источнику они делятся на личные и вещественные. Под источником понимается определенный объект или субъект, на котором или в сознании которого нашли отражение различные факты, имеющие значение для дела. В результате в одном случае источником сведений является человек, в другом – предмет, вещь. Личные доказательства делятся на две группы: а) объяснения сторон и третьих лиц; б) показания свидетелей. Вещественные доказательства (в широком смысле) делятся на: а) письменные доказательства и б) вещественные доказательства. Особое место занимают заключения экспертов, которые можно рассматривать в качестве смешанного вида доказательств: источником сведений, содержащихся в заключении, является лицо (эксперт), само же заключение основано на исследовании подвергнутых экспертизе вещей, предметов, физических и химических процессов и т.д. Разграничение доказательств по источнику имеет большое значение с точки зрения методики их процессуального оформления, исследования и оценки.

По способу образования доказательств делятся на первоначальные и производные. Сведения о фактах, нашедших оформление в одном из средств доказывания (в показаниях свидетелей, письменных или вещественных доказательствах и т.д.), образуются в результате отражения какого-либо явления или обстоятельства в сознании человека либо путем отражения на соответствующем неодушевленном предмете. Это первоначальный этап образования доказательств. Оставив след на предмете или в сознании лица, факт объективной действительности может найти дальнейшее производное отражение. Лицо, непосредственно воспринявшее факт, может рассказать о нем другим лицам, очевидец какого-либо события может записать свои впечатления в дневнике, изложить в письме. Предмет, на котором оставлены следы, может быть сфотографирован, снят на киноплёнку и т.д. У первоначальных доказательств есть бесспор

214

й

ные преимущества по сравнению с производными. Первоначальное доказательство всегда возникает из первоисточника. Это - подлинный документ (текст договора, свидетельство о рождении, браке, смерти, квитанция о сдаче вещей на хранение и т.п.), показания свидетеля-очевидца, сам спорный предмет и т.п. Производное доказательство возникает на базе первоначального, оно тоже может быть достоверным, но к его оценке суд должен подходить с осторожностью. Показания свидетеля-очевидца можно перепроверить, уточнить, эти же сведения, изложенные свидетелем в письме или в дневнике, иногда перепроверить вообще нельзя (в случае смерти свидетеля). Копия документа, фотоснимок предмета, свидетельство по слуху и т.д., конечно, могут использоваться в суде, но в каждом случае требуют особенно тщательной проверки.

§ 3. СУДЕБНОЕ ДОКАЗЫВАНИЕ И ЕГО СУБЪЕКТЫ

Судебное доказывание является важнейшей частью судебной деятельности, основой, позволяющей суду осуществить применение права к достоверно установленным фактическим обстоятельствам.

Понятие доказывания. Использование в судебном процессе доказательств представляет собой сложный процесс, в котором тесно переплетаются явления чисто логического и гражданско-процессуального порядка. Всякое доказывание представляет собой мыслительную, умственную деятельность, и судебное доказывание не является здесь исключением. Вместе с тем доказывание в суде не только опирается на законы логики, но регулируется и процессуальными нормами, подробно регламентирующими весь процесс доказательственной деятельности. Закон определяет, кто должен заниматься доказыванием, что необходимо доказывать, какими средствами это делать и т.д. В литературе иногда предпринимались попытки свести доказывание либо только к умственной, либо, наоборот, только к процессуальной деятельности. Это неверно. Судебное доказывание - одновременно и процессуальная, и логическая деятельность. Процессуальная деятельность должна быть буквально пронизана логикой мышления, в свою очередь, мыслительная деятельность в ходе судебного доказывания должна осуществляться в рамках строгой процессуальной формы. Содержание деятельности по доказыванию определяется несколькими задачами, которые стоят перед судом и лицами, участвующими в деле. Первая из них состоит в том, чтобы выявить, собрать, а в необходимых случаях зафиксировать доказательства. Вторая задача - исследование доказательств, третья - их оценка. Задача выявления и собирания доказательств касается главным образом лиц, участвующих в деле, хотя суд тоже наделен определенными правами (ст. 50 ГПК). Исследование доказательств осуществляется судом вместе с лицами, участвующими

215

щими в деле. Оценка доказательств относится исключительно к компетенции суда (ст. 56 ГПК). В то же время необходимо отметить тесную связь всех сторон деятельности по доказыванию. Таким образом, судебное доказывание - это деятельность суда и лиц, участвующих в деле, по выявлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств, направленная на установление фактов и обстоятельств, имеющих значение для дела.

Субъекты доказывания. В свое время утверждалось, что «суд является основным субъектом доказывания»¹. Это соответствовало действующему в то время закону, который обязывал суд активно участвовать в доказательственной деятельности (ст. 50 ГПК в ред. 1964 г.). После внесения изменений в ст. 14, 50 ГПК² стало очевидным, что законодатель считает основными субъектами доказывания стороны и других лиц, участвующих в деле, освобождая суд от императивной обязанности «принимать

все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела» (ст. 14 ГПК - старая редакция).

Можно сказать, что основными субъектами доказывания являются лица, участвующие в деле. Стороны, третьи лица, заявители, заинтересованные лица активно участвуют как в собирании, так и в исследовании доказательств. Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений (ст. 50 ГПК). Это правило распространяется на лиц, участвующих в делах особого производства и в делах, возникающих из административных правоотношений. Непредставление этими лицами доказательств может повлечь для них неблагоприятные последствия. Прокурор и органы государственного управления имеют право представлять доказательства и участвовать в их исследовании. В своем заключении они должны проанализировать собранные по делу доказательства. В случаях возбуждения дела их главная задача состоит в том, чтобы собрать и представить в суд необходимые доказательства, а затем принять участие в их исследовании. Судебные представители (ст. 43-48 ГПК) также являются субъектами доказывания, они представляют доказательства и активно участвуют в их исследовании.

Таким образом, субъекты доказывания в части собирания и исследования - это стороны и другие участвующие в деле лица, а в части оценки доказательств - суд, который оценивает доказательства по внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении доказательств в их совокупности (ст. 56 ГПК в ред. 1995 г.).

1 Советский гражданский процесс. Л., 1984. С. 135 (автор главы – Д.М. Чечот)

2 См. ст. 14, 50 в ред. Федерального закона от 27 октября 1995 г. (СЗ РФ. 1995. № 6. Ст. 4596).

216

§ 4. ПРЕДМЕТ ДОКАЗЫВАНИЯ

Мы установили* кто и с помощью каких средств должен осуществлять доказывание. Теперь необходимо рассмотреть вопрос о том, что должно быть доказано, т.е. определить предмет доказывания. Закон устанавливает, что доказыванию подлежат обстоятельства, обосновывающие требования и возражения сторон, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела (ч. 1 ст. 49 ГПК). Следует отметить, что предмет доказывания включает сложную совокупность различных фактов и обстоятельств. Прежде всего предмет доказывания определяется юридическими фактами, лежащими в основании иска либо в основании возражений по нему. Таким образом, предмет доказывания в этих случаях «сориентирован» на норму материального права. Например, лицо, предъявившее иск о возмещении ущерба, причиненного здоровью, должно доказать, что ему действительно причинено увечье или иное повреждение здоровья; в результате этого повреждения он утратил заработок (доход), который имел либо определенно мог иметь; потерпевший был вынужден понести дополнительные расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств и т.д. (ч. 1 ст. 1085 ГК).

По виндикационному иску истец должен доказать факты, предусмотренные ст. 302 ГК, подтверждающие право собственности или право законного владения, подтверждающие, что имущество было из владения истца помимо его воли, и т.д. Закон иногда прямо перечисляет те юридические факты, которые для ответчика могут явиться основанием его возражений. Владелец источника повышенной опасности может сослаться на непреодолимую силу или умысел потерпевшего (ст. 1079 ГК), а в отдельных случаях - на грубую неосторожность самого потерпевшего (ст. 1083 ГК).

Таким образом, предмет доказывания определяется содержанием исковых требований и возражений сторон. Однако этим не исчерпывается предмет доказывания, так как закон прямо указывает на необходимость установления помимо оснований требований и возражений сторон и иных обстоятельств, имеющих значение для дела. Что это за обстоятельства? Во-первых, сами стороны не всегда в состоянии правильно определить основание своих требований или возражений и сослаться на все необходимые факты. В таком случае инициативу в определении предмета доказывания может проявить суд, он может включить в предмет доказывания и такие факты, на которые стороны не ссылаются. Во-вторых, в предмет доказывания включаются не только юридические факты материально-правового характера, но и факты процессуальные.

Так, по некоторым делам истец должен доказать факт соблюдения претензионного порядка. В случае заявления любого процессуального ходатайства (об отводе, о приостановлении производства, об оставлении заявления без рассмотрения и т.д.) лицо, участвующее в деле, должно доказать те

обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих процессуальных требований. В-третьих, в предмет доказывания входят и доказательственные факты, т.е. такие фактически обстоятельства, которые используются в суде для установления искомых фактов, хотя сами по себе эти обстоятельства каких-либо материально-правовых последствий не влекут.

Вопрос о том, входят ли процессуальные обстоятельства и доказательственные факты в предмет доказывания, является спорным. Некоторые авторы считают, что в предмет доказывания входят только юридические факты материально-правового характера. Изложенная нами точка зрения в последние годы находит все больше сторонников. Необходимо иметь в виду, что в связи с разделением гражданского судопроизводства на три вида предмет доказывания в неисковых производствах определяется ст. 238 ГПК, которая прямо обязывает суд выяснить факты, связанные с правильностью и законностью действий административного органа.

Суд, в частности, должен проверить: производится ли взыскание на основании закона и уполномоченным на то органом или должностным лицом; был ли соблюден установленный порядок привлечения лица, к которому предъявлено требование, к выполнению возложенной на него обязанности; совершил ли оштрафованный нарушение и виновен ли он в совершении этого нарушения; не превышает ли наложенный штраф установленный предельный размер; учтены ли при определении размера штрафа тяжесть совершенного проступка, личность виновного и его имущественное положение и т.д.

В особом производстве предмет доказывания определяется основаниями требований заявителя и основаниями возражений заинтересованных лиц, если они были ими сделаны. Так, например, заявитель по делу об установлении факта иждивения, который необходим для получения наследства, должен доказать, что: а) он находился на иждивении наследодателя; б) иждивение было полным; в) иждивение продолжалось не менее одного года до смерти наследодателя; г) иждивенец является нетрудоспособным лицом (ст. 532 ГК). По делам об установлении некоторых юридических фактов заявитель должен помимо самого устанавливаемого юридического факта (например, факта регистрации рождения, смерти и т.д.) доказать факты, подтверждающие невозможность получения надлежащих документов либо невозможность восстановления утраченных документов (ст. 250 ГПК). В свою очередь, заинтересованные лица, привлеченные к делу особого производства, могут доказывать факты, положенные в основу их возражений. Так, например, по делу о признании лица недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия граждан, о признании которого недееспособным рассматривается дело, может доказывать, что, несмотря на наличие душевной болезни, ее характер не мешает ему понимать значение своих действий и руководить ими (ст. 27 ГК), в частности работать по специальности.

Таким образом, учитывая все виды судопроизводства гражданского процесса, а также характер всех подлежащих установлению обстоятельств, предмет доказывания следует определить как совокупность фактов, установление которых обеспечивает правильное, законное и обоснованное разрешение гражданского дела. Правильное определение предмета доказывания, т.е. круга тех фактов и обстоятельств, которые нужно установить по делу, имеет большое практическое значение для быстрого и правильного разрешения дела. Формирование предмета доказывания начинается уже в стадии возбуждения дела, продолжается в ходе подготовки дела и окончательно происходит в стадии судебного разбирательства. Стороны и другие лица, участвующие в деле, могут расширять или сужать круг фактов, входящих в предмет доказывания, в зависимости от изменения характера своих интересов (изменение основания или предмета иска, признание или отказ от иска, мировое соглашение и т.д.). В кассационной и надзорной инстанциях предмет доказывания может быть расширен за счет представления заинтересованными лицами дополнительных материалов.

Некоторые факты не входят в предмет доказывания, хотя без их установления невозможно правильное разрешение дела. Из этого следует, что предмет судебного познания не совпадает с предметом доказывания. В предмет судебного познания входят и такие факты, которые доказывать не нужно либо в силу их общеизвестности, либо в силу преюдиции. Общеизвестность факта определяется судом (ч. 1 ст. 55 ГПК). В ходе рассмотрения дела суд решает, можно ли признать факт общеизвестным, и если признает его таковым, то не требует от сторон или других лиц, ссылающихся на этот факт, представления доказательств в его подтверждение. Распространенность знаний о факте, да и значимость самого факта могут быть различными. Факты, связанные с событиями мировой истории (даты начала и конца Великой Отечественной войны, дата первого полета человека в космос и т.д.), известны

повсеместно. Следует, однако, учитывать, что с течением времени события известного рода утрачивают качество общеизвестности. Не все остается в памяти навсегда. Так, в конце 40-х и в начале 60-х годов были общеизвестны денежные реформы, но в настоящее время это известно далеко не всем, и в случае необходимости соответствующие факты должны быть установлены с помощью доказательств. Иногда общеизвестность факта вообще не носит повсеместного характера, она локальна, ограничена определенной местностью. Было бы неверным требовать от заинтересованных лиц обязательного представления доказательств в подтверждение таких фактов, поскольку их известность ограничена. Факт наводнения, землетрясения, лесного пожара или другого стихийного бедствия может быть достаточно известен именно в данной местности, и суд может признать подобные факты не нуждающимися в доказывании в силу их общеизвестности, сделав соответствующую ссылку на это в судебном решении.

Преюдиция (предрешение) исключает из предмета доказывания факты, которые уже были установлены в другом деле и закреплены вступившими в законную силу судебными постановлениями. Взаимной преюдицией связаны решение суда по одному гражданскому делу и решение суда по другому делу, решение суда по гражданскому делу и приговор по уголовному делу, приговор суда по уголовному делу и решение по гражданскому делу. Так, факты, установленные вступившим в законную силу решением суда по одному гражданскому делу, не доказываются при разбирательстве других гражданских дел, в которых участвуют те же лица (ч. 2 ст. 55 ГПК).

Часть 2 ст. 55 ГПК подчеркивает, что преюдиция распространяется лишь на тех лиц, которые участвовали в первоначальном деле.

Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого состоялся приговор, лишь по вопросам о том, имели ли место действия и совершены ли они данным лицом (ч. 3 ст. 55 ГПК). Закон подчеркивает, что преюдиция приговора по уголовному делу распространяется на гражданско-правовые последствия действий лица, в отношении которого состоялся приговор. На других лиц преюдиция фактов, установленных в приговоре, не распространяется. Так, факты, установленные приговором по уголовному делу об убийстве, не подлежат вторичному установлению при рассмотрении гражданского дела о возмещении ущерба в связи с потерей кормильца.

Преюдиция приговора ограничивается лишь двумя фактами: имели ли место действия и совершены ли они данным лицом. Все другие факты, установленные приговором, в том числе и вопрос об ответственности лица, преюдициального значения не имеют. Поэтому, если лицо освобождено от отбытия уголовного наказания ввиду акта амнистии, это обстоятельство не исключает рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства вопроса о его гражданско-правовой ответственности. Одновременно имеет место преюдиция судебного решения по отношению к уголовному делу. Вступившее в законную силу решение, определение или постановление суда по гражданскому делу обязательно для суда, прокурора, следователя и лица, производящего дознание при производстве по уголовному делу, только по вопросу о том, имелось ли событие или действие, но не в отношении виновности обвиняемого (ст. 28 УПК). Так, например, при рассмотрении гражданского дела о возмещении вреда, причиненного источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК), установленные судом факты дорожно-транспортного происшествия и управления транспортным средством в момент происшествия ответчиком, не должны вторично доказываться при рассмотрении уголовного дела, возбужденного против ответчика.

§ 5. ОБЩИЕ ПРАВИЛА ДОКАЗЫВАНИЯ

Доказательственная деятельность подробно регламентируется законом и введена в четкие процессуальные рамки. Эта деятельность направляется общими принципами процесса (состязательность, непосредственность и т.д.) и детализируется на всех стадиях процесса. Каждое действие суда или лиц, участвующих в деле, по собиранию, исследованию или оценке доказательств подчиняется процессуальным правилам. В ряду этих правил особое место занимают общие правила доказывания:

- относимость доказательств;
- допустимость доказательств
- распределение обязанностей по доказыванию.

Правило относимости обязывает суд принимать в процесс только те из представляемых доказательств, которые имеют значение для дела (ст. 53 ГПК), т.е. относятся к делу. Доказательство

тогда имеет значение для дела, когда оно может иметь связи с искомymi фактами, входящими в предмет доказывания. Задача суда состоит в том, чтобы привлечь в дело все необходимые, имеющие значение для дела доказательства и одновременно не допустить загромождения его материалами и фактическими данными, которые к делу не относятся. Правило относимости тесно связано с предметом доказывания. В состав предмета доказывания должны включаться лишь такие факты и обстоятельства, которые имеют значение для дела, т.е. позволяют на их основе разрешить спор, установить необходимый факт и т.д. Так, например, если по делу о лишении родительских прав, или по делу о выселении ввиду невозможности совместного проживания, либо по делу о восстановлении уволенного за прогул суд должен исследовать обстоятельства, характеризующие личность и поведение ответчика или истца, то по иску о взыскании долга исследование подобных обстоятельств не имеет значения для дела.

В ходе подготовки дела к судебному разбирательству судья обязан отобрать все относящиеся к делу фактические данные. Эта же обязанность лежит на суде и в стадии судебного разбирательства. Закон прямо обязывает председательствующего устранять из дела все не имеющее отношения к рассматриваемому делу (ч. 2 ст. 145 ГПК). Стороны и другие лица, участвующие в деле, ссылаясь на определенные фактические данные и средства доказывания, обязаны указать на содержание этих данных или средств доказывания, чтобы суд мог решить об их относимости к делу. Так, лицо, представляющее письменное доказательство или ходатайствующее о его истребовании, обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть им установлены (ст. 63 ГПК).

Такое же правило действует в отношении свидетельских показаний (ст. 61 ГПК), вещественных доказательств (ст. 68 ГПК).

Правило относимости обязывает суд выяснить и исследовать все относящиеся к делу факты и обстоятельства. Полнота материалов дела позволяет избежать ошибок при обосновании судебного решения. Одновременно нужно иметь в виду, что средств доказывания соответствующих фактов может быть очень много. Свидетелями несчастного случая на улице могут быть несколько десятков человек; большое число людей могут дать свидетельские показания о взаимоотношениях между родителями (при разрешении спора о передаче ребенка на воспитание от одного родителя к другому) и т.д. Есть ли необходимость всех возможных свидетелей вызывать в суд? Задача суда состоит в том, чтобы выявить те из возможных средств доказывания, которые наиболее близко и непосредственно связаны с искомymi фактами, с тем, однако, чтобы их количество было достаточным для достоверного установления этих фактов. Относимость доказательств определяется судом на основании судейского убеждения, основанного на анализе всех материалов рассматриваемого дела.

Правило допустимости устанавливает, что обстоятельства дела, которые по закону должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими средствами доказывания (ст. 54 ГПК). Допустимость в гражданском процессе неразрывно связана с установленными в гражданском праве формами сделок и последствиями несоблюдения установленной законом формы. Если бы законодатель не установил соответствующих правил о формах сделок в области гражданских правоотношений, правило допустимости в гражданском процессе было бы излишним. Как известно, несоблюдение требуемой законом формы при заключении сделки влечет недействительность сделки в случаях, прямо указанных в законе. Так, например, договор купли-продажи дома (недвижимости) должен быть совершен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами (п. 2 ст. 434 ГК). Несоблюдение формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность (ст. 550 ГК). Несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки (ч. 3 ст. 162 ГК).

В тех случаях, когда закон прямо не говорит о недействительности, несоблюдение формы заключения сделки влечет невозможность использования сторонами отдельных средств доказывания в соответствии с ч. 1 ст. 162 ГК, где говорится, что «несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства».

Договор займа, например, должен быть заключен между гражданами в простой письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случае, когда займодавцем является юридическое лицо, - независимо от суммы (ч. 1 ст. 808 ГК). Если договор займа должен быть совершен в письменной форме (ст. 808 ГК), его оспаривание по безденежности путем свидетельских показаний не допускается, за исключением случаев, когда

договор был заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с залогодавцем или стечения тяжелых обстоятельств (ч. 2 ст. 812 ГК).

По сравнению с правилом относимости правило допустимости носит более узкий характер. Относимость касается как фактических данных, так и средств доказывания; Относимость является общим правилом, а допустимость - его своеобразным дополнением. Доказательство может, например, относиться к делу (свидетель присутствовал при заключении договора займа на сумму, равную 20 минимальных размеров оплаты труда), но его нельзя допустить в процесс, так как закон разрешает подтверждать этот факт в суде только письменными доказательствами (ст. 162 ГК). Если правило относимости связывает суд относительно определенно, то правило допустимости имеет императивный характер. Суд не может допустить или не допустить по своему усмотрению свидетельские показания, он обязан в силу прямого указания закона исключить из сферы доказывания отдельные средства доказывания независимо от их содержания и значения для дела.

Правила распределения обязанностей по доказыванию основаны на общем положении: обязанность доказывания возлагается на лицо, которое выдвигает соответствующее требование или возражение. В отличие от уголовного процесса, в котором действует презумпция (предположение) невиновности, в силу которой обязанность доказывания вины обвиняемого лежит на обвинителе, в гражданском процессе действует презумпция неответственности, в силу которой обязанность доказывания фактов, свидетельствующих о совершении ответчиком нарушения права, лежит на истце¹. Если истец не сможет представить доказательств, подтверждающих его требование, а инициатива суда в этом направлении также не дала результатов, в иске должно быть отказано в соответствии с требованиями ст. 50 ГПК. В отдельных случаях, предусмотренных законом, обязанности по доказыванию распределяются особым образом в силу установленной доказательственной презумпции. Так, например, установлены: презумпция вины причинителя вреда (ч. 2 ст. 1064 ГК); презумпция вины распространителя порочащих сведений (ч. 1 ст. 152 ГК) и др. Действие презумпции не освобождает лицо от обязанностей доказыва

1 Впервые это мнение было высказано К.С. Юдепесоном (см. • Юдельсон К.С. Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 1952. С. 249, прим. 2).

223

г

ния вообще, но перераспределяет эти обязанности особым образом, возлагая обязанность доказывания некоторых фактов на ответчика. Истец должен доказать наличие условий, необходимых для применения презумпции. Потерпевший, например, должен доказать, что ему действительно причинен материальный ущерб и ущерб является результатом действий ответчика. С этого момента начинает действовать презумпция вины ответчика, и именно он должен доказать, что вред причинен не по его вине. Действие презумпции имеет прежде всего процессуальное значение, так как перераспределяет обязанности по доказыванию, но в отдельных случаях применение презумпции может влечь материально-правовые последствия. Если причинитель вреда (ответчик) не сможет доказать отсутствие вины в своих действиях, суд должен удовлетворить иск, хотя у него может и не быть прямых доказательств вины причинителя. В основу такого судебного решения будет положена законная презумпция. Презумпция, предусмотренная законом, опровержима. Все заинтересованные лица вправе оспаривать предположение, сформулированное в законе, и доказывать его необоснованность. Суд должен использовать действие презумпций для активизации доказательственной деятельности заинтересованных лиц, в то же время стремясь к установлению обстоятельств дела в полном соответствии с действительностью.

§ 6. ПРОЦЕСС ДОКАЗЫВАНИЯ

Процесс доказывания складывается из трех направлений доказательственной деятельности, которые мы анализируем в соответствующей последовательности, имея в виду, что все эти направления неразрывно связаны между собой.

Выявление, собирание и представление доказательств. В соответствии с принципом состязательности выявлять, собирать и представлять доказательства должны стороны, жалобщики, заявители и другие лица, участвующие в деле. Суд может помогать этим лицам, а в необходимых случаях действовать по своей инициативе (ст. 50 ГПК). В исковом заявлении истец должен указать на обстоятельства, на которых он основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства (п. 4 ст. 126 ГПК). По делам особого производства закон обязывает

заявителей представлять соответствующие доказательства уже при подаче заявления (ст. 250, 253, 259, 265 ГПК). Если в исковом заявлении, жалобе или заявлении по делам особого производства имеются недостатки, связанные с представлением доказательств, судья применительно к ст. 130 ГПК дает истцам, жалобщикам или заявителям срок, необходимый для исправления недостатков, одновременно принимая меры по истребованию необходимых доказательств от своего имени.

224

Подготовка дела к судебному разбирательству в значительной степени связана с выявлением, собиранием и представлением доказательств. В соответствии со ст. 141, 142 ГПК судья опрашивает истца по существу исковых требований, выясняет у него возможные возражения со стороны ответчика, предлагает в случае необходимости представить дополнительные доказательства. Судья разрешает вопрос о вызове свидетелей, производстве экспертизы и т.д. Особые меры по собиранию доказательств в этой стадии судья осуществляет по делам особого производства (ст. 254, 260, 266, 276 ГПК). Доказательства выявляются, собираются и представляются в стадии судебного разбирательства. Начиная с подготовительной части и до вынесения решения по делу заинтересованные лица, а также суд могут принимать меры по привлечению в процесс доказательств, которые не были предъявлены в суд в стадиях возбуждения или подготовки дела. Если во время прений или заключения прокурора, а также в момент вынесения решения суд признает необходимым выяснить новые обстоятельства или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу (ст. 188, 194 ГПК). В кассационную и надзорную инстанции заинтересованные лица могут представить новые материалы.

Первое направление доказательственной деятельности связано с двумя особыми случаями выявления и фиксации доказательств.

Судебное поручение применяется в тех случаях, когда необходимые для дела доказательства находятся в другой местности. Суд, рассматривающий дело, может поручить суду по месту нахождения доказательств произвести процессуальные действия по выявлению, собиранию и исследованию необходимых доказательств. В определении о судебном поручении излагается существо рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, и доказательства, которые нужно собрать. Судебное поручение обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть исполнено в срок до десяти дней (ст. 51 ГПК). Выполняя судебное поручение, суд выявляет относящиеся к делу доказательства, а затем исследует их в своем судебном заседании с вызовом всех участвующих в деле лиц, неявка которых не препятствует выполнению поручения. Свидетели допрашиваются по поводу тех обстоятельств, которые должны быть выяснены, и их показания фиксируют в протоколе судебного заседания. Вещественные доказательства осматриваются с занесением результатов осмотра в протокол, эксперты дают заключение. Все собранные по делу материалы (протоколы, письменные доказательства, письменные заключения экспертов и т.д.) немедленно направляются в суд, рассматривающий дело. Если лица, участвующие в деле, а также свидетели, дававшие показания суду, выполнявшему поручение, явятся в суд, рассматривающий дело, они дают объяснения и показания в общем порядке (ст. 52 ГПК).

225

Обеспечение доказательств. В некоторых случаях лица, заинтересованные в представлении доказательств, опасаются, что это может оказаться для них невозможным или затруднительным (свидетель может уехать в командировку, лечь в больницу, вещественное доказательство может изменить свой внешний вид, качество, свойство и т.д.) - В этом случае они могут просить суд об обеспечении доказательств (ст. 57 ГПК). Обеспечение доказательств - особый способ их фиксирования, применяемый до исследования доказательств в судебном заседании, если есть основания опасаться, что их представление суду в дальнейшем станет невозможным или затруднительным. До возбуждения дела в суде доказательство обеспечивается нотариальными конторами, а после возбуждения дела - тем судом, в районе деятельности которого должны быть совершены процессуальные действия по обеспечению доказательств (ч. 2 ст. 57, 58 ГПК). Заявление об обеспечении доказательств подается сторонами и другими лицами, участвующими в деле, с указанием, какие доказательства нужно обеспечить, в подтверждение каких обстоятельств нужны доказательства, по какой причине заявитель обращается с просьбой, а также для какого дела доказательства необходимы (ч. 1 ст. 58 ГПК). Обеспечение доказательств производится судьей. Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте обеспечения доказательств, но их неявка не препятствует рассмотрению заявления.

Протоколы и все собранные по делу материалы пересылаются в суд, рассматривающий дело (ст. 59 ГПК).

Исследование доказательств. Исследование судебного доказательства - это его непосредственное восприятие, проверка одного доказательства с помощью других, выявление и устранение противоречий, если они имеются в представленных доказательствах. Доказательства исследуются судом и лицами, участвующими в деле. Суд возглавляет деятельность по исследованию доказательств. Он заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле, допрашивает свидетелей и экспертов, знакомится с письменными и вещественными доказательствами (ст. 146 ГПК). Одновременно доказательства должны быть исследованы всеми лицами, участвующими в деле. Взаимосвязь действий суда по исследованию доказательств с действиями лиц, участвующих в деле, - важное условие достижения успеха в выяснении и установлении фактов и обстоятельств, имеющих значение для дела.

Исследование доказательств производится различными способами, применение которых зависит от вида соответствующего средства доказывания. Объяснения сторон и третьих лиц заслушиваются судом (ст. 166 ГПК), причем суд и лица, участвующие в деле, могут задавать сторонам и третьим лицам вопросы. Свидетели и эксперты допрашиваются (ст. 168, 180 ГПК); в случае необходимости суд может произвести вторичный допрос, а также провести очную ставку между свидетелями для выяснения

226

противоречий в их показаниях (ст. 171 ГПК). Письменные доказательства, письменные объяснения лиц, участвующих в деле, а также письменные материалы, полученные с помощью судебного поручения или в результате обеспечения доказательств, оглашаются в судебном заседании и предъявляются для ознакомления лицам, участвующим в деле, судебным представителям, а в необходимых случаях - экспертам и свидетелям (ст. 166, 175 ГПК). Вещественные доказательства осматриваются судом, предъявляются для ознакомления лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях - экспертам и свидетелям (ст. 178 ГПК). Осмотр на месте применяется для исследования доказательств, которые затруднительно доставить в зал судебного заседания. К протоколу могут быть приложены составленные или проверенные при осмотре планы, чертежи, схемы. При осмотре могут присутствовать лица, участвующие в деле, а в необходимых случаях - свидетели и эксперты (ст. 179 ГПК).

Оценка доказательств - завершающий этап процесса доказывания. Это третье направление доказательственной деятельности неразрывно связано с двумя первыми. Уже при возбуждении дела, а затем в ходе подготовки к судебному разбирательству судья предварительно оценивает представляемые доказательства на основании правила относимости: имеющие значение принимает, а не относящиеся к делу устраняет. Оценочное суждение судьи или суда о недостаточности или недостоверности доказательств, имеющих в деле, влечет определение суда об истребовании дополнительных доказательств, принятии мер по проверке представленных доказательств и т.п. Оценочные суждения суда о силе, значении и достоверности доказательств, такие же суждения лиц, участвующих в деле, являются неотъемлемой частью процесса судебного доказывания. Однако указанные суждения хотя и носят оценочный характер, не являются оценкой доказательств в том смысле, как ее понимает закон. Это - предварительные суждения, но не их окончательная оценка. Оценка доказательств - это имеющее правовое последствие окончательное суждение суда о достоверности, силе и значении доказательства, зафиксированное в соответствующем судебном постановлении. Закон устанавливает, что оценка доказательств судом происходит по внутреннему убеждению, основанному на всестороннем полном рассмотрении в судебном заседании всех обстоятельств дела в их совокупности (ч. 1 ст. 56 ГПК).

Таким образом, доказательства оцениваются только судом после того, как все дело было рассмотрено в судебном заседании и есть возможность оценить каждое доказательство отдельно; а также в совокупности с другими доказательствами. Субъект оценки - суд (судья); место и момент оценки - совещательная комната, вынесение решения; процессуальная форма оценки - мотивировочная часть судебного решения (ч. 4 ст. 197 ГПК). Суждение суда об оценке доказательств имеет правовые последствия, оно вступает в силу вместе со всем решением и приобретает силу преюдиции (ч. 3 ст. 208 ГПК). Оценивая доказательство, суд прежде всего

227

определяет его достоверность, т.е. соответствие доказательства объективной действительности. Необходимо оценить источник доказательства, который может заслуживать доверия, а может и не заслуживать его. Так, например, свидетель или эксперт, дающий показания по специальному научно-

техническому вопросу, может не заслуживать доверия, так как при перекрестном допросе выяснилась его некомпетентность в соответствующей отрасли знания. Необходимо, далее, оценить сведения, которые были получены из соответствующего источника, сопоставить их с другими сведениями об этом же факте. Для оценки достоверности доказательства имеет значение степень заинтересованности лица, дающего показания. Родственные, дружеские или враждебные отношения могут отразиться на достоверности сведений, сообщаемых суду свидетелем, стороной или другим лицом. Судебное доказательство необходимо также оценить с точки зрения его силы и значения для дела, т.е. с точки зрения того, насколько данное доказательство само по себе или в совокупности с другими способно убедить в существовании искомых фактов.

В основе оценки судебных доказательств лежит внутреннее, судейское, убеждение. Убеждение суда, будучи свободным, одновременно обусловлено законом. Оно складывается постепенно, в результате познания судом всех обстоятельств дела, и фиксируется в установленных законом процессуальных формах. Оценка доказательств не может быть безотчетной и интуитивной, она должна быть мотивированной, а мотивы оценки должны найти отражение в письменном документе - судебном решении. Отвергая, например, доказательство ввиду его недостоверности, суд обязан объяснить свое суждение по этому вопросу. В противном случае лица, участвующие в деле, а также вышестоящий суд не могут знать, по каким основаниям суд принял одни доказательства и отверг другие. Свобода суда в оценке доказательств и его независимость в решении вопросов факта и права обеспечивается следующим процессуальным правилом: «Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы» (ч. 2 ст. 56 ГПК). Любое доказательство независимо от его внешней авторитетности или неавторитетности суд может принять или отвергнуть, если объективное содержание доказательства соответствует фактическим обстоятельствам дела. Даже заключение эксперта необязательно для суда и оценивается им по общим правилам оценки всех доказательств (ст. 78 ГПК).

§ 7. СРЕДСТВА ДОКАЗЫВАНИЯ

Под средством доказывания понимается предусмотренная законом форма сведений об обстоятельствах, имеющих значение для разрешения спора. К средствам доказывания действующее процессуальное законодательство (ч. 2 ст. 49 ГПК) относит объяснения сторон и третьих лиц, сви

228

детельские показания, письменные доказательства, вещественные доказательства и заключения экспертов.

В соответствии с принципом процессуального формализма, значение которого заключается в строгой регламентации гражданского процесса, перечень средств доказывания является исчерпывающим. Только на основании исследования и оценки указанных в ч. 2 ст. 49 средств суд может устанавливать обстоятельства, имеющие значение для дела.

Общность требований к судебным доказательствам (относимость, допустимость, достаточность и достоверность), единство правил исследования и оценки не умаляют специфики каждого средства доказывания. Знание особенностей содержания и процессуальной формы отдельных видов доказательств позволяет правильно определить условия и порядок их собирания, восприятия, а также особенности исследования и оценки.

1. Объяснения сторон и третьих лиц. Лица, имеющие материально-правовой интерес в исходе дела (стороны и третьи лица в исковом производстве; жалобщик, органы власти и должностные лица, чьи действия и решения обжалуются, в производстве по делам, возникающим из административно-правовых отношений; заявитель (жалобщик) и заинтересованные лица по делам особого производства), являются предполагаемыми субъектами спорного материального правоотношения. Указанные лица обладают не только мнением о возникшем споре, но и сведениями о фактах, имеющими значение для разрешения судом дела по существу. Поэтому действия сторон и третьих лиц можно разделить на следующие моменты: 1) реализация процессуальных прав, связанных с движением процесса (признание иска, заявление ходатайств и высказывание мнений по поводу разрешаемых судом процессуальных вопросов, участие в исследовании доказательственного материала и т.п.), 2) представление личных доказательств (объяснений) 1.

1 Процессуальное право дореволюционной России рассматривало объяснения тяжущихся исключительно как способ совершения отдельных процессуальных действий (совершение распорядительных действий, заявление ходатайств и отводов, участие в исследовании доказательств и др.). Основываясь на древнеримском тезисе о невозможности тяжущегося свидетельствовать в своем же

деле, законодательство и доктрина признавали аксиоматично недопустимым использование сообщений сторон об обстоятельствах дела в качестве доказательств. «Показания самих тяжущихся не могут.. возбуждать доверия. Тяжущиеся, будучи заинтересованы в выигрыше процесса, редко сохраняют способность беспристрастного изложения фактов, на которых основывают свои права» (Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 238). Доказательственная сила признавалась только за показаниями сторон, даваемыми под присягой, а также признанием факта. Засвидетельствованный под присягой факт рассматривался как бесспорно установленный и не подлежал опровержению, равно как и отказ от принесения присяги безусловно устанавливал обстоятельство в том виде, в каком оно излагалось противной стороной.

229

Под объяснениями сторон и третьих лиц следует понимать сообщение суду сведений об обстоятельствах, имеющих значение для дела. Например, истец по иску о возмещении вреда здоровью, причиненного в результате дорожно-транспортного происшествия, может рассказать, где и каким образом произошла авария. Ответчик по иску о разделе имущества супругов может сообщить сведения о том, что спорное имущество или его часть были приобретены им до брака. Лицо, обжалующее решение сотрудника ГИБДД о наложении штрафа за нарушение правил дорожного движения, может рассказать о том, что, например, выезд на встречную полосу был вызван ремонтом дороги. Заинтересованное лицо по делу об объявлении гражданина умершим может сообщить суду информацию о том, что гражданин жив и находится в длительном путешествии.

В отличие от высказывания мнений по вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, и совершения иных процессуальных действий, объяснениями является только представление информации о фактах. Учитывая однородность процессуальной формы совершаемых сторонами и третьими лицами процессуальных действий и сообщаемых суду сведений о фактах (устные либо письменные высказывания), вычленение объяснений как средства доказывания возможно лишь на основе анализа содержания заявления (выступления). Так, высказывание ответчика о том, что «требование о взыскании с него задолженности по кредитному договору не подлежит удовлетворению, поскольку истцом представлена подложная долговая расписка, а в действительности обязательство было им исполнено в прошлом году», является доказательством (объяснением) только в части сообщения сведений о факте исполнения обязательства. Иными словами, не должны рассматриваться как судебные доказательства соображения сторон и третьих лиц, содержащие указание на факты и доказательства, оценку доказательств, правовую оценку обстоятельств дела.

Исходя из содержания ч. 1 ст. 30 ГПК объяснения могут быть даны как устно, так и письменно.

Принимая во внимание, что объяснение является личным доказательством, оно может быть дано только самими сторонами и третьими лицами. Не может быть положено в основу решения суда объяснение, данное судебным представителем стороны или третьего лица.

Объяснения сторон и третьих лиц могут быть представлены на любой стадии гражданского процесса, в которых допускается представление доказательств. Поэтому объяснения не могут быть даны сторонами и третьими лицами в стадии пересмотра судебных постановлений в порядке надзора, поскольку в этой стадии проверяется только законность судебного акта, но не его обоснованность.

Объяснения сторон и третьих лиц являются одним из предусмотренных законом средств доказывания. В соответствии с ч. 1 ст. 60 ГПК обь

230

яснения «подлежат проверке и оценке наряду с другими собранными по делу доказательствами». Материальная и процессуальная заинтересованность сторон и третьих лиц в исходе дела обуславливают необходимость тщательной проверки объяснений.

В соответствии с ч. 2 ст. 60 ГПК сторона может признать факт, на котором другая сторона основывает свои требования или возражения. Такое признание освобождает сторону от дальнейшего доказывания признанного факта'.

Правовую природу признания факта определяют состязательность и диспозитивность гражданского процесса. Признание как распорядительное действие возможно только в состязательном судопроизводстве с формальной истиной. Так, состязательность уголовного судопроизводства не снимает с обвинителя обязанности доказать вину обвиняемого в силу жесткой презумпции невиновности. У подсудимого нет права освободить противную сторону от обязанности доказывания.

Право на признание факта принадлежит только сторонам, а также (в соответствии со ст. 37 ГПК) - третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования. Субъектом признания факта может быть только надлежащая сторона. Признание обязательно для всех процессуальных правопреемников.

Признание факта по своей природе не является судебным доказательством, поскольку не содержит в себе информации, а представляет волеизъявление стороны признать достоверным обстоятельство, бремя доказывания которого лежит на противной стороне.

Признание - это распорядительное действие. Сторона распоряжается процессуальным правом, заключающимся в возможности освободить противную сторону от доказывания обстоятельства, имеющего значение для разрешения дела.

Коль скоро признание факта - действие, направленное на распоряжение процессуальным правом, то его совершение возможно только лицом, участвующим в деле, каковым можно стать только после возбуждения гражданского дела. Без иска и вне процесса нет истца и ответчика, иными словами, нет лиц, обладающих процессуальными правами и обязанностями и способных ими распорядиться, тем более что признание не самодостаточно и требует принятия судом. Поэтому внесудебное признание является обстоятельством, юридически значимым в определенных законом

1 Институт признания факта, существующий со времен римского права (по которому в предмет доказывания включались только спорные факты), недостаточно разработан в действующем процессуальном законодательстве и доктрине. Например, в законе не сформулированы требования о действительности признанного факта только в отношении лица, его сделавшего; не существует легального решения проблемы делимости квалифицированного признания и т.д.

231

случаях¹. Признание факта не следует смешивать с признанием иска. Признание иска есть признание предмета иска (исковых требований), а не признание всего иска (и предмета, и основания). При признании иска абсолютно безразлично (в правовом смысле), признает ли ответчик обстоятельства, на которых истец основывает свои требования. Судебное решение об удовлетворении иска на основе его признания ответчиком не создает преюдициальной силы обстоятельствам, указанным истцом, но не исследовавшимся в судебном разбирательстве. Преюдициальность может возникнуть только вследствие особого признания ответчиком указанных обстоятельств (признания факта).

Признание факта, будучи процессуальным действием, должно быть совершено с соблюдением предусмотренной законом формы - само заявление может быть сделано как письменно, так и устно, однако оно должно быть оглашено в судебном заседании, занесено в протокол, и сторона, сделавшая признание, должна расписаться под соответствующей записью в протоколе. Признающей стороне судом должны быть разъяснены существо и последствия совершаемого распорядительного действия. Признание является всегда деятельным заявлением, не допускается придание молчанию характера признания².

Действующее процессуальное законодательство РФ допускает судебное признание. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 65 и ч. 1 ст. 70 ГПК в отношении стороны, удерживающей у себя и не представляющей по требованию суда письменные или вещественные доказательства, суд вправе установить, что содержащиеся в них сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, стороной признаны. Допущение указанной функции следует рассматривать как установление оправданной косвенной санкции за злоупотребление стороной правом по доказыванию.

Судебное признание по действующему процессуальному законодательству РФ допускается в стадии судебного разбирательства и в стадии кассационного обжалования.

Принято различать объект и содержание признания. Объектом признания являются те обстоятельства, которые могут быть признаны стороной,

¹ Иногда признание того или иного факта является самостоятельным юридическим фактом и может входить в предмет доказывания по делу (например, признание факта отцовства устанавливается в соответствующем деле особого производства, а факт признания долга будет иметь самостоятельное правовое значение, поскольку закон связывает с ним перерыв течения срока исковой давности)

2 Противоположный подход укоренился в странах а Anglo-американской системы права. Так, процессуальное право США весьма последовательно придерживается правила, согласно которому «если ответчик оставил без внимания какие-нибудь из утверждения противника, это будет расценено как признание» (Пучинский В К Гражданский процесс США М, 1985 С 26)

232

а содержание признание - это конкретное обстоятельство, ставшее бесспорным вследствие признания, причем в том виде, в котором оно соответствует действительному волеизъявлению признавшего и требованиям законодательства. Объектом признания могут быть только юридические факты, входящие в предмет доказывания по рассматриваемому судом делу. К таковым следует относить факты, обуславливающие возникновение, изменение и прекращение как материальных, так и процессуальных прав и обязанностей. Объектом признания может быть только фактическое обстоятельство, но не его правовая квалификация.

Необходимым свойством фактов, которые могут быть признаны, должно быть отсутствие императивных норм закона, предусматривающих особый порядок установления обстоятельств дела. Например, объектом признания не могут быть правоспособность и дееспособность (законодательство устанавливает специальный порядок констатации прав состояния). Недопустимо признание и в отношении вещных прав на недвижимое имущество, поскольку возникновение вещных прав императивными нормами закона связывается с государственной регистрацией этих прав.

2. Показания свидетелей. В соответствии с ч. 1 ст. 61 ГПК свидетелем может быть любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу. Свидетелем может быть как лицо, которое лично воспринимало обстоятельство действительности, так и лицо, которое обладает сведениями, полученными от других лиц. Российское процессуальное право не знает присущего англосаксонскому праву деления свидетелей на лиц, лично видевших устанавливаемый факт либо слышавших об обстоятельстве от других лиц. Способ получения информации (личный или опосредованный) об обстоятельствах, имеющих значение для дела, влияет на исследование и оценку достоверности доказательства, но никак не на его допустимость.

Свидетелем может быть только физическое лицо вне зависимости от его гражданства. Возможность быть свидетелем определяется прежде всего способностью лица правильно воспринимать факты и давать о них правильные показания. В противном случае в соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 61 ГПК лицо не может быть вызвано и допрошено в качестве свидетеля.

В качестве свидетеля также не могут быть вызваны и допрошены: представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника (п. 1 ч. 2 ст. 61 ГПК); судья - об обстоятельствах обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного постановления, священнослужители - об обстоятельствах, которые им стали известны на исповеди. В силу ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых должен быть оп

233

ределен федеральным законом. Кроме того, в соответствии с нормами международного права дипломаты и работники консульских учреждений пользуются юрисдикционными иммунитетами.

В доктрине процессуального права признается, что свидетелем может быть только лицо, юридически не заинтересованное в исходе судебного дела. Наличие юридической заинтересованности является основанием для вступления такого лица в процесс в качестве лица, участвующего в деле. Иная (неюридическая) заинтересованность (служебная зависимость, личная неприязнь или, наоборот, расположение, дальние родственные отношения и т.п.) не является препятствием для участия гражданина в деле в качестве свидетеля. Однако необходимо иметь в виду, что и неюридическая заинтересованность свидетеля имеет определенное значение. В соответствии с ч. 1 ст. 170 ГПК председательствующий выявляет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле. Очевидно, что личное отношение свидетеля к участникам процесса должно быть принято во внимание при исследовании и оценке показаний.

Являясь участником гражданского процесса, свидетель обладает комплексом процессуальных прав и обязанностей. В соответствии с ч. 1 ст. 62 лицо, вызванное в качестве свидетеля, обязано явиться в суд и дать правдивые показания. Эти две обязанности рассматриваются как гражданский долг человека¹. В случае отказа либо уклонения от дачи показания лицо может быть привлечено к уголовной ответственности по ст. 308 УК РФ, а за дачу заведомо ложного показания - по ст. 307 УК РФ. Свидетель, не владеющий языком, на котором ведется судопроизводство, вправе давать показания на родном языке, а суд обязан обеспечить участие в деле переводчика (ч. 2 ст. 8 ГПК). В соответствии со ст. 172 ГПК свидетель при даче показаний может пользоваться письменными заметками в тех случаях, когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в

памяти. Эти заметки предъявляются суду и лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу по определению суда.

3. Письменные доказательства. Исторически сложилось, что полного определения письменных доказательств в российском процессуальном законодательстве не содержится. Такое определение отсутствует в действующем ГПК, его не было ни в ГПК РСФСР 1923 г., ни в российском уставе гражданского судопроизводства 1864 г. Однако доктрина и судебная практика выработали весьма устойчивый подход к определению данного средства доказывания, под которым понимаются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, акты, договоры, справки, деловая и личная корреспонденция, иные документы и материалы, полученные любым способом (ч. 1 ст. 63 ГПК, ч. 1 ст. 60 АПК РФ) ¹.

Весьма точно отражает существо письменных доказательств определение В.И. Коломыцева: «Письменное доказательство - человеческая мысль, застывшая в определенной форме»². Не имеют значения характер и качество вещественной основы письменных доказательств. Это может быть любой материал (бумага, дерево, металл, ткань), способный сохранить нанесенные на него письменные знаки (буквы, цифры, ноты, условные знаки, шрифт Брайля). Способ нанесения письменных знаков (химический или механический) должен обеспечивать доступность восприятия - «документ должен быть человекочитаемым»³.

Большинство авторов относит письменные доказательства к личным доказательствам, поскольку определяющим является источник сведений о фактах - автор документа. Следует, однако, отметить, что не являются письменным доказательством объяснения сторон и третьих лиц, а также показания свидетелей, полученные в порядке обеспечения доказательств (ст. 57-59 ГПК) или выполнения судебного поручения (ст. 51, 52 ГПК).

К письменным доказательствам относятся: документы, акты, письма делового и личного характера. При этом следует учитывать, что вышеуказанный перечень, содержащийся в ч. 1 ст. 63 ГПК, является исчерпывающим. Под актами принято понимать постановления органов государственной власти и юрисдикционных органов (постановления судов, решения комиссий по трудовым спорам, акты гражданского состояния и т.п.). Закон предъявляет специальные требования к компетентному органу и порядку вынесения, юридической силе, порядку обжалования, содержанию и форме акта. Документами являются письменные носители, удостоверяющие юридические факты, а также факты, связанные с совершением юридически значимых действий (паспорт, трудовая книжка, договор, платежные документы и т.п.). К числу письменных доказательств относятся

1 См., напр.: Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР. / Под ред. М.К. Треушникова. М., 1997. С. 97.

234

1 Известный дореволюционный процессуалист профессор Васьковский писал, что письменными доказательствами называются «телесные предметы, заключающие в себе выраженные при помощи письмен (т.е. условных знаков, употребляемых для выражения мыслей: буквы, стенографические или телеграфные знаки, шифры и пр.) сообщения касательно обстоятельств разбираемого дела» (Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 256).

г Коломыцев В.И. Письменные доказательства по гражданским делам. М., 1978. С. 10. См. также тезис Е.В. Васьковского: «Процессуальное значение письменных доказательств обусловлено их идейным содержанием: они заключают в себе чьи-либо сообщения, т.е. мысли, которые могут быть восприняты другими лицами и, в частности, судьями. Поэтому документы без такого содержания, например, образцы подписи, вексельные бланки без текста, с одной подписью, не относятся к числу письменных доказательств, а являются вещественными доказательствами» (Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1917. С. 257).

3 Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 1997. С. 225.

235

также документы, полученные с помощью электронно-вычислительной техники. Письменные доказательства могут быть классифицированы по различным основаниям. По содержанию можно выделить распорядительные (завещание) и осведомительные (личная переписка) письменные доказательства, а по форме - формальные (вексель) и неформальные (расписка). В свою очередь, формальные письменные доказательства могут быть классифицированы на документы обязательной формы и содержания (свидетельство о регистрации акционерного общества, диплом об окончании

учебного заведения), нотариально удостоверенные документы (договор залога), а также документы, требующие регистрации в органах государственной власти и управления (договор купли-продажи недвижимости).

Соблюдение установленной законом формы документа не только имеет значение для действительности отношений, но и влияет на доказательственную силу данного и возможность использования иных средств доказывания. В некоторых случаях несоблюдение обязательной письменной формы влечет недопустимость использования свидетельских показаний. Более сложен вопрос правовой природы документа, составленного с нарушением императивных норм закона (например, неправильно составленный вексель). Следует полагать, что нарушение формы влечет потерю свойства бесспорности документа, однако сохраняет доказательственную силу в отношении других фактов (например, факта передачи денег, наличия правоотношения между сторонами и т.д.). Иными словами, при несоблюдении формы векселя стороны не могут ссылаться на абстрактный характер сделки, однако это не может означать отсутствие вообще какого-то правоотношения.

Документы можно подразделить на публичные или официальные (например, приговор суда, решение третейского суда, постановление административного органа, свидетельство о рождении, ордер на занятие жилого помещения) и частные или неофициальные (например, личные записи). Публичными должны рассматриваться документы, совершенные или засвидетельствованные в установленном законом порядке компетентным государственным или уполномоченным государством органом (мэрия, суд, нотариус). По мнению многих процессуалистов XIX в., публичные документы всегда имели большую силу, нежели неофициальные документы, и не могли быть опровергнуты свидетельскими показаниями¹. В соот

1 Так полагал, например, Анненков, писавший, что «скорее следует признать, что свидетельские показания не должны быть допускаемы, как доказательство, в замен актов присутственных мест, в случае утраты их» (Анненков К. Опыт комментария к уставу гражданского судопроизводства. СПб., 1880. Т. II. С. 152). Да и дореволюционная судебная практика очень последовательно и жестко рассматривала свидетельские показания как недопустимое доказательство при опровержении сведений, содержащихся в публичных письменных доказательствах (судебных актах, нотариально удостоверенных документах и т.п.).

236

ветствии с действующим российским законодательством недопустимость подмены официальных письменных доказательств неофициальными может быть установлена только по прямому указанию закона. Например, недопустимо установление фактов совершения лицом преступления иначе как с помощью оригинала либо удостоверенной копии приговора суда по уголовному делу. При рассмотрении дел об установлении усыновления ребенка иностранными гражданами разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка и его постоянное жительство на территории этого государства может быть установлено только с помощью надлежащим образом апостилированного или легализованного акта органа власти иностранного государства.

Письменные доказательства могут быть разделены на подлинные и копии. Письменные доказательства, как правило, представляются в подлиннике. Если представлена копия документа, суд вправе в случае необходимости потребовать представление подлинника (ч. 5 ст. 65 ГПК). После вступления решения суда в законную силу подлинные документы, имеющиеся в деле, по просьбе лиц, представивших эти документы, могут быть им возвращены с условием оставления в деле засвидетельствованной судьей копии документа.

Письменные доказательства могут быть представлены самими лицами, участвующими в деле. Иные лица, обладающие письменными доказательствами, необходимыми для исследования и оценки при рассмотрении и разрешении гражданского дела, обязаны их представить по запросу лица, участвующего в деле, которое вправе реализовать свое конституционное право на свободу доступа к информации (п. 4 ст. 29 Конституции РФ, Федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации»¹ и др.) либо по требованию суда.

Лицо, заявляющее в суде ходатайство об истребовании письменного доказательства, должно обозначить это доказательство, указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством, указать причины, препятствующие самостоятельному их получению, и основания, по которым оно считает, что доказательство находится у данного лица или организации (ч. 2 ст. 63 и ч. 1 ст. 64 ГПК). Ходатайство об истребовании доказательства может быть

заявлено как на стадии подготовки, так и на стадии судебного разбирательства. Письменные доказательства могут быть истребованы судом как у лиц, участвующих, так и у лиц, не участвующих в деле.

Суд может истребовать письменные доказательства непосредственно у обладателя документов, направив соответствующее определение гражданину или организации. Доказательство может быть истребовано посред

1 Федеральный закон от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ. // Российская газета 1995. 22 февраля.

237

F-1 A

ством выдачи лицу, участвующему в деле, запроса суда, а кроме того, суд может истребовать письменные доказательства, когда они находятся в другом городе или районе, через другой суд в порядке судебного поручения¹.

Лица, не имеющие возможности представить требуемое письменное доказательство или представить его в установленный судом срок, обязаны известить об этом суд с указанием причин. Процессуальный закон устанавливает достаточно жесткие санкции за неисполнение вышеуказанных обязанностей. Так, в случае неизвещения, а также если требование суда о представлении письменного доказательства не выполнено по причинам, признанным судом неуважительными, виновные должностные лица и граждане подвергаются штрафу в размере до 50 установленных законом минимальных размеров оплаты труда (МРОТ), а в случае неисполнения повторного и последующих требований суда - штрафу в размере до 100 МРОТ (ч. 3 ст. 65 ГПК).

Восприятие, исследование и оценка письменных доказательств происходят в процессе судебного разбирательства и направлены на изучение содержания письменных доказательств и проверку правильности отражаемых ими фактов². Способом восприятия письменных доказательств может быть прочтение. В соответствии с принципом гласности и требованием процессуального закона об устном порядке судопроизводства письменные доказательства должны быть оглашены в судебном заседании, а также предъявлены лицам, участвующим в деле, судебным представителям, а в необходимых случаях - свидетелям и экспертам. В гражданском процессе должно быть обеспечено конституционное право на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайн. Процессуальный закон гарантирует охрану права граждан на тайну переписки, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 23 Конституции РФ). В частности, личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены и исследованы судом в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эти переписка и сообщения происходили. В противном случае восприятие и исследование указанных доказательств должны быть произведены в закрытом судебном заседании (ст. 176 ГПК).

В процессе исследования письменных доказательств может быть поставлен вопрос о подложности документа (изменение содержания документа полностью или в части; составление документа в целом от имени

1 Подобный способ истребования допускается только в случае реальной невозможности суда самостоятельно истребовать необходимое письменное доказательство. См.: постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 28 февраля 1968 г. «Об устранении недостатков в применении ст. 51 -52 ГПК РСФСР о судебных поручениях».

2 Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 1997. С. 237.

238

и организации или лица, которые его в действительности не выдавали; под-, т делка печати и подписи; дополнение текста документа и др.). Подложный документ искажает обстоятельства, имевшие место в действительности, однако нет оснований говорить о недопустимости подложного документа. Подлог может стать источником сведений об иных фактах. Например, составленное ответчиком подложное заявление истца о прощении им долга может служить весьма убедительным доказательством отсутствия прощения долга.

В случае заявления спора о подлоге лицо, представившее документ, может просить суд исключить его из числа доказательств и разрешить дело на основании иных доказательств (ч. 1 ст. 177 ГПК). Удовлетворение такого ходатайства лица зависит от усмотрения суда.

Подложность документа может быть установлена с помощью экспертизы (почерковедческой или криминалистической), а также с помощью исследования имеющихся и истребования новых судебных доказательств. Например, в судебной практике встречаются случаи, когда вывод о подложности

документа можно сделать, сопоставляя даты написания документа и даты изготовления фирменных бланков. Подложность нотариально удостоверенного договора может быть установлена с помощью запроса сведений об отсутствии записей о совершенном нотариальном действии в книгах нотариуса, указанного в документе.

В соответствии с ч. 4 ст. 177 ГПК обнаружение факта подлога документа при наличии сведений об умысле составителя является основанием для возбуждения судом уголовного дела по ч. 1 ст. 303 УК РФ (фальсификация доказательств). Представляется, что, поскольку фальсификация доказательств является делом публичного обвинения, возбуждение уголовного дела либо направление материалов прокурора является обязанностью суда.

4. Вещественные доказательства. Закон устанавливает, что «вещественными доказательствами являются предметы, которые могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела» (ч. 1 ст. 68 ГПК). Аморфность легального определения побуждает доктрину процессуального права и судебную практику давать толкование указанной нормы. Под вещественными доказательствами принято понимать «различные предметы, которые своими свойствами, внешним видом, изменениями, местом нахождения, принадлежностью или иными признаками способны подтвердить или опровергнуть существование обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела»¹.

Любые обстоятельства действительности (будь то действия либо события) могут оставлять информацию о своем существовании не только в сознании людей, но и на материальных объектах (их состоянии, свойствах, расположении). Доказательством может быть как наличие, так и отсутст

1 Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 1997. С. 237,
239

вне изменений в свойствах, внешнем виде и расположении предметов. Зачастую вещественными доказательствами являются предметы, составляющие объект спора (например, дом по иску о разделе общего имущества).

Вещественное доказательство отличается от письменного тем, что оно имеет значение для суда с точки зрения формы, внешнего вида, качества и свойств материального объекта, а не с точки зрения содержания изложенных на носителе мыслей. Поэтому в ситуации, когда исследуются внешние признаки документа (например, следы подчисток, исправлений, дополнений), такое доказательство будет вещественным.

Порядок представления в суд вещественных доказательств аналогичен порядку представления письменных доказательств (ч. 2 ст. 68, ст. 69 ГПК). Тождественно и наказание лиц, не выполняющих требования суда о представлении доказательств (ст. 70 ГПК). В соответствии со ст. 71 ГПК вещественные доказательства хранятся в деле или по особой описи сдаются в камеру хранения вещественных доказательств суда. Вещи, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся в месте их нахождения. Они должны быть подробно описаны, а в случае необходимости сфотографированы и опечатаны. Суд обязан обеспечить сохранность вещей в неизменном состоянии.

Порядок истребования и хранения вещественных доказательств определяется свойствами предметов (например, подверженность быстрой порче для продуктовых товаров), ограничением или изъятием из гражданского оборота (оружие, драгоценные камни и металлы), принадлежностью вещи.

Продукты и другие вещи, подвергающиеся быстрой порче, немедленно осматриваются судом, после чего возвращаются лицам, от которых они были получены, или передаются предприятиям, учреждениям или организациям, которые могут их использовать по назначению. В последнем случае владельцу вещей впоследствии должны быть возвращены предметы того же рода и качества или их стоимость на момент возвращения (ст. 72 ГПК).

Специфичны способы восприятия вещественных доказательств. Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях - экспертам и свидетелям (ч. 1 ст. 178 ГПК). В соответствии со ст. 179 ГПК допустимо проведение осмотра на месте, если вещественные доказательства не могут быть доставлены в суд. Осмотр на месте производится всем составом суда. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, и представители, однако их неявка не препятствует производству осмотра. В необходимых случаях также вызываются эксперты и свидетели. Производство осмотра не может быть произведено в порядке обеспечения доказательств

О проведении осмотра вещественного доказательства должна быть сделана запись в протоколе, к которому могут быть приобщены составленные планы, чертежи, фотографии.

В случае, когда для выявления содержания вещественного доказательства требуются специальные познания в области науки, искусства, техники или ремесла, вещественное доказательство может быть предметом исследования судебной экспертизы.

После вступления решения суда в законную силу вещественные доказательства возвращаются лицам, от которых были получены, или передаются лицам, за которыми суд признал право на эти вещи, или передаются организациям, если предметы по закону не могут находиться в обладании граждан (ч. 1 и 2 ст. 73 ГПК). Закон (ч. 3 ст. 73 ГПК) предусматривает возможность удовлетворения ходатайства о возврате вещественных доказательств после их осмотра и исследования до вынесения решения, но только в том случае, если лица, участвующие в деле, не возражают против этого и возврат не помешает объективному исследованию доказательств, а также не будет препятствием для деятельности суда кассационной инстанции.

5. Заключение эксперта. Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных познаний в области науки, искусства, техники или ремесла, суд назначает эксперта (ч. 1 ст. 74 ГПК). Подобные вопросы могут возникать в делах о возмещении вреда здоровью (размер вреда, степень утраты трудоспособности), о защите авторских прав (наличие плагиата), о разделе совместной собственности и выделе доли (возможность фактического раздела жилого дома) и др. Закон не раскрывает понятие «специальные познания», а также не устанавливает, по каким делам и в каких конкретно случаях должна быть назначена судебная экспертиза. По устоявшемуся мнению, специальные познания являются таковыми в силу того, что они не известны неограниченному кругу лиц, а ими профессионально владеет лишь круг специалистов. Необходимость назначения экспертизы решается в каждом случае судом, исходя из природы фактов, подлежащих установлению. Однако в некоторых случаях закон устанавливает обязательность проведения экспертизы. Эксперт является участником гражданского процесса и обладает процессуальными правами и обязанностями. В соответствии со ст. 76 ГПК эксперт обязан явиться в суд по вызову суда и дать объективное заключение по поставленным ему вопросам. Эксперт имеет право на возмещение понесенных расходов в связи с явкой в суд, а также на получение вознаграждения за проведенную экспертизу, если эта работа не входит в круг служебных обязанностей (ст. 87, 88 ГПК). Если эксперт при производстве экспертизы установит обстоятельства, имеющие значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение (ст. 77 ГПК).

В отличие от англосаксонской традиции континентальное право, к которому принадлежит и российское процессуальное право, не рассматривает эксперта ни как квалифицированного свидетеля, вызываемого стороной, ни как помощника судьи, призванного восполнить недостаток зна

241

f-f

ния судьи либо помочь суду проверить имеющиеся судебные доказательства¹.

Заключение эксперта как самостоятельный вид судебного доказательства, предусмотренный ч. 2 ст. 49 ГПК, может быть результатом только назначенной и проведенной после возбуждения гражданского дела в строгом соответствии с законом судебной экспертизы. Любое иное «экспертное заключение», полученное за рамками процесса, без соблюдения требований гражданско-процессуальной формы, статуса заключения эксперта не приобретает и не может использоваться в качестве такового в судебном доказывании². Внесудебное заключение эксперта может быть допущено в процесс судом как письменное доказательство. Соблюдение процессуальной формы при получении такого средства доказывания, как заключение эксперта, означает: 1) назначение экспертом в строгом соответствии с законом лица, которое обладает необходимыми познаниями и может быть экспертом; 2) точное формулирование вопросов эксперту; 3) проведение экспертизы в соответствии с законом; 4) предоставление лицам, участвующим в деле, возможностей реализовать свои права в связи с назначением экспертизы (право отвода эксперта, право указания кандидатуры эксперта, право постановки вопросов для экспертизы); 5) соответствующее закону представление заключения эксперта в суд и его исследование в судебном заседании.

Экспертиза является научной, исследовательской деятельностью, осуществляемой в соответствии с определением судом и процессуальным законодательством и облакаемой в предусмотренную законом форму.

Судебные экспертизы принято классифицировать по формально-специальному, процессуальному и частному предмету.

1 Такое различие между свидетелем и экспертом не проводилось законодательством и доктриной дореволюционной России, склонялось к пониманию заключения эксперта (сведущего человека) как способа проверки доказательств. «Существенное различие между показаниями свидетелей и показаниями сведущих людей заключается, во-первых, в том, что свидетель своими показаниями констатирует только факты в том виде, как они были восприняты им посредством органов чувств; напротив, эксперт анализирует, исследует уже факты, констатированные другими доказательствами, или факты, имеющиеся непосредственно перед ним; он рассматривает данное положение вещей или настоящее состояние предметов; во-вторых, свидетель только констатирует факты, эксперт же при надлежащем исследовании фактов оценивает их значение, делает из них выводы и умозаключения, и, наконец, в-третьих, эксперт для своей работы должен иметь специальные сведения, на основании которых он только и может оценить значение фактов, сделать из них надлежащие выводы, свидетелем же может быть всякий, кто только в состоянии воспринимать своими чувствами вне его происходящее» (Анненков К. Опыт комментария к Уставу гражданского судопроизводства. СПб., 1880. Т. II. С. 406).

2 Сахнова Т.В. Экспертиза в суде по гражданским делам. М., 1997. С. 5.

242

По формально-специальному критерию экспертизы принято делить на экспертизы, проводимые в суде (в судебном заседании), а также проводимые вне суда.

По процессуальному основанию судебные экспертизы можно классифицировать на первичные, повторные, дополнительные, комплексные и комиссионные. Необходимость в повторной экспертизе возникает при обнаружении противоречий между заключениями нескольких экспертов, а также в случае несогласия суда с имеющимся заключением эксперта по причине его необоснованности. Дополнительная экспертиза назначается в случае недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта. Комиссионной называется экспертиза, проводимая несколькими специалистами одного профиля, комплексная же экспертиза может быть назначена, когда необходимо применение специальных познаний в различных областях, для чего привлекаются несколько экспертов¹.

В зависимости от характера специальных познаний и фактов, подлежащих установлению с помощью этих познаний, судебные экспертизы подразделяются на медицинские, психологические и психиатрические, искусствоведческие, видеофоноскопические, почерковедческие и авторо-ведческие, бухгалтерские, товароведческие, строительные, ветеринарные, аудиторские, экологические, криминалистические, трасологические и др. В свою очередь, и названные экспертизы можно классифицировать. Например, среди судебно-психологических экспертиз принято различать экспертизы эмоциональных состояний, личностных свойств, мотивации и др., а среди судебно-медицинских экспертиз - экспертизы крови, выделений человека, генетическую, степени трудоспособности человека и др.

Предметом судебной экспертизы могут быть только вопросы факта, но не права. В суде общей юрисдикции не может быть назначена экспертиза по определению необходимости применения нормы права и ее содержания².

1 Сахнова Т.В. Экспертиза в суде по гражданским делам. М., 1997. С. 116-120.

2 «К содействию экспертов суду дозволяется прибегать только в случае необходимости выяснения фактической стороны дела, по отношению же юридической его стороны он ни под каким видом не может требовать заключения сведущих людей..» (Исаченко В.Л. Гражданский процесс. Т. II. С. 47). Противоположная точка зрения свойственна англосаксонскому праву, в котором содержание нормы иностранного права является вопросом факта, входит в предмет доказывания и подлежит доказыванию стороной, которая ссылается на такую норму. Например, английский судья обязан знать право Англии, право Великобритании, право БЭС и нормы международного права, однако содержание норм права Шотландии или Северной Ирландии будет доказываться. Более того, английский суд ограничен в своей обязанности знать закон не только территорией, но и временем (так, на заинтересованном лице лежит обязанность доказывания ненормативного акта парламента, изданного до 1850 г.). Следует признать непоследовательность российского законодателя, поскольку в ст. 157 Основ гражданского законодательства

243

Судебная экспертиза может быть назначена по ходатайству лица, участвующего в деле. В силу начал состязательности и диспозитивности гражданского процесса следует признать, что сам суд не вправе проявлять активность и назначать экспертизу. Экспертиза назначается определением суда, в котором должны быть указаны основание для назначения экспертизы, наименование эксперта, вопросы, поставленные перед экспертом, а также материалы, предоставленные в распоряжение эксперта.

В случае уклонения сторон от участия в экспертизе (неявка на экспертизу, непредставление экспертам необходимых предметов исследования и т.п.), когда по обстоятельствам дела без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд, в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (ч. 3 ст. 74 ГПК).

Заключение эксперта является личным первоначальным доказательством, для которого обязательна письменная форма. Заключение состоит из трех частей: вводной, исследовательской и заключительной. Во вводной части должны быть указаны: наименование экспертизы, ее характер (первоначальная, повторная, дополнительная), наименование суда, назначившего экспертизу, наименование поступивших на экспертизу материалов и поставленные перед экспертом вопросы. В заключении эксперта должны быть отражены процесс исследования и его результаты, методы и технические приемы, использованные экспертом, а также дано научное объяснение установленных фактов. Заключительная часть должна представлять выводы эксперта в виде ясных ответов на поставленные судом вопросы.

Любая экспертиза, в том числе комиссионная и комплексная, должна иметь в качестве своего результата одно заключение. Несколько заключений может быть в случае назначения нескольких разных экспертиз. Другое дело, что эксперты могут иметь особое мнение относительно всех или отдельных выводов экспертизы, которые должны быть обязательно приложены к основному заключению, либо на них должно быть указано.

Использование специальных познаний не придает заключению эксперта большую силу по сравнению с другими средствами доказывания, а подлежит оценке судом наравне с объяснениями сторон, показаниями свидетелей, письменными и вещественными доказательствами. Однако в соответствии со ст. 78 ГПК несогласие суда с заключением эксперта должно быть мотивировано в решении по делу или в определении.

Союза ССР и союзных республик 1991 г., действующих на территории РФ, в случае необходимости установления содержания норм иностранного права суд может назначить эксперта.

Глава XII. ПОДГОТОВКА ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

§ 1. СУЩНОСТЬ, ЗНАЧЕНИЕ И ЗАДАЧИ ПОДГОТОВКИ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

После принятия заявления по гражданскому делу судья производит подготовку дела к судебному разбирательству. Целью такой подготовки является обеспечение правильного и своевременного разрешения дела. Важным условием успеха любой мыслительной деятельности является вдумчивая и кропотливая работа по собиранию и изучению всех относящихся к ее предмету материалов. Тем более актуальна такая предварительная подготовка для правоприменительной деятельности суда, которая требует точного установления фактов на базе тщательного исследования и правильной оценки доказательств и для которой ошибки и заблуждения не должны полагаться допустимыми.

В гражданском процессе дело возбуждается непосредственно в суде и только по материалам, которые представлены истцом. Эти материалы позволяют судить лишь о наличии оснований для возбуждения процесса по данному делу. При этом отсутствие или неполнота доказательств, равно как и подача заявления ненадлежащим истцом, не являются основаниями для отказа в приеме заявления. Поэтому не всегда материалы, первоначально представленные сторонами, являются достаточными для разрешения спора по существу в судебном заседании. Может возникнуть необходимость привлечения новых доказательств, а иногда и новых лиц, что неминуемо повлечет за собой отложение разбирательства дела. Это устранимо, если судья, после принятия искового заявления к своему производству, но еще до назначения дела к слушанию примет меры к тому, чтобы восполнить доказательственный материал и разрешить другие необходимые вопросы. Таким образом, подготовка дела к судебному разбирательству в системе гражданского процесса служит необходимым связующим звеном между возбуждением дела и его разбирательством по существу.

Практическая целесообразность предварительной подготовки дела к судебному заседанию бесспорна. Недаром институт предварительной подготовки дел был выдвинут в российском гражданском процессе самой жизнью. Одной из наиболее распространенных причин отмены решений по гражданским делам является их ненадлежащая подготовка к судебному разбирательству. Законодательное признание этот институт получил в 1929 г. с принятием новой редакции ГПК РСФСР 1923 г., затем совершенствовался более поздним гражданским процессуальным законодательством и судебной практикой. В системе ГПК РСФСР 1964 г. под

245

готовке дела к судебному разбирательству посвящена гл. 14. Современная позиция законодателя о месте, сущности и задачах подготовки дела сформировалась в 1995 г. и нашла отражение в новой редакции гл. 14 ГПК1.

Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству является отдельным институтом гражданского процессуального права и представляет собой самостоятельную стадию гражданского процесса, обязательную по всем гражданским делам. Основанием для выделения подготовки дела в самостоятельную стадию, как и любой другой стадии гражданского процесса, является наличие специальной цели, которая стоит перед судом на том или ином этапе развития процесса, и совокупности однородных процессуальных действий, направленных на выполнение поставленной цели. В период между возбуждением дела и судебным разбирательством цель судебной деятельности сводится к обеспечению возможности правильного рассмотрения дела в первом же судебном заседании. Стадия подготовки дела к судебному разбирательству ограничивается от других стадий процесса, как по отведенному ей времени, по процессуальному оформлению, так и по методам проведения процессуальных действий и по их сущности, а также по субъектам, имеющим права и обязанности совершать эти процессуальные действия2.

В гражданском процессе подготовка дел зависит исключительно от самого суда. Необходимость для суда предварительно подготовить гражданское дело предопределяется его обязанностью всемерно стремиться к вынесению законного и обоснованного решения (ст. 192 ГПК), а для этого создавать необходимые условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела (ч. 3 ст. 14 ГПК). Реальная состязательность, провозглашенная в новой редакции ГПК РСФСР от 1995 г., несколько не сужает обязанности суда по подготовке дела к судебному разбирательству. Статья 50 ГПК достаточно широко очерчивает обязанности суда в состязательном процессе: в частности, суд должен правильно определять, какие

1 Действует в редакции Федерального закона от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР». // СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4696.

2 Проблемы подготовки дела к судебному разбирательству становились предметом научных исследований на разных этапах развития этого института гражданского процессуального права. Среди них: Юдельсон К.С. Предварительная подготовка дела в советском гражданском процессе. М.: Юриздат, 1946; Логинов В.П. Предварительная подготовка гражданских дел к слушанию в суде. М.: Гос-юриздат, 1960; Пучинский В.К. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству. М.: Госюриздат, 1962; Жилин Г.А. Стадия подготовки гражданского дела к судебному разбирательству как ступень реализации целей судопроизводства. // Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М.: Городец, 2000.

246

обстоятельства имеют значение для дела; какой из сторон они подлежат доказыванию; ставить эти обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались; оказывать содействие лицам, участвующим в деле, в собирании по их ходатайству дополнительных доказательств и в осуществлении других прав. Нормы о подготовке дел, таким образом, полностью коррелируют новым нормам ГПК, закрепляющим и раскрывающим содержание принципа состязательности в российском гражданском процессе. В основе института подготовки дел к судебному разбирательству лежит возможность оперативного совершения судьей ряда подготовительных действий до судебного заседания.

В ч. 2 новой редакции ст. 141 ГПК впервые законодательно подчеркивается безусловно обязательный характер этой стадии процесса по каждому гражданскому делу. Проведение подготовки не является самоцелью. Нет таких дел, по которым не требовалось бы что-либо уточнить, проверить,

изучить, кого-то известить, рассмотреть чье-то ходатайство. Правовую регламентацию подготовительных действий до судебного разбирательства в суде первой инстанции необходимо рассматривать как неотъемлемый элемент гражданской процессуальной формы.

Достижение цели подготовки зависит от правильного решения судьей четырех основных задач, впервые законодательно закрепленных в ч. 2 ст. 141 ГПК в редакции 1995 г. В закон с некоторыми изменениями перенесены общепризнанные задачи подготовки дел к судебному разбирательству, сформулированные ранее в постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству от 14 апреля 1988 г. № 2'. Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:

- 1) уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- 2) определение правоотношений сторон и закона, которым следует руководствоваться;
- 3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле;
- 4) определение доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений.

Они обусловлены как общим содержанием правоприменительной деятельности, так и всей логикой процесса доказывания. Разрешение указан

1 См. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР. // Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1988. № 7; Бюллетень Верховного Суда РФ. 1993. № 1; 1994. № 3; 1996. № 3; 1997. № 1. Само это постановление подверглось коррекции в связи с изменениями, внесенными в ГПК. См. п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Пленума Верховного Суда РФ по применению Гражданского процессуального кодекса РСФСР от 26 декабря 1995 г. № 9. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 3. С. 1-2.

247

ных задач взаимосвязанно и составляет единый процесс. Уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, означает определение предмета доказывания. Установление круга фактов, входящих в предмет доказывания, невозможно без квалификации юридических отношений сторон и определения закона, которым они регулируются. Пункт 1 ч. 2 ст. 141 ГПК следует трактовать в соответствии с нормой ч. 2 ст. 50 ГПК: на суде лежит обязанность определения полного объема юридически значимых фактов. Поэтому если стороны заблуждаются относительно предмета доказывания, то судья на основе подлежащих применению норм материального права разъясняет им, какие факты имеют значение для дела, и ставит их на обсуждение сторон. Одновременно судья вправе и обязан исключить из предмета доказывания юридически безразличные факты, хотя на них и ссылаются истец или ответчик.

Возможность участия тех или иных лиц в процессе по конкретному делу определяется характером спорного правоотношения и наличием материально-правового интереса. Поэтому круг заинтересованных лиц и процессуальное положение каждого из них устанавливаются благодаря анализу спорных правоотношений.

Правильное определение предмета доказывания и полное выявление круга участвующих в деле лиц способствуют успешному разрешению следующей важнейшей задачи подготовки дела - определению доказательств, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений.

Решение вопроса относительно содержания конкретных полномочий судьи при подготовке дела зависит от правильного отграничения данной стадии процесса от других, в частности от стадии судебного разбирательства. Процессуальный закон, возлагая на судью обязанность подготовить дело к судебному разбирательству, не позволяет ему формулировать окончательных выводов не только по существу спора, но и в отношении отдельных фактов. Юридическая квалификация спорных отношений на этой стадии процесса также носит предварительный характер, окончательное же суждение об этом суд вправе сделать лишь в совещательной комнате при постановлении решения.

Задача судьи в этой стадии в отношении доказательств ограничивается собственно подготовкой доказательств к судебному разбирательству. Поэтому к стадии подготовки дела относятся лишь действия судьи и сторон по представлению и собиранию доказательств, которые являются начальным этапом в процессе доказывания. Здесь судья обеспечивает полноту доказательственного материала, с тем чтобы в следующей стадии, в судебном заседании, суд занялся исследованием и оценкой доказательств.

Однако, определяя относящиеся к делу доказательства, судья не может обеспечить их полноты, не оценивая полученные от сторон и затребованные по их ходатайству материалы. Но такая оценка носит условный,

248

предварительный характер. Квалификация оценки как предварительной предполагает предостеречь судью от составления окончательных выводов по поводу достоверности, достаточности, значимости доказательств. При подготовке дела доказательства предварительно оцениваются не по существу, а с точки зрения возможности назначения дела к слушанию. Другими словами, в стадии подготовки речь может идти о предварительных оценочных суждениях судьи о достаточности, относимости, допустимости доказательств, имеющихся в деле, а не об окончательной их оценке в процессуальном смысле в соответствии со ст. 56 ГПК.

В стадии подготовки по существу могут оцениваться лишь те доказательства, которые представляются для установления фактов процессуального характера (например, при доказывании фактов, которые могут лежать в основании прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения при подготовке дела к судебному разбирательству согласно ст. 143 ГПК).

Игнорирование судьями задач подготовки дела к судебному разбирательству, как правило, ведет к постановлению незаконных и необоснованных решений. Примером ненадлежащей подготовки дела к судебному разбирательству может служить следующее гражданское дело. Решением суда, оставленным без изменения президиумом областного суда, иск Г. к К. о взыскании алиментов в твердой денежной сумме и взыскании неустойки за задержку выплаты алиментов был удовлетворен. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ, рассматривая дело в порядке надзора, установила, что при подготовке дела к судебному разбирательству судья в нарушение требований ст. 141, 142 ГПК не определил доказательства, которые каждая сторона должна представить в обоснование своих утверждений. В результате суд приступил к рассмотрению дела при отсутствии каких-либо доказательств, подтверждавших утверждение истицы о наличии кроме заработка у К. дополнительных доходов, а также об их размере. Кроме того, в материалах дела нет документов о материальном положении Г. Относительно материального положения ответчика в деле есть лишь справка с места работы, согласно которой месячный заработок К. составляет 200 000 руб. Тем не менее суд вынес решение о взыскании с него алиментов в размере 379 500 руб. ежемесячно. Закономерным итогом стала отмена Судебной коллегией предыдущих постановлений по делу как вынесенных в нарушение требований материального и процессуального права.

Соответствующие размеры заработка и алиментов приводятся в неденоминированных рублях (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 1997 г. (по гражданским делам), утвержденный постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 1 октября 1997 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997 №12. С. 14).

249

Субъектный состав процессуальных отношений, возникающих на этой стадии процесса, отличается некоторыми особенностями. Подготовка к судебному разбирательству производится от имени суда (ст. 6 ГПК) судьей единолично по любому делу. В подготовке дела могут участвовать не только судья, по определению которого назначена эта подготовка, но и единоличный судья или коллегиальный состав суда, которому дано судебное поручение, а также судья, производящий обеспечение доказательств. Статья 142 ГПК возлагает на судью ряд обязанностей и одновременно наделяет его широкими полномочиями по подготовке дела к судебному разбирательству. Равным образом стороны и другие заинтересованные лица уже при подготовке дела получают возможность активно влиять на развитие процесса. На этой стадии процесса участниками гражданско-процессуальных отношений могут выступать и лица, содействующие осуществлению правосудия: судебные представители, переводчики, в некоторых случаях свидетели (например, при обеспечении доказательств, при выполнении судебного поручения), эксперты.

Как и всякая стадия гражданского процесса, подготовка дела к судебному разбирательству имеет свои границы. Подготовка дела начинается лишь после того, как возбуждено гражданское дело, т.е. после принятия судьей заявления. Судья не вправе приступать к подготовке, если имеются основания к отказу в приеме заявления или к оставлению его без движения.

Вне зависимости от степени сложности дела и объема его подготовки эта стадия процесса, как и любая другая, требует самостоятельного процессуального оформления. Официально стадия подготовки

дела начинается с момента вынесения судьей определения о подготовке дела к судебному разбирательству (ч. 3 ст. 142 ГПК) и заканчивается вынесением определения о назначении дела к разбирательству в судебном заседании (ч. 4 ст. 142 ГПК) либо вынесением определения о прекращении производства по делу или определения об оставлении заявления без рассмотрения. С введением в действие новой редакции ст. 143 ГПК стало возможным окончание всего гражданского процесса в стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Согласно ч. 3 ст. 142 ГПК судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству с обязательным указанием тех конкретных действий, которые следует произвести. Такой порядок процессуального оформления гарантирует проведение подготовки в соответствии с вынесенным определением. Его преимущество заключается также в том, что вышестоящий суд при пересмотре решения имеет возможность проверить организацию подготовки. Само определение о подготовке дела к судебному разбирательству не подлежит обжалованию отдельно от решения суда, но возражения против него могут быть включены в кассационную жалобу (ч. 2 ст. 315 ГПК).

В ходе подготовки может оказаться необходимым совершить дополнительные действия или разрешить новые вопросы, что фиксируется в новом определении. Такое определение выносится и в случае необходимости совершения дополнительных действий по подготовке дела к судебному разбирательству после отмены ранее состоявшегося судебного решения и направления дела на новое рассмотрение.

Определение о подготовке дела к судебному разбирательству только фиксирует круг намеченных судьей действий, но не отражает их содержания, т.е. не разрешает этих вопросов. Поэтому каждое намеченное судьей подготовительное действие, как правило, находит конкретное выражение в другом процессуальном документе (определении, протоколе). Так, многие процессуальные действия судьи в этой стадии приходится оформлять отдельными определениями, например, об отказе в вызове нового свидетеля, об отказе истребовать не относящиеся к делу письменные доказательства, о замене ненадлежащей стороны, о назначении экспертизы, об обеспечении доказательств. Протокол совершения отдельных процессуальных действий должен составляться в случае прекращения производства по делу в связи с отказом истца от иска или заключением мирового соглашения; в случае замены ненадлежащей стороны; при исполнении судебного поручения, осмотра на месте, обеспечении доказательств.

Временные границы стадии подготовки дела к судебному разбирательству определены также установленным в ч. 1 ст. 99 ГПК сроком проведения подготовки. Время подготовки исключается из общего срока рассмотрения гражданского дела. Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть проведена не позднее чем в семидневный срок со дня принятия заявления. В исключительных случаях по делам особой сложности, кроме дел о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем или иным причинением здоровья, либо смертью кормильца, и по требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, указанный срок может быть продлен до двадцати дней по мотивированному определению суда. Такое продление оправданно по делам, требующим назначения экспертизы, направления судебного поручения, истребования материалов от граждан и организаций, находящихся вне района деятельности суда, рассматривающего дело.

По ряду категорий дел срок их рассмотрения исчисляется не со дня окончания подготовки дела, а с момента подачи жалобы (заявления) в суд. Это дела об обжаловании действий и решений, нарушающих права и свободы граждан, и об обжаловании отказа в разрешении на выезд из Российской Федерации за границу или на въезд в Российскую Федерацию из-за границы (ч. 3 ст. 99 ГПК); дела о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации (ч. 3, 4, 5 ст. 234 ГПК); а также по смыслу ч. 1 ст. 238 ГПК дела об обжаловании действий административных органов или должностных лиц, которым за

251

коном предоставлено право производить административные взыскания. Подготовка таких дел к судебному разбирательству также является обязательной, но срок ее включается в общий срок рассмотрения дела.

Итак, подготовка дела к судебному разбирательству - обязательная стадия гражданского процесса, содержание которой составляют процессуальные действия судьи и лиц, участвующих в деле, совершаемые до рассмотрения гражданского дела в судебном заседании и направленные на обеспечение своевременного и правильного его разрешения. Поэтому подготовка дела является той стадией

гражданского процесса, в которой закладывается прочный фундамент всего здания правосудия по конкретному делу.

§ 2. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПО ПОДГОТОВКЕ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ.

Задачи по подготовке дела к судебному разбирательству, указанные в ст. 141 ГПК, судья выполняет путем совершения конкретных процессуальных действий, перечисленных в ст. 142 ГПК. В последней законодателем приведен перечень основных подготовительных действий. Однако установленный перечень действий судьи по подготовке дела не является исчерпывающим. Круг конкретных процессуальных действий, необходимых для всесторонней и полной подготовки дела, определяется судьей с учетом мнения лиц, участвующих в деле, исходя из вида судопроизводства, особенностей категории дела и его конкретных обстоятельств.

На реализацию первой задачи подготовки дела к судебному разбирательству - уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, - направлены процессуальные действия судьи, предусмотренные пп. 1 и 2 ч. 1 ст. 142. Опрос сторон и третьих лиц по существу заявленного требования имеет первостепенное значение для уяснения судьей способов и средств защиты, первоначальной юридической квалификации спорных правоотношений, правильного определения вида судопроизводства, в рамках которого оно должно рассматриваться, и предмета доказывания. Такой опрос обязателен, когда заявление подается лично стороной. Если же заявление прислано в суд по почте, подано представителем, поступило из другого суда в порядке передачи дела на основании ст. 122, 123 ГПК, вызов истца для опроса производится в случае необходимости и с учетом конкретных обстоятельств, например, места жительства истца, состояния его здоровья, достаточности доказательств и др. При опросе истца судья в первую очередь должен уточнить предмет иска, при необходимости - помочь истцу устранить неопределенность его требований. Если требование истца недостаточно обосновано фактами, то судья в соответствии со ст. 50 ГПК должен дополнить ис

252

следование основания иска недостающими фактами. Судья должен также установить наличие у истца других связанных между собой требований к тому же или к другим ответчикам с целью их соединения или разъединения (ст. 128 ГПК). Необходимо, кроме этого, выяснить, обращался ли истец к ответчику с предложением добровольно выполнить свои обязательства. Если обращался, то следует выяснить и возможные со стороны ответчика возражения.

Действующее гражданское процессуальное законодательство не предусматривает обязательного вызова ответчика для предварительного опроса по обстоятельствам дела. Согласно п. 2 ч. 1 ст. 142 ГПК судья вызывает ответчика в процессе подготовки дела лишь в необходимых случаях. Определяющим критерием целесообразности такого вызова ответчика является не только степень сложности гражданско-правового спора, но и то, насколько четко судья представляет себе позицию ответчика. Целесообразен вызов ответчика, например, при трудности в правовой квалификации отношений сторон; возможных возражениях ответчика против заявленного к нему требования; а также при наличии данных, свидетельствующих о том, что стороны могут заключить мировое соглашение.

По особо сложным делам судья может предложить ответчику представить письменные объяснения, скажем, если: к ответчику предъявлено несколько требований; имеет место процессуальное соучастие; возражения ответчика значительны по объему, содержат значительные арифметические подсчеты или различные способы опровержения заявленных к нему требований; невозможна личная явка ответчика в суд, а также если от него поступило заявление о разбирательстве дела в его отсутствие.

Судья должен разъяснить ответчику его право предъявления встречного требования по общим правилам предъявления иска для совместного рассмотрения с первоначальным (ст. 131, 132 ГПК).

Во время подготовки дела иногда целесообразно вторично вызвать истца к судье для опроса. Достаточно эффективным средством подготовки дела может оказаться одновременный опрос сторон. Как показывает практика, одновременный вызов сторон целесообразно осуществлять по делам об установлении отцовства, о расторжении брака, восстановлении на работе, возмещении вреда, защите прав авторов, по спорам, вытекающим из жилищных правоотношений. При одновременном опросе сторон судье следует выяснить, не имеют ли они намерения заключить мировое соглашение. При достижении мирового соглашения его утверждение производится в порядке ст. 143 ГПК.

При обращении в суд прокурора или государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан с заявлением в защиту прав и охраняемых законом интересов

других лиц (ст. 4, 41, 42 ГПК) судья должен привлекать их к участию в подготовке дела к судебному разбирательству. При этом судья вправе в необходимых случаях в

253

процессе подготовки предложить указанным лицам, участвующим в деле, уточнить основания заявленных требований, назвать дополнительные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Совершая процессуальные действия, направленные на осуществление первой задачи подготовки, судья одновременно решает и вторую, ибо установление круга фактов, образующих предмет доказывания по делу, возможно лишь при выяснении характера взаимоотношений сторон и определении норм закона, регулирующего данные отношения. В целях выполнения следующей задачи подготовки дела, направленной на установление полного состава лиц, участвующих в деле, судья в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 142 вправе разрешать вопросы о вступлении в дело соистцов, ответчиков и третьих лиц, а также о замене ненадлежащей стороны.

Помня о том, что истцом или ответчиком может быть лишь лицо, которое предположительно является субъектом спорного материального правоотношения, судье всегда необходимо выяснить, являются ли стороны по данному делу надлежащими. В этом смысле рассматриваемый п. 3 ч. 1 ст. 142 ГПК содержит существенную новеллу, которая позволяет судье решать вопрос о замене ненадлежащей стороны в стадии подготовки. Ранее согласно ст. 36 ГПК замена ненадлежащей стороны могла быть осуществлена только в стадии судебного разбирательства. Однако в остальном производство замены ненадлежащей стороны в стадии подготовки должно происходить с соблюдением ст. 36 ГПК. В частности, все действия, связанные с заменой, необходимо заносить в протокол.

Судья должен принять все меры для своевременного привлечения или вступления в процесс ответчиков, соистцов (ст. 35 ГПК) и третьих лиц (ст. 37, 38 ГПК). Уже при опросе истца судье следует выяснить, какие лица, не указанные в заявлении, юридически заинтересованы в исходе дела. В соответствующих случаях судья должен указать истцу и ответчику на необходимость привлечения ответчиков, а также третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, на свою сторону. Привлекаемым третьим лицам, не заявляющим самостоятельных требований на предмет спора, судья должен разъяснить последствия отказа от участия в процессе (ч. 3 ст. 208 ГПК). По искам о восстановлении на работе судья разрешает вопрос о привлечении к участию в деле в качестве третьего лица на стороне ответчика должностного лица, по распоряжению которого были произведены увольнение или перевод работника на другую работу с явным нарушением закона (ст. 39 ГПК). Важно обеспечить привлечение к участию в деле ответчиков при обязательном соучастии, когда раздельное рассмотрение требований истца к каждому лицу невозможно, например по делам о выделе части имущества собственника из общей собственности (см. ст. 252, 254 ГК РФ). Инициатива судьи в расширении круга ответчиков при обязательном соучастии не ограничена.

•ХА

Производя подготовку дела к судебному разбирательству, судья также разрешает вопрос о привлечении в процесс прокурора, государственных органов или органов местного самоуправления для дачи заключения по делу. Вопрос об участии в деле прокурора решается в зависимости от характера требования, сложности и общественной значимости дела. Участие прокурора и государственных органов, органов местного самоуправления обязательно в тех случаях, когда это предусмотрено законом. Так, обязательное участие прокурора в процессе предполагают ст. 255, 261, 263» ГПК РСФСР и ст. 70, 72, 73, 140 СК РФ, а органов опеки и попечительства - ст. 261, 263» ГПК и п. 2 ст. 28, ст. 70, 72, 73, 78, 140 СК РФ. Часть 4 ст. 42 ГПК в редакции Федерального закона № 120-ФЗ от 7 августа 2000 г.¹ предусматривает возможность привлечения к участию в деле государственных органов и органов местного самоуправления безотносительно к законодательному установлению по инициативе суда. Правда, следует оговориться, что ст. 142 ГПК в редакции 1995 г. не предусматривает специально такого подготовительного процессуального действия, как разрешение судьей вопроса об участии в деле прокурора и о привлечении к участию в процессе соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления. Такое исключение представляется неоправданным. Понятно, что новая редакция гл. 14 ГПК устремлена в будущее, когда вступит в силу новый ГПК РФ. В проекте ГПК РФ, как и в действующей редакции Закона РФ «О Прокуратуре Российской Федерации»², предусматривается существенное сужение функции прокурора в гражданском процессе и, в частности, право прокурора давать заключение по делу ограничивается только случаями, прямо определенными законом. Однако такая форма обязательного участия в процессе прокурора все же сохраняется, а значит,

должна сохраниться и обязанность суда в стадии подготовки известить прокурора о возбуждении соответствующего дела, ознакомить его с материалами дела и вынести соответствующее определение о привлечении прокурора в процесс. Основаниями для решения вопроса о вступлении или привлечении в дело прокурора либо государственного органа или органа местного самоуправления могут служить п. 12 ч. 1 ст. 142 ГПК, ст. 41 и 42 ГПК.

Пункт 5 ч. 1 ст. 142 ГПК предоставляет судье право и возлагает на него обязанность известить о времени и месте разбирательства дела заинте

' Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 7 августа 2000 г. // Парламентская газета 2000. 9 августа.

2 Закон РФ «О Прокуратуре Российской Федерации» изложен в редакции Федерального закона от 17 ноября 1995 г. № 168-ФЗ с изменениями и дополнениями, внесенными федеральными законами от 10 февраля 1999 г. № 31-ФЗ, от 19 ноября 1999 г. № 202-ФЗ, от 2 января 2000 г. № 19-ФЗ. // СЗ РФ 1995. № 47 Ст. 4472; 1999. № 1. Ст. 878; № 47. Ст. 5620; 2000. № 2. Ст. 140.

255

Г»

ресованных в его исходе граждан и организаций, не привлекаемых к участию в процессе. Вопрос о том, кто является заинтересованным в исходе дела лицом, определяется характером дела и его конкретными обстоятельствами. Такими лицами могут быть граждане и организации, на права и обязанности которых может повлиять решение суда (например, наследники по закону при споре о наследстве между другими наследниками); лица, которые потенциально могли бы занять положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, а также соистцов. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, равно как и соистцы, в силу принципа диспозитивности не могут быть привлечены в процесс по инициативе суда помимо их желания. Однако и в этом случае судья должен известить таких лиц о ведущемся в суде процессе.

К лицам, участвующим в деле, относятся не только истец и ответчик, но и участники особого и административного видов судопроизводства (ст. 29 ГПК). При подготовке дел особого производства судья должен опросить заявителя о том, какие лица заинтересованы в рассмотрении дела, и, определив их процессуальный статус, известить о процессе. Может оказаться нелишним вызов заинтересованных лиц в стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Это целесообразно, когда есть основания полагать, что в рамках особого производства может возникнуть спор о праве, подведомственный суду, неминуемым следствием которого является оставление заявления без рассмотрения (ст. 246 ГПК).

Определив юридический состав спорного материального правоотношения и его субъектов, суду значительно проще установить относимые к делу доказательства, а также круг субъектов доказывания, правильно распределить бремя доказывания между ними. Действия судьи и лиц, участвующих в деле, по представлению и собиранию доказательств подчиняются общим правилам ГПК о доказательствах. В стадии подготовки применяются нормы об относимости и допустимости доказательств (ст. 53 и 54 ГПК). В состязательном процессе суд по собственной инициативе не занимается собиранием доказательств. Согласно ст. 50 ГПК доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Судья в целях достаточного накопления доказательственного материала предпринимает действия разъяснительного и содействующего характера. При опросе сторон и других участвующих в деле лиц судья разъясняет, кто, что и какими средствами должен доказать; предлагает им представить необходимые дополнительные доказательства (пп. 1, 2ч. 1 и ч. 2 ст. 142 ГПК). Кроме этого судья должен разъяснить лицам, участвующим в деле, последствия непредставления ими доказательств, а также выяснить возможные трудности для представления тех или иных доказательств.

256

Для оказания содействия сторонам в собирании доказательств в стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья совершает следующие процессуальные действия, предусмотренные ч. 1 ст. 142 ГПК: истребует по обоснованной просьбе сторон письменные и вещественные доказательства непосредственно от их обладателя (ч. 2 ст. 64, ч. 2 ст. 69, п. 8 ч. 1 ст. 142 ГПК); истребует по обоснованной просьбе сторон письменные и вещественные доказательства путем выдачи на руки заинтересованным лицам запроса на получение этих доказательств (ч. 3 ст. 64, ч. 3 ст. 69, п. 8 ч. 1 ст. 142 ГПК); направляет судебные поручения (п. 10); назначает экспертизу, экспертов для ее проведения (п. 7); производит осмотр на месте письменных и вещественных доказательств (п. 9); разрешает вопрос о вызове свидетелей в судебное заседание (п. 6).

При решении вопроса о вызове свидетелей в судебное заседание на судью возлагается задача определить круг лиц, подлежащих вызову в качестве свидетелей, и обеспечить их явку в суд.

Осмотр на месте производится судьей в стадии подготовки в случаях, не терпящих отлагательства, с извещением лиц, участвующих в деле. Результаты осмотра протоколируются.

Судья вправе назначить экспертизу при подготовке дела к судебному разбирательству во всех случаях, когда необходимость экспертного заключения явствует из обстоятельств дела и представленных доказательств. Назначение экспертизы обязательно, когда это предусмотрено законом (ст. 260, 263 ГПК). В стадии подготовки дела судья может назначить и дополнительную экспертизу по мотивам неясности или неполноты заключения эксперта (ч. 1 ст. 181 ГПК). Не исключается в соответствии с ч. 2 ст. 181 возможность назначения и повторной экспертизы при очевидной необоснованности заключения, наличии противоречий между заключениями нескольких экспертов¹. При назначении экспертизы должны учитываться требования ст. 74-77 ГПК, причем лицам, участвующим в деле, следует разъяснять их права поставить перед экспертом вопросы, по которым должно быть дано заключение; высказать свое мнение о кандидатуре эксперта; заявить отвод эксперту (ст. 20 ГПК).

В порядке подготовки дела к судебному разбирательству судья обязан осуществлять разъяснительную деятельность: разъяснять участвующим в деле лицам их права и обязанности, предупреждать о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий (ст. 14, пп. 1 и 2 ч. 1 ст. 142 ГПК). В частности, судье следует разъяснять лицам, участ

1 Жилин Г.А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М.: Городец, 2000. Существует и другая точка зрения о том, что назначение повторной экспертизы в стадии подготовки дела недопустимо, поскольку оценка заключения экспертизы может быть дана лишь в результате исследования доказательств в судебном заседании.

257

вующим в деле, их права, предусмотренные ст. 30 ГПК, сторонам, кроме того, - права, предусмотренные ст. 34, 35 ГПК. Своевременное разъяснение сторонам их прав, связанных с распорядительными действиями, предусмотренными в ст. 34 ГПК, тем более необходимо, что новая редакция гл. 14 ГПК позволяет судье оформлять отказ от иска и утверждать мировое соглашение сторон уже в стадии подготовки дела к судебному разбирательству с прекращением производства по делу (ст. 143 ГПК). Процессуальные действия, сопутствующие вынесению определения о прекращении производства по делу в связи с отказом от иска или утверждением мирового соглашения, должны отражаться в протоколе, а заявление об отказе от иска или о мировом соглашении приобщается к делу. Сторонам разъясняются последствия такого процессуального действия. Таким образом, все необходимые условия для совершения распорядительных действий, предусмотренные в стадии судебного разбирательства, должны соблюдаться и в стадии подготовки.

Во время подготовки дела к судебному разбирательству судья «должен выяснять мнение участвующих в деле лиц по поводу единоличного рассмотрения дела, если оно относится к категории дел, которые в силу ч. 3 ст. 6 ГПК могут быть рассмотрены как единолично, так и коллегиально.

В случае, когда спор может быть передан на рассмотрение третейского суда, судья обязан разъяснить сторонам их право заключить договор о передаче спора на разрешение третейского суда (п. 4 ч. 1 ст. 142 ГПК). При этом судье следует растолковать сторонам сущность третейской формы защиты права, порядок исполнения решения третейского суда, а также последствия заключения договора о передаче спора на разрешение в третейский суд. Заключение сторонами такого договора влечет за собой прекращение производства по делу, в том числе в стадии подготовки (п. 7 ст. 219 ГПК).

Судья в ходе подготовки дела разъясняет участвующим в нем лицам их право вести дело через представителя, порядок оформления полномочий представителя, а если такие полномочия оформлены, проверяет их объем (ст. 45, 46 ГПК).

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству судья вправе разрешить вопрос об обеспечении иска (п. 11 ч. 1 ст. 142 ГПК).

Учитывая, что в силу ст. 57 ГПК обеспечение доказательств производится в судебном порядке с момента возникновения дела в суде, судья вправе принять меры по их обеспечению и при подготовке дела.

Судебные поручения другим судам направляются в виде определения в соответствии со ст. 51 ГПК. При этом необходимо иметь в виду, что право на судебное поручение является исключительным способом собирания относящихся к делу доказательств и может применяться лишь в тех случаях, когда

эти доказательства по каким-либо причинам не могут быть переданы в суд, рассматривающий дело. В порядке судебного поручения

258

не должны собираться письменные и вещественные доказательства, которые могут быть представлены сторонами или по их просьбе истребованы судом, рассматривающим дело¹.

В порядке подготовки дела к судебному разбирательству российский суд может в соответствии со ст. 436 ГПК обратиться к иностранному суду с поручениями об исполнении отдельных процессуальных действий, если требуется собрать доказательства или известить кого-либо из участников процесса, которые находятся за пределами РФ².

Окончание производства по делу без вынесения решения в прежней редакции ГПК допускалось только в стадии судебного разбирательства. В ст. 143 в редакции 1995 г. предусматривается возможность прекращения производства по делу и оставления заявления без рассмотрения и в стадии подготовки дела. Решение вопросов, связанных с прекращением производства по делу или оставлением заявления без рассмотрения, не затрагивает существа спора. Поэтому нет необходимости переносить указанные действия в стадию судебного разбирательства. Судья, не затягивая неправомерно начатого процесса, получил возможность исправить свои ошибки уже в стадии подготовки (пп. 1-3, 6, 7 ст. 219 и пп. 1-4 ст. 221 ГПК).

Пункт 12 ч. 1 ст. 142 ГПК позволяет судье совершать и иные необходимые процессуальные действия, направленные на выполнение задач подготовки дела к судебному разбирательству.

Судья вправе в ходе подготовки произвести некоторые действия, касающиеся судебных расходов (ст. 80, 81, 83, 85 ГПК); объявить розыск ответчика (ст. 112 ГПК); разрешить вопрос о процессуальном правопреемстве (ст. 40 ГПК) и некоторые другие вопросы.

Одним из условий правильного и своевременного разрешения дела является предварительное ознакомление ответчика с заявленными к нему требованиями, а также с фактами, положенными в обоснование этих требований. В этом смысле интерес представляет новая норма, содержащаяся в ч. 2 ст. 142 ГПК: судья направляет либо вручает ответчику копии искового заявления и приложенных к нему документов, обосновывающих требования истца, и предлагает представить в установленный им срок доказательства в обоснование его возражений. В подтверждение этих действий в деле обязательно должна оставаться отметка о вручении копии ис

1 Подпункты «а» и «в» п. 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству».

1 Порядок обращения с такими поручениями определяется международными договорами о правовой помощи РФ, действующей Инструкцией Министерства юстиции СССР о порядке оказания судами и органами нотариата правовой помощи учреждениям юстиции иностранных государств и о порядке обращения за правовой помощью к этим учреждениям от 28 февраля 1972 г. в редакции от 26 июня 1985 г. // Сборник международных договоров Российской Федерации по оказанию правовой помощи. М.: Спарк, 1996.

259

нового заявления ответчику, об его извещении о сроке представления конкретных доказательств. Это позволяет суду при непредставлении ответчиком письменных объяснений и доказательств в случае его неявки в судебное заседание рассмотреть дело по имеющимся в деле доказательствам, вынести заочное решение (ст. 157, 213' ГПК).

Введение в действующий ГПК институтов судебного приказа и заочного решения привнесло с собой некоторые особенности в определение содержания подготовки дела к судебному разбирательству. Так, обращают на себя внимание ст. 213⁸ и 213¹² ГПК. Суд обязан после принятия заявления о пересмотре заочного судебного решения совершить ряд действий, способствующих всестороннему и полному рассмотрению вопроса: известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления, направить им копии соответствующего заявления с приложением копий письменных материалов. В случае отмены заочного решения судом, вынесшим это решение, возобновляется рассмотрение дела по существу в том же или ином составе судей. Представляется, что не исключена необходимость совершения дополнительных подготовительных действий, связанных с последствиями представления ответчиком доказательств в свою защиту; с извещением участвующих в деле лиц о времени и месте нового судебного заседания. Такие действия, совершаемые до вновь назначенного

судебного заседания и направленные на его подготовку, также составляют содержание стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

Федеральным законом № 120-ФЗ от 7 августа 2000 г.¹ в ГПК РСФСР были внесены дополнения с учетом функционирования новых судебных учреждений - мировых судей. Часть 2 ст. 1 ГПК в новой редакции устанавливает, что гражданское судопроизводство у мирового судьи определяется ГПК, Федеральным законом «О мировых судьях в РФ» и другими федеральными законами. Это означает, что в отсутствие прочего федерального законодательства², определяющего порядок деятельности мировых судей, они должны руководствоваться ГПК, в том числе обязательно проводить подготовку по каждому гражданскому делу в соответствии с гл. 14 ГПК.

Специальные указания о подготовке отдельных категорий гражданских дел к судебному разбирательству содержатся в соответствующих руководящих постановлениях Пленума Верховного Суда РФ. Постановов

1 Федеральный закон от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР». // Парламентская газета. 2000. 9 августа.

2 Вместе с тем п. 1 ст. 1 Федерального закона от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в РФ» порядок деятельности мировых судей отнесен к предметам совместного ведения РФ и ее субъектов. // СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270.

260

ление Пленума Верховного Суда РФ от 14 апреля 1988 г. № 2' целиком посвящено этой стадии гражданского процесса и разъясняет многие вопросы подготовки дела к судебному разбирательству. Так, например, по делам о восстановлении на работе лица, уволенного по сокращению численности или штата работников, определен следующий круг относимых доказательств: копии приказов о принятии на работу и увольнении с работы; протокол заседания и постановление выборного профсоюзного органа о согласии на увольнение (если таковой имеется); справка о среднем месячном заработке истца и об окладе должностного лица, если оно привлекается в качестве третьего лица на основании ст. 39 ГПК; выписки из штатного расписания (до и после увольнения), документы о сокращении штата или численности работников; производственная характеристика истца; доказательства, содержащие данные, которые могут создавать преимущественное право на оставление на работе; а также доказательства, подтверждающие отказ истца от перевода на другую работу либо отсутствие у администрации возможности перевести работника с его согласия на другую работу; сведения о предупреждении работника об увольнении за два месяца².

§ 3. НАЗНАЧЕНИЕ ДЕЛА К СЛУШАНИЮ. СУДЕБНЫЕ ИЗВЕЩЕНИЯ И ВЫЗОВЫ

Признав дело достаточно подготовленным, судья выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании. Это оз

1 Постановление «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 1992 г. № 19, в редакции постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 11 и постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 декабря 1995 г. № 9 с изменениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 10. // Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1988. № 7; Бюллетень Верховного Суда РФ. 1993. № 1; 1994. № 3; 1996. № 3; 1997. № 1 и Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам. М: Юридическая литература, 1997.

2 См. подп. «а» п. 17 указанного постановления Пленума Верховного Суда РФ «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» и пп. 21 и 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 1992 г. № 16 «О некоторых вопросах применения судами РФ законодательства при разрешении трудовых споров» в редакции постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 11 с изменениями, внесенными постановлениями Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 10 и 15 января 1998 г. № 1. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1993. № 2; 1994. № 3; 1997. № 1; Российская газета. 1998. 29 января и Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам. М.: Юридическая литература, 1997.

261

w~

намает, что в ходе подготовки дела произведены все необходимые действия. Дело может быть признано надлежаще подготовленным, когда определен состав лиц, участвующих в деле; уточнены их

требования и возражения; установлены круг фактов, имеющих значение для дела, доказательства, подтверждающие или опровергающие такие факты; ответчику вручены копия искового заявления и копии приложенных к нему документов.

В целях предотвращения назначения к судебному разбирательству неподготовленных дел в определении должны быть указаны время рассмотрения дела, подготовительные действия, которые были проведены.

После того как дело назначено к разбирательству в судебном заседании (к слушанию), необходимо своевременно и в установленном порядке известить стороны и других участников процесса о времени и месте рассмотрения дела. Порядок совершения действий по извещению определен гл. 10 ГПК.

Лица, участвующие в деле, и представители извещаются о времени и месте судебного заседания, так как они вправе, а не обязаны являться в суд. Однако в отдельных случаях, если это необходимо по обстоятельствам дела, суд может в соответствии с ч. 4 ст. 157 ГПК признать обязательным участие сторон в судебном заседании. Свидетели, эксперты, переводчики вызываются в суд, так как для них явка обязательна (ч. 1 ст. 106 ГПК).

Основным видом извещений и вызовов является судебная повестка. Повестка должна содержать предусмотренные законом реквизиты (ст. 107 ГПК). Помимо прочего, она должна содержать предложение лицам, участвующим в деле, представить все имеющиеся у них по делу доказательства и указание на последствия неявки (ст. 157, ч. 1 ст. 213¹ и пп. 5 и 6 ст. 221 ГПК). В необходимых случаях (при отдаленности места жительства участников процесса от места нахождения суда, при необходимости срочного вызова) лица, участвующие в деле, представители, а также свидетели, эксперты, переводчики могут быть извещены или вызваны телефонограммой или телеграммой (ч. 4 ст. 106 ГПК). Информация о времени и месте судебного заседания может быть получена также и непосредственно в суде. Лица, которых суд обязан известить о времени рассмотрения дела, находящиеся в помещении суда, могут быть извещены об этом под расписку.

Лица, участвующие в деле, их представители должны быть извещены о месте и времени судебного разбирательства с таким расчетом, чтобы у них имелся достаточный срок для подготовки к делу и своевременной явки в суд (ч. 2 ст. 106 ГПК). Нарушение сроков вручения повесток может выражаться не только в том, что повестка вручается в день и час, исключающие явку стороны в суд, но и в срок, не позволяющий стороне подготовиться к процессу. Однако в ст. 106 ГПК не заложены какие-либо кон

262

кретные критерии определения своевременности вручения. Решение этого вопроса оставлено на судейское усмотрение в зависимости от характера и сложности дела, осведомленности участвующих в нем лиц об обстоятельствах дела, удаленности суда от места жительства сторон и тому подобных обстоятельств и, конечно, с учетом общих сроков подготовки гражданских дел к судебному разбирательству и их рассмотрению.

Нарушение требований закона об извещении лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного разбирательства является достаточно типичным основанием для отмены судебных решений. Так, отменяя состоявшееся по делу судебное решение об удовлетворении иска по протесту заместителя Председателя Верховного Суда РСФСР, президиум Ставропольского краевого суда, в частности, установил следующее. Дело по иску Ш. к бывшей супруге С. о признании ее утратившей право на жилую площадь рассмотрено в отсутствие ответчицы, которая, как указано в решении суда, не являлась в судебное заседание, несмотря на неоднократные вызовы. Между тем, как видно из дела, судебное разбирательство было назначено на 8 апреля 1985 г.; данных же о том, что ответчица извещена о времени и месте судебного заседания, не имеется. 8 апреля 1985 г., судя по протоколу судебного заседания, рассмотрение дела отложено на 22 апреля 1985 г. на 11 часов. Однако, как видно из имеющегося другого протокола судебного заседания, также от 8 апреля 1985 г., судебное разбирательство перенесено на 29 апреля 1985 г. на 10 часов. При таких противоречивых сведениях о времени судебного разбирательства нельзя признать обоснованным вывод суда о том, что 29 апреля 1985 г. ответчица не явилась в судебное заседание без уважительных причин¹.

Судебные повестки доставляются по почте заказным письмом с обратной распиской, через рассыльных, а также могут быть доставлены любым лицом, участвующим в деле, давшим согласие на вручение повестки другому извещаемому или вызываемому лицу (ст. 108 ГПК).

Повестка доставляется по адресу, указанному стороной или другим лицом, участвующим в деле. В случае непроживания гражданина по сообщенному адресу повестка может быть направлена по месту его работы (ч. 3 ст. 106 ГПК). Если лицо фактически не проживает по указанному адресу и не известно место его работы, суд никаких розысков не производит; сторона и другие заинтересованные лица обязаны сами выяснить действительное место пребывания извещаемого или вызываемого в суд лица. Исключение из этого общего правила установлено ст. 112 ГПК по делам о взыскании алиментов и о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца. По этим делам при неизвестности места пребывания ответчика судья обязан по собственной инициативе объявить его розыск через органы внут

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 1987. № 2. С. 10.

263

ренных дел. Определение о розыске ответчика выносит суд, принявший дело к производству.

Повестка должна вручаться гражданину-получателю лично. Повестка, адресованная организации, вручается соответствующему должностному лицу. Суд должен располагать бесспорным доказательством о получении повестки адресатом. Согласно ч. 1 ст. 109 ГПК вручение повестки оформляется распиской на втором экземпляре повестки, который возвращается в суд.

Если лицо, доставляющее повестку, не застанет адресата в месте его жительства или работы, повестка вручается кому-либо из совместно проживающих с ним взрослых членов семьи, а при их отсутствии - жилищно-эксплуатационной организации, органу сельского или поселкового самоуправления либо администрации по месту его работы (ч. 2 ст. 109 ГПК). В этом случае лицо, принявшее повестку, обязано на втором экземпляре повестки указать свои фамилию, имя, отчество, а также отношение к адресату или занимаемую должность.

При отказе адресата принять повестку делается соответствующая отметка на повестке, которая возвращается в суд. Факт отказа от принятия повестки должен быть удостоверен должностным лицом жилищно-эксплуатационной организации, органом сельского или поселкового самоуправления или администрацией по месту работы. Согласно ч. 2 ст. 110 ГПК отказ от принятия повестки не препятствует рассмотрению дела. При неизвестности фактического места пребывания ответчика суд вправе рассмотреть дело по существу в отсутствие ответчика. Свидетельством надлежащего извещения в данном случае будет поступление в суд повестки с надписью, удостоверяющей ее получение жилищно-эксплуатационной организацией или органом сельского, поселкового самоуправления по последнему известному месту жительства ответчика (ч. 1 ст. 112; а также ч. 1 ст. 118 ГПК).

На лицах, участвующих в деле, и представителях лежит обязанность сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. При отсутствии такого сообщения повестка посылается по последнему известному суду адресу и считается доставленной, хотя бы адресат по этому адресу более не проживал (ст. 111 ГПК).

Глава XIII. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

§ 1. ЗНАЧЕНИЕ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА. ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ

Судебное разбирательство является центральной стадией гражданского процесса.

Именно в этой стадии процесса суд выполняет основные поставленные перед ним задачи: решить дело по существу; урегулировать конфликтные спорные правоотношения между сторонами; обеспечить воспитательное воздействие судебной деятельности; восстановить нарушенные права и охраняемые законом интересы граждан и юридических лиц.

Согласно ст. 144 ГПК разбирательство гражданских дел происходит в судебном заседании и достижение указанных задач осуществляется только в случае строгого соблюдения гражданско-процессуальных норм, всех принципов гражданского процессуального права.

Прежде всего необходимо дать общую характеристику порядка ведения судебного заседания.

Порядок ведения судебного заседания регулируется гл. 15 (ст. 144-190 ГПК), рядом постановлений Пленума Верховного Суда РСФСР, особенно постановлением «О применении норм ГПК при рассмотрении дел в суде первой инстанции» 1993 г. с последующими изменениями и дополнениями. При этом хотелось бы особо обратить внимание, что указанный ниже порядок проведения судебного заседания одинаково важен как в случае единоличного рассмотрения дела судьей, мировым судьей, так и в случае участия народных заседателей.

Особенностями указанного порядка являются: а) последовательность, взаимосвязанность этапов судебного заседания; б) руководство всем ходом судебного заседания со стороны суда; в) ответственность лиц, участвующих в деле, за нарушение порядка ведения судебного заседания; г) вынесение судебных определений по принципиальным, значимым вопросам хода судебного заседания; д) наиболее полное проявление всех принципов гражданского процесса; е) обязательное составление протокола всего процесса разбирательства дела.

В соответствии со ст. 145 ГПК руководство судебным заседанием осуществляет председательствующий.

В рамках заседания районного (городского) народного суда эту функцию выполняет председатель этого суда или народный судья, в заседаниях других судов - председатель, заместитель председателя или член суда.

Председательствующий обеспечивает полное, всестороннее и объективное выяснение всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательное воздействие судебного процесса и устранение из судебного

265

го разбирательства всего, что не имеет отношения к рассматриваемому делу.

В случае возражения кого-либо из лиц, участвующих в деле, представителей, экспертов, переводчиков против действий председательствующего эти возражения заносятся в протокол судебного заседания и вопрос разрешается всем составом суда.

Именно председательствующий принимает необходимые меры к обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка.

Законом установлена ответственность как лиц, участвующих в деле, граждан, юридических лиц, присутствующих в судебном заседании, так и суда за нарушения порядка ведения судебного заседания.

Так, ст. 149 ГПК предусматривает ряд мер, применяемых в отношении нарушителей порядка в судебном заседании.

Лицу, нарушающему порядок во время разбирательства дела, председательствующий от имени суда делает предупреждение.

При повторном нарушении порядка участники процесса могут быть удалены из зала заседания по определению суда, а граждане, присутствующие при разбирательстве дела, - по распоряжению председательствующего. Кроме того, на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, по определению суда может быть наложен штраф в размере до десяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда.

Если в действиях нарушителя порядка в судебном заседании имеются признаки преступления, то судья возбуждает уголовное дело и направляет материалы соответствующему прокурору.

Следует отметить, что закон «Об ответственности за неуважение к суду» устанавливает, что неподчинение участвующих в деле лиц, других граждан распоряжению председательствующего или нарушение порядка во время судебного заседания, а равно совершение кем бы то ни было действий, свидетельствующих о явном пренебрежении к суду или установленным в суде правилам, влекут наложение административного взыскания в виде административного ареста на срок до пятнадцати суток или штрафа.

Указанное взыскание налагается на основании вынесенного в судебном заседании определения суда в порядке, установленном законодательством об административных правонарушениях (ст. 165 КоАП).

На протяжении всего судебного разбирательства суд при решении принципиально значимых вопросов фиксирует соответствующие действия сторон в процессуальных документах, а в необходимых случаях выносит определение.

Так, если рассматриваемое дело в соответствии с ч. 3 ст. 6 ГПК может быть рассмотрено судьей единолично или судом в составе судьи и народных заседателей, то председательствующий выясняет у сторон, согласны ли они на рассмотрение дела судьей единолично. Согласие или возраже

266

ние фиксируется в протоколе судебного заседания. В случае возражения хотя бы одной из сторон объявляется перерыв, после которого дело рассматривается судом коллегиально (ч. 2 ст. 150 ГПК).

Решение вопросов отвода суда, судей, прокурора, эксперта, переводчика, секретаря судебного заседания также фиксируется в определении (ст. 18-24, 154 ГПК).

Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, и представителей об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела, решаются определениями суда (ст. 156 ГПК).

Отложение разбирательства дела, принятие отказа от иска, утверждение мирового соглашения (ст. 157, 161, 165 ГПК) также фиксируются в определении суда.

Это важно как для контроля деятельности суда со стороны лиц, участвующих в деле, так и со стороны соответствующих уполномоченных законом должностных лиц суда и прокуратуры.

Судебное заседание состоит из четырех частей: а) подготовительная, б) исследование обстоятельств дела; в) судебные прения и заключение прокурора, если он участвует в деле; г) постановление и оглашение решения.

ГПК предусматривает следующий порядок проведения подготовительной части судебного заседания: а) открытие судебного заседания; б) проверка явки участников процесса; в) разъяснение переводчику его обязанностей; г) удаление из зала судебного заседания свидетелей; д) объявление состава суда и разъяснение права отвода; е) разъяснение лицам, участвующим в деле, их прав и обязанностей; ж) разрешение вопросов, связанных с последствиями неявки в судебные заседания лиц, участвующих в деле, и представителей; з) разрешение вопросов, связанных с последствиями неявки в судебное заседание свидетелей и экспертов; и) разъяснение эксперту его прав и обязанностей.

В назначенное для разбирательства дела время председательствующий открывает судебное заседание, объявляет, какое дело подлежит рассмотрению (ст. 150 ГПК).

В настоящее время актуальным является вопрос о привлечении надлежащего переводчика в случае участия в деле лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, так как уже первые действия суда, речи должны быть переведены на родной язык этого лица.

На практике встает весьма сложный, но, к сожалению, не решенный законодательно вопрос, кого, на основании какого документа (документов) можно считать переводчиком.

Именно поэтому нам представляется более логичным, что, открыв судебное заседание, необходимо решить вопрос о переводчике, если есть такая необходимость.

267

ГЦ і

Секретарь судебного заседания докладывает суду, кто из вызванных по делу лиц явился, вручены ли повестки неявившимся и какие имеются сведения о причинах их неявки.

Суд устанавливает личность явившихся, а также проверяет полномочия должностных лиц и представителей.

Явившиеся свидетели до начала их допроса удаляются из зала судебного заседания. Председательствующий принимает меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели не общались с недопрошенными свидетелями.

После этих действий председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в качестве прокурора, эксперта, переводчика, секретаря судебного заседания, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы (ч. 1 ст. 154 ГПК).

Анализ указанного законодательства на первый взгляд может ввести в заблуждение о некорректности суда, который представляет состав суда, прокурора, эксперта, переводчика, секретаря судебного заседания только лицам, участвующим в деле, и представителям, исключив свидетелей.

Вместе с тем здесь присутствует нечто большее, чем логика, так как одновременно с персонификацией названных лиц суд разъясняет лицам, участвующим в деле, и право отвода названных лиц.

Если бы суд производил эти действия в присутствии свидетелей, то, возможно, основания отвода, приводимые лицами, участвующими в деле, а также возможное неудовлетворение заявленных отводов могли бы повлиять на объективность показаний свидетелей. Во избежание этого суд и производит такую последовательность указанных действий.

Необходимо отметить, что судья, народный заседатель, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт и переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела, если они лично, прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в их беспристрастности (ст. 17-19 ГПК).

Основания, указанные в ст. 18 ГПК, распространяются также и на прокурора, переводчика, секретаря судебного заседания.

Согласно ст. 22 ГПК при наличии обстоятельств, указанных в ст. 18-21 ГПК, судья, народный заседатель, прокурор, эксперт, переводчик, секретарь судебного заседания обязаны заявить самоотвод.

Отвод должен быть мотивированным и заявлен до начала рассмотрения дела по существу. Позднейшее заявление отвода допускается лишь в случаях, когда основание для него сделалось известным суду или лицу, заявляющему отвод, после начала рассмотрения дела.

Если не заявлен отвод или отвод (самоотвод) признан необоснованным, председательствующий в соответствии со ст. 155 ГПК разъясняет лицам, участвующим в деле, и представителям их процессуальные права и обязанности, а также их право обратиться за разрешением спора в третейский или товарищеский суд или последствия такого действия.

268

Затем суд разрешает заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, и представителей об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела (ст. 156 ГПК).

Следующая группа действий суда в подготовительной части судебного заседания связана с определением последствий неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и представителей (ст. 157 ГПК).

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении, разбирательство дела откладывается.

Если лица, участвующие в деле, надлежаще извещены о времени и месте судебного заседания, суд откладывает разбирательство в случае признания уважительными причин их неявки.

Стороны обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин. Суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, если сведения о причинах неявки отсутствуют, либо если суд признает причины неявки неуважительными, либо если ответчик умышленно затягивает производство по делу.

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копии решения суда. Суд может признать обязательным участие сторон в судебном заседании, если это необходимо по обстоятельствам дела.

Неявка представителя лица, участвующего в деле, извещенного о времени и месте судебного разбирательства, не является препятствием к рассмотрению дела.

Разрешив вопросы, связанные с явкой лиц, участвующих в деле, суд решает вопрос о возможности слушания дела в отсутствие неявившихся свидетелей и экспертов или об отложении разбирательства дела.

При отложении разбирательства дела суд может допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют все лица, участвующие в деле (ст. 162 ГПК).

Недопустим допрос свидетелей, когда разбирательство дела откладывается вследствие неявки сторон, так как последние были бы лишены возможности участвовать в исследовании доказательств.

И оканчивается подготовительная часть судебного разбирательства разъяснением председательствующим эксперту его прав и обязанностей и предупреждением об ответственности эксперта за отказ или уклонение от дачи заключения или за дачу заведомо ложного заключения.

После разрешения указанных выше вопросов, относящихся к подготовительной главе судебного заседания, дело рассматривается по существу.

Согласно ст. 164 ГПК рассмотрение дела по существу начинается докладом дела председательствующим или народным заседателем, в том случае, если дело рассматривается коллегиально.

269

На первый взгляд такое начало разбирательства дела, по существу, свидетельствует о властной позиции суда даже в тех отношениях, где сторонам должно быть предоставлено как можно больше свободы по распоряжению своими правами.

Думается, что в указанном, установленном законом порядке заложен куда более глубокий смысл, заключенный в следующем.

До определенного момента лица, участвующие в деле, начиная с подачи заявления, информировали суд о своем понимании конфликта, спора.

Теперь пришла очередь суда изложить лицам, участвующим в деле, как он, суд, понимает этот конфликт, спор. От правильного понимания сути, существа спора зависит и его надлежащее разрешение именно этим судом, который информирует лиц, участвующих в деле об этом.

Вслед за этим председательствующий спрашивает, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны окончить дело мировым соглашением.

В случае отказа истца от иска или заявления истца и ответчика о том, что они желают заключить мировое соглашение по делу, которое стало предметом судебного разбирательства, им разъясняются наступившие последствия утверждения отказа от иска или мирового соглашения (п. 3 ст. 129, пп. 3-5, ст. 219, п. 4 ст. 338 ГПК).

В случае же признания иска ответчиком суд выносит решение по существу рассматриваемого дела, удовлетворяющее предъявленные иском требования, и разрешает вопросы, связанные с распределением судебных расходов согласно ст. 90 ГПК.

Затем согласно ст. 166 ГПК суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле.

Письменные объяснения лиц, участвующих в деле, а также объяснения, полученные судом в порядке, предусмотренном ст. 51 и 57 ГПК (судебные поручения, обеспечение доказательств), оглашаются председательствующим.

Суд, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, устанавливает порядок исследования доказательств по каждому конкретному гражданскому делу (ст. 167 ГПК).

Стороны в силу принципа состязательности по доказыванию принимают участие в обсуждении порядка исследования доказательств по гражданскому делу, участником которого они являются.

Суд окончательно определяет порядок исследования доказательств по каждому конкретному делу с учетом его сложности и характера спора, конфликтное™.

При этом должны обеспечиваться наиболее благоприятные условия и гарантированность осуществления принципов состязательности, равенства сторон в процессе доказывания, объективного, всестороннего и полного исследования всех имеющихся в деле доказательств.

270

Установленный в ходе судебного разбирательства порядок исследования доказательств может быть изменен по ходатайству лиц, участвующих в деле.

О порядке исследования доказательств суд выносит определение. На практике чаще всего исследование доказательств начинается с допроса свидетелей.

Каждый свидетель допрашивается отдельно, в отсутствие других, еще не допрошенных, чем устраняется возможность влияния показаний одних свидетелей на показания других. Указанный порядок не распространяется на порядок проведения очной ставки.

Допрошенный свидетель остается в зале заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит ему удалиться раньше.

До допроса свидетеля председательствующий устанавливает личность свидетеля и предупреждает его об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля отбирается подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность. Подписка приобщается к протоколу судебного заседания.

Свидетелям, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, председательствующий разъясняет обязанность правдиво рассказать все известное им по делу, но они не предупреждаются об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний (ст. 168 ГПК).

Начало допроса свидетеля начинается с выявления председательствующим отношения свидетеля к лицам, участвующим в деле. Затем свидетелю предлагается сообщить суду все, что ему лично известно по делу. После этого свидетелю могут быть заданы вопросы.

Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, и его представитель, а затем – другие лица, участвующие в деле, и представители. Свидетелю, вызванному по инициативе суда, первым предлагает вопросы истец.

Судья вправе задавать вопросы свидетелю в любой момент его допроса.

Председательствующий вправе отклонить вопрос, не относящийся к предмету доказывания. Допускается повторный допрос свидетеля или очная ставка между свидетелями для устранения противоречий в их показаниях.

Показания свидетелей, допрошенных в порядке судебного поручения (ст. 51 ГПК), обеспечения доказательств (ст. 57 ГПК) или при отложении разбирательства дела (ст. 162 ГПК), оглашаются в судебном заседании после допроса всех явившихся в судебное заседание свидетелей.

Если свидетели, допрошенные в вышеуказанном порядке, явились в судебное заседание, то они допрашиваются в общем порядке.

Вторичный вызов в судебное заседание свидетелей, допрошенных при отложении разбирательства дела (ст. 162 ГПК), не обязателен, в том числе и при изменении состава суда.

271

Письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке, предусмотренном ст. 51, 57 и п. 8 ст. 142 ГПК, оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях - экспертам и свидетелям. После этого лица, участвующие в деле, могут давать объяснение.

Рассмотрение и исследование письменных доказательств производится с соблюдением требований ст. 176 ГПК, устанавливающей порядок оглашения личной переписки и телеграфных сообщений граждан.

Имеющиеся по делу вещественные доказательства исследуются обычно путем осмотра в судебном заседании. Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях - экспертам и свидетелям. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, могут обращать внимание суда на те или иные обстоятельства, связанные с осмотром. Эти заявления заносятся в протокол судебного заседания.

Протоколы осмотра вещественных доказательств, составленные в порядке, предусмотренном ст. 51, 57 и п. 8 ст. 142 ГПК, оглашаются в судебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут давать объяснения (ст. 178 ГПК).

Вещественные и письменные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд, осматриваются и исследуются по месту их нахождения. О производстве осмотра на месте суд выносит определение.

Осмотр на месте производится всем составом суда. О времени и месте осмотра извещаются лица, участвующие в деле, и представители, однако их неявка не препятствует производству осмотра. В необходимых случаях также вызываются эксперты и свидетели. Результаты осмотра заносятся в протокол судебного заседания. К протоколу могут быть приложены составленные или проверенные при осмотре планы, чертежи, снимки (ст. 179 ГПК). После исследования всех других имеющихся по делу доказательств рассматриваются результаты экспертизы, если она была назначена по делу. Письменные заключения экспертов оглашаются в судебном заседании, а устные - заносятся в протокол и подписываются экспертами.

В целях разъяснения и дополнения заключения эксперту могут быть заданы вопросы. Первым задает вопрос лицо, по заявлению которого назначен эксперт, и его представитель, а затем - другие лица, участвующие в деле, и представители. Эксперту, назначенному по инициативе суда, первым предлагает вопросы истец.

Судья вправе задавать вопросы эксперту в любой момент его допроса.

В случаях недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд может назначить дополнительную экспертизу.

В случае несогласия с заключением эксперта по мотиву необоснованности, а также в случае противоречий между заключениями несколь

272

Ф

л, i»

!

ких экспертов суд может назначить повторную экспертизу, поручив ее проведение другому эксперту или другим экспертам (ст. 181 ГПК)

Заключения органов государственного управления, если они участвуют в деле, оглашаются в судебном заседании, после чего суд, лица, участвующие в деле, и представители могут задавать уполномоченным этих органов вопросы в целях разъяснения и дополнения заключений.

После рассмотрения всех доказательств председательствующий спрашивает у лиц, участвующих в деле, и представителей, не желают ли они чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких

заявлений председательствующий объявляет исследование дела законченным и суд переходит к заслушиванию судебных прений и заключения прокурора.

В соответствии со ст. 185 ГПК судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, и представителей.

Сначала выступают истец и его представитель, а затем - ответчик и его представитель. Третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора в уже начатом процессе, и его представитель выступают после сторон. Третье лицо, не заявляющее требований на предмет спора, и его представитель выступают после истца или ответчика, на стороне которого третье лицо участвует в деле.

Прокурор, а также представители государственных органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми.

Представители государственных органов, привлеченные судом к участию в процессе или вступившие в процесс по своей инициативе, выступают в судебных прениях после сторон и третьих лиц.

После произнесения речей всеми участниками прений они могут выступить вторично в связи со сказанным в речах. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и его представителю.

Прокурор, участвующий в деле, дает заключение по существу дела в целом после судебных прений.

Если суд во время судебных прений или заключения прокурора признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения и заключение прокурора происходят в общем порядке.

После судебных прений и заключения прокурора суд удаляется в совещательную комнату для постановления решения, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

Решение оглашается в открытом судебном заседании, публично во всех случаях, включая и случаи проведения закрытого судебного заседания (ст. 9, 190 ГПК).

273

На совещании может присутствовать только состав суда, рассматривающий дело (ст. 193 ГПК).

Благодаря этому устраняется опасность постороннего влияния на вынесение судебного решения.

При коллегиальном рассмотрении дела совещанием судей руководит председательствующий. Он формулирует вопросы, подлежащие разрешению, разъясняет народным заседателям закон, подлежащий применению. Все вопросы решаются большинством голосов. Никто из судей ни по одному вопросу не вправе воздержаться от высказывания своего мнения. Председательствующий высказывает свое мнение последним. Судья или народный заседатель, не согласный с мнением большинства, имеет право приложить к делу свое, особое мнение, изложенное в письменной форме, которое приобщается к делу (ст. 16 ГПК) и не оглашается в судебном заседании. Однако в силу ст. 30 ГПК лица, участвующие в деле, вправе ознакомиться с ним.

Согласно ст. 203 ГПК решение должно быть вынесено немедленно по заслушивании дела. В исключительных случаях по особо сложным делам составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более трех дней, но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Одновременно суд объявляет, когда лица, участвующие в деле, и представители могут ознакомиться с мотивированным решением. Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу.

Все присутствующие в зале судебного заседания лица заслушивают решения стоя. Председательствующий выясняет, понятно ли решение лицам, участвующим в деле, и разъясняет порядок и срок его обжалования, право ознакомиться с протоколом судебного заседания и подать на него письменные замечания (ст. 229 ГПК).

§ 2. ОТЛОЖЕНИЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВА ДЕЛА

В процессе рассмотрения дела суд может встретиться с обстоятельствами, которые препятствуют разбору дела в данном судебном заседании и влекут отложение рассмотрения дела.

Дело должно быть отложено, когда суд не может рассмотреть дело в данном заседании либо в силу прямого указания закона или невозможности установления действительных прав и взаимоотношений заинтересованных лиц.

ГПК предусматривает следующие случаи отложения дела: а) при неявке в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей, в отношении которых отсутствуют сведения о вручении по

774

весток (ст. 157, 299 ГПК); б) при неявке в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, по причинам, признанным судом уважительными (ч. 2 ст. 157, ч. 2 ст. 299 ГПК); в) в случае неявки в судебное заседание свидетелей или экспертов (ч. 1 ст. 160 ГПК);

г) в случаях, когда суд сочтет невозможным рассмотрение дела в данном судебном заседании вследствие неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, представителей, свидетелей, экспертов, переводчиков, предъявления встречного иска, необходимости истребования новых доказательств и т.п.;

д) при установлении судом участия в процессе ненадлежащей стороны (ст. 36 ГПК).

Суд, откладывая разбирательство дела, назначает день нового судебного заседания с учетом времени, необходимого для вызова лиц, участвующих в деле, или истребования доказательств, о чем объявляет явившимся лицам под расписку. Неявившиеся и вновь привлекаемые к участию в процессе лица о времени нового судебного заседания извещаются повестками.

Новое разбирательство дела после его отложения начинается сначала.

§ 3. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

Приостановление производства - это прекращение процессуальных действий по делу на неопределенный срок.

Закон предусматривает два вида оснований для приостановления производства по делу: обязательное и факультативное.

Случаи обязательного приостановления производства по делу предусмотрены ст. 214 ГПК:

1) в случае смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство или прекращение существования юридического лица, являвшегося стороной в деле;

2) в случае утраты стороной дееспособности;

3) в случае пребывания ответчика в действующей части Вооруженных сил или просьбы истца, находящегося в действующей части Вооруженных сил;

4) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, уголовном или административном порядке.

Перечень оснований для обязательного приостановления производства по делу является исчерпывающим.

Статья 216 ГПК устанавливает и сроки приостановления производства по делу.

275

В случаях, предусмотренных пп. 1 и 2 ст. 214 ГПК, сроком приостановления будет время до определения правопреемника выбывшего лица или назначения недееспособному лицу представителя:

в случаях, предусмотренных п. 3 ст. 214 ГПК, - до прекращения пребывания стороны в составе Вооруженных сил;

в случае, предусмотренном п. 4 ст. 214 ГПК, - до вступления в законную силу решения, приговора, определения, постановления суда или вынесения постановления по делу, рассматриваемому в административном порядке.

Согласно ст. 215 ГПК производство по делу может быть (факультативно) приостановлено в случаях:

1) пребывания стороны в составе Вооруженных сил на действительной срочной военной службе или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности;

2) нахождения стороны в длительной служебной командировке;

3) нахождения стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой медицинского учреждения;

4) розыска ответчика в случаях, предусмотренных ст. 112 ГПК;

5) назначения судом экспертизы.

В этих случаях приостановление дела производится до прекращения пребывания стороны в составе Вооруженных сил, до окончания выполнения ею государственной обязанности, до возвращения из служебной командировки, до выписки из лечебного учреждения или окончания заболевания, до розыска ответчика или до окончания действий по производству экспертизы (п. 2 ст. 216 ГПК).

На определение суда или судьи о приостановлении производства по делу может быть подана частная жалоба или принесен протест (ст 217 ГПК).

Производство по делу возобновляется после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление по заявлению лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда или судьи. При возобновлении производства суд или судья вызывает лиц, участвующих в деле, на общих основаниях.

§ 4. ОКОНЧАНИЕ ДЕЛА БЕЗ ВЫНЕСЕНИЯ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ

Как правило, рассмотрение гражданского дела заканчивается вынесением решения. Однако в ходе разбирательства дела выявляются обстоятельства, при наличии которых в силу закона производство по делу заканчивается без вынесения решения: прекращение производства по делу

276

(ст. 219 ГПК) и оставление заявления без рассмотрения (ст. 221 ГПК). Согласно ст. 219 ГПК производство по делу прекращается, если:

- 1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства;
- 2) заинтересованным лицом, обратившимся в суд, не соблюден установленный для данной категории дел порядок предварительного внесудебного разрешения спора и возможность применения этого порядка утрачена;
- 3) имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о принятии отказа истца от иска или об утверждении мирового соглашения сторон;
- 4) истец отказался от иска;
- 5) стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;
- 6) состоялось решение товарищеского суда, принятое в пределах его компетенции, по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- 7) между сторонами заключен договор о передаче данного спора на разрешение третейского суда;
- 8) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства.

Перечень оснований прекращения производства по делу является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Основания прекращения производства по делу можно разделить на три группы.

Первая группа - это основания, свидетельствующие о том, что у заинтересованного лица не было права на обращение в суд и заявление было ошибочно принято. Если это было выявлено в ходе судебного разбирательства, то дальнейшее производство по делу подлежит прекращению (пп. 1, 2, 3, 6, 7 ст. 219 ГПК).

Вторая группа оснований связана с реализацией распорядительных прав сторон, препятствующих дальнейшему продолжению процесса по данному конкретному делу (пп. 4, 5 ст. 219 ГПК).

Третья группа оснований не зависит ни от усмотрения, ни от действий суда, сторон (п. 8 ст. 219 ГПК).

Институт прекращения производства по делу распространяется и на дела не искового производства.

Производство по делу прекращается определением суда или судьи. Если производство прекращено вследствие неподведомственности дела суду, суд или судья обязан указать, в какой орган следует обратиться заявителю (ч 1 ст 220 ГПК).

В соответствии со ст 221 ГПК заявление остается без рассмотрения, если:

277

- 1) заинтересованным лицом, обратившимся в суд, не соблюден установленный для данной категории дел порядок предварительного внесудебного разрешения дела и возможность применения этого порядка не утрачена;
- 2) заявление подано недееспособным лицом;
- 3) заявление от имени заинтересованного лица подано лицом, не имеющим полномочий на ведение дела;
- 4) в производстве этого же или другого суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились без уважительных причин по вторичному вызову, а суд не считает возможным разрешить дело по имеющимся в деле материалам;

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

Основания оставления заявления без рассмотрения для дел искового производства являются исчерпывающими. Для дел, рассматриваемых в порядке особого производства, предусмотрен еще один случай оставления заявления без рассмотрения. Согласно ст. 246 ГПК, если в этом (особом) производстве возникает спор о праве, подведомственный суду, суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях.

Предусмотренные законом случаи оставления заявления без рассмотрения можно разделить на три группы.

К первой группе относятся обстоятельства, свидетельствующие о несоблюдении истцом или заявителем для иска (заявления) установленного порядка предъявления (пп. 1, 2, 3, 4 ст. 221 ГПК).

Ко второй группе относятся обстоятельства, связанные с неявкой в судебное заседание сторон (пп. 5, 6 ст. 219 ГПК).

К третьей группе относятся обстоятельства, указанные в ст. 246 ГПК, которые свидетельствуют об объективной невозможности рассмотреть заявление в данном процессе в силу прямого запрещения закона. Речь идет о ситуации возникновения спора о праве в процессе рассмотрения дела в порядке особого производства. В этом случае суд обязан разъяснить заинтересованным лицам их право предъявлять иск на общих основаниях, а дело в порядке особого производства оставляет без рассмотрения.

Производство по делу в случаях оставления заявления без рассмотрения заканчивается вынесением определения. В этом определении суд или судья обязан указать, как устранить перечисленные в ст. 221 ГПК обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела.

После устранения условий, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке.

278

Суд по ходатайству истца или ответчика отменяет свое определение об оставлении заявления без рассмотрения по основаниям, указанным в пп. 5 и 6 ст. 221 ГПК, если стороны представят доказательства, подтверждающие уважительность причин отсутствия их в судебном заседании.

На определение суда об отказе в удовлетворении такого ходатайства может быть подана частная жалоба.

Институт прекращения производства по делу и оставление заявления без рассмотрения применяются как при рассмотрении дела в суде первой инстанции, так и при пересмотре судебных постановлений в кассационном порядке и в порядке судебного надзора.

Прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения отличаются друг от друга как по основаниям, так и по процессуальным последствиям.

Оставление заявления без рассмотрения применяется тогда, когда дело не может быть рассмотрено в данном процессе, но эти причины могут быть в будущем устранены. Вследствие этого оставление заявления без рассмотрения не исключает возможность повторного обращения в суд по тому же требованию при устранении обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения. При прекращении производства по делу возможность вторичного обращения в суд по тождественному делу исключается.

§ 5. ПРОТОКОЛ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ

Протокол судебного заседания является одним из основных процессуальных документов. В нем отражаются все процессуальные действия, которые совершались в ходе судебного разбирательства. Это своеобразная карта «истории болезни».

Ведение протокола обязательно по каждому рассматриваемому судом гражданскому делу.

Отсутствие в деле протокола судебного заседания влечет за собой безусловную отмену судебного решения (п. 8 ст. 308 ГПК).

На основании записей в протоколе можно проверить, соответствует ли судебное решение тем фактам, которые были установлены во время судебного разбирательства, вынес ли решение тот состав

суда, который рассматривал дело; а также содержание объяснений сторон, показаний свидетелей, заключения эксперта и т.п.

Заявления об отказе от иска, о признании иска, а также о заключении мирового соглашения должны быть занесены в протокол судебного заседания и подписаны соответственно истцом и ответчиком, а условия мирового соглашения - обеими сторонами.

279

Протоколы составляются секретарем в самом судебном заседании или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания.

Протокол должен быть изготовлен и подписан не позднее следующего дня после окончания судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия.

Протокол подписывается председательствующим и секретарем. Все изменения, поправки, дополнения должны быть в протоколе оговорены.

Лица, участвующие в деле, и представители вправе знакомиться с протоколом и в течение трех дней со дня его подписания могут подать письменные замечания на протокол с указанием на допущенные в нем неправильности и неполноту.

Замечания на протокол рассматривает председательствующий и в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность. По делам, рассматриваемым судьей единолично, замечания на протокол рассматриваются им самим как председательствующим.

В случае несогласия председательствующего с поданными замечаниями они выносятся на рассмотрение суда, причем председательствующий и хотя бы один из народных заседателей должны быть из числа судей, участвовавших в разбирательстве дела. В необходимых случаях вызываются лица, подавшие замечания на протокол. В результате рассмотрения замечаний суд выносит определение об удовлетворении их правильности либо об их отклонении. Замечания во всяком случае приобщаются к делу. Председательствующий, единолично рассмотревший замечания на протокол и не согласный с ними, выносит мотивированное постановление об их отклонении. Замечания на протокол и постановление председательствующего приобщаются к протоколу судебного заседания.

Замечания на протокол должны быть рассмотрены в течение пяти дней со дня их подачи.

Глава XIV. ПОСТАНОВЛЕНИЕ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, СУЩНОСТЬ И ЗНАЧЕНИЕ

Правосудие в Российской Федерации осуществляется путем разбирательства и разрешения в судебных заседаниях гражданских и уголовных дел (ст. 1 Федерального закона «О судебной системе Российской Федерации») только судом.

Разбирательство заключается в исследовании судом обстоятельств дела, в выяснении и установлении фактов, взаимоотношений сторон (фактического состава), в выяснении и установлении юридической квалификации взаимоотношений сторон и подлежащей применению юридической нормы (юридического состава).

Разрешение заключается во властном высказывании судом своего суждения по рассмотренным им спорным вопросам факта и права и по вопросам о мерах, способах и средствах государственного принуждения в данном конкретном случае.

В связи и по поводу разрешения основного вопроса - спора о праве гражданского или спора, возникающего из административно-правовых отношений, суд разрешает ряд вопросов. Разрешение этих вопросов заключается в высказывании судом (судьей) суждения, основанного на применении нормы материального или процессуального права. Свои суждения суд оформляет в виде властных постановлений (судебных актов), актов органов государственной власти, осуществляющих правосудие по гражданским делам.

Суд первой инстанции, рассматривая и разрешая гражданские дела, реализуя судебную власть, совершает множество процессуальных действий по применению норм материального и процессуального права. Эти действия суда (судьи) фиксируются письменно в форме судебных постановлений или протоколов.

Постановления суда первой инстанции как акты судебной власти ГПК делит на два вида: решение суда (ст. 191 ГПК) - постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, и определение (ст. 223 ГПК), постановление суда, которым дело не разрешается по существу.

После введения в ГПК института судебного приказа (ст. 125¹-125¹⁰ в ред. 1995 г.) появился третий вид судебных постановлений, выносимых судом первой инстанции. Приказ выносится в результате

упрощенного производства, в отличие от судебного решения он не содержит мотивированного ответа по существу рассмотренного в состязательном процессе

дела. Однако, как и решение суда, приказ отвечает на заявленные кредитором требования, не ограничиваясь разрешением отдельных процессуальных вопросов, чем характеризуются определения суда.

Судебное решение. Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, выносится в форме решения. Решение выносится именем Российской Федерации. Судебное решение - акт правосудия, результат осуществления судебной власти судом как единственным органом, который вправе и в состоянии осуществлять правосудие (ст. 118 Конституции РФ) в целях защиты нарушенных или оспоренных прав и свобод граждан и организаций.

В решении находит отражение и завершение процесс (деятельность суда) по применению норм права к конкретным субъектам, исследованного материально-правового отношения. Будучи юридическим фактом, вынесенное судом решение становится предпосылкой для возникновения, изменения и прекращения множества разнообразных процессуальных правоотношений.

Пункт 3 ч. 2 ст. 8 ГК РФ относит решения, установившие права и обязанности, к основаниям возникновения гражданских прав и обязанностей, т.е. рассматривает это как юридический факт. Для спорных материально-правовых отношений судебное решение становится властным актом-регулятором, при помощи (при посредстве) которого суд превращает спорные и предположительные отношения в бесспорные и действительно существующие. В решении суд фиксирует обязательный, оптимальный вариант поведения субъектов материально-правовых отношений, объем их прав и обязанностей.

В содержании решения находят отражение несколько этапов деятельности суда по применению права:

а) выявление содержания спорного отношения и приведение его в состояние бесспорного (предмет судебного решения);

б) выявление нормы права, под действие которой подпадает спорное материальное отношение (источники судебного решения);

в) выявление объема прав и обязанностей субъектов, установленного судом правоотношения. На основе двух первых этапов судебной деятельности в текст решения включается в строгом соответствии с содержанием применений нормы права предписание суда о сроке и порядке осуществления правомочий и исполнения обязанностей сторонами.

Особенности судебного решения как самостоятельной разновидности акта по применению норм права определяются предметом каждого судебного решения.

Под предметом судебного решения в соответствии с правилами логики понимается то, на что направлена его сила, действие. В качестве такового выступают отношения, исследованные судом.

тят

Трансформация предмета судебной деятельности в предмет судебного решения как превращение предполагаемых и спорных отношений в действительно существующие и бесспорные выявляет (показывает) сущность судебной деятельности, механизм ее воздействия.

Таким образом, предмет судебного решения - это всегда конкретное материально-правовое отношение, исследованное судом, отношение, которое было предметом иска как обращенного к суду требования в делах искового производства, административно-правовое отношение в делах, возникающих из административно-правовых отношений. В делах же особого производства предметом судебного решения становятся материально-правовые отношения, потенциальная спорность которых побудила заинтересованные лица возбудить гражданское дело об установлении фактов, имеющих юридическое значение, или юридических состояний. Содержание предмета судебного решения выявляет и подчеркивает юридическую природу решения, механизм его воздействия как акта по принудительному применению норм права, определяет объективные и субъективные пределы законной силы решений. Самая же сущность судебного решения, его правовая природа и сила как акта правосудия, механизм воздействия на поведение субъектов материально-правовых отношений определяются силой, значением и содержанием норм права, примененных судом в целях урегулирования спорных отношений.

Исследованию проблем сущности судебного решения посвящены первые докторские и кандидатские диссертации, защищенные после Великой Отечественной войны в 50-е годы (Д.И.

Полумордвинов, Н.Б. Зайдер, Н.А. Чечина, Д.М. Чечот, Л.В. Левшин, М.Г. Авдюков). В 60-е годы о судебном решении опубликовано несколько монографий (М.Г. Авдюков, Н.Б. Зейдер, М.А. Гурвич, А.Ф. Клейнман, В.Н. Щеглов) 1.

Развитие гражданского процессуального права непосредственно связано с разработкой проблемы судебного решения, от определения сущности решения зависит и определение содержания многих институтов процессуального права: деление на виды исков, проблемы объективной истины и др.

1 Гурвич М.А. Решение советского суда в исковом производстве М, 1955, Зейдер Н.Б. Судебное заседание и судебное решение в советском гражданском процессе. Саратов, 1959; Левшин Л.В. О сущности судебного решения М, 1953, Щеглов В.Н. Законность и обоснованность судебного решения по гражданскому спору. Новосибирск, 1958; Авдюков М.Г. Судебное решение. М., 1959; Полумордвинов Д.И. Законная сила судебного решения. Тбилиси, 1964; Клейнман А.Ф. Судебное решение в советской науке гражданского процессуального права. // Правоведение. 1966; Гурвич М.А. Судебное решение. Теоретические проблемы М., 1976; Добровольский А.А., Иванова С.А. Судебное решение как акт защиты нарушенного или оспоренного права. // Советское государство и право. 1977 № 5

гт

Проблема сущности (природы) судебного решения в процессуальной литературе конкретизировалась в виде спора о содержании в решении суда приказа или подтверждение судом правоотношений, как подтверждения конкретного права на принудительное исполнение присужденного судом требования истца к ответчику. Спор о сущности решения в советской литературе перекликался с теориями приказа и подтверждения, разработанными немецкими процессуалистами XIX в. В 60-е годы в результате дискуссии было выработано общее мнение о том, что решение суда следует рассматривать как разновидность акта по применению права, в котором должны быть отражены итоги применения судом норм материального и процессуального права для разрешения исследованного спора в целях защиты субъективных гражданских прав. Это положение становится общепризнанным, и далее исследование проблемы сущности решения идет в плане выявления специфических особенностей его.

М.Г. Авдюков обращает внимание на то, что защита прав и охраняемых законом интересов сторон в решении судом одновременно является и защитой интересов государства¹. Л.В. Левшин, продолжая эту мысль, дополнил ее исследованием воспитательной и правоохранительной задач решения².

Определение силы и сущности решения через норму права, примененную судом, подчеркивает роль суда как органа судебной власти по применению права и подзаконность деятельности суда и его постановлений, а также то, что отношения опосредованно, через деятельность суда, регулируются только правом, решение не противостоит норме права, а подчиняется ей.

Решение при определенных условиях само наделяется силой закона, т.е. приравнивается по своим качествам к норме действующего права. Однако решение не становится эрзац-нормой или нормативно-вспомогательным актом, оно не действует ни взамен, ни параллельно с нормой. Само по себе, в отрыве от примененной нормы, решение ни общих, ни индивидуальных правил поведения не устанавливает.

Реализация предписаний суда через решение основана на содержании норм, примененных судом в тех случаях, когда в нормах материального права точно не определено содержание правоотношения, права и обязанности сторон конкретизируются судебным решением с учетом установленных судом обстоятельств. Так, в соответствии со ст. 80 СК РФ порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются судом с учетом соглашения родителей, или согласно ч. 2 ст. 81 СК РФ размер алиментных долей может быть уменьшен или увеличен судом

1 Авдюков М.Г. Судебное решение. М., 1959. С. 22.

2 Левшин Л.В. О сущности судебного решения. М., 1953. С. 28.

с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств.

Так же в соответствии с содержанием ст. 39, 42 СК РФ суд производит раздел имущества на основании примененных статей Кодекса с учетом соглашения между супругами или содержанием их брачного договора (контракта). Неисполнение обязанными лицами предписаний суда рассматривается как несоблюдение нормы прав, ответственность обязанного лица определяется и ограничивается применением к нему санкций этой нормы. В тех же случаях, когда закон предусматривает дополнительную ответственность за неисполнение решений суда, это также имеет целью принудить к

выполнению обязанностей, предусмотренных в примененной судом норме. За решением стоит воля государства.

Обладая властным характером, решение обязательно для тех, кому оно адресовано. Реальность исполнения решения есть способ защиты субъективных прав и метод его воспитательного воздействия.

Судебное решение воспитывает граждан, декларируя нормы, которым необходимо подчиниться, предписывая конкретные правила поведения, определяя формы защиты прав, обеспечивая защиту, гарантируя осуществление законно полученных правомочий.

§ 2. ВОСПИТАТЕЛЬНАЯ ФУНКЦИЯ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ

Судебная власть - могучий рычаг в жизни общества. Осуществляемая по правилам гражданского судопроизводства (в процессуальной форме), она обеспечивает необходимое и угодное правовому государству поведение субъектов гражданско-правовых отношений.

Обеспечение предусмотренного законом поведения достигается принуждением и воспитанием граждан, которые обязаны соотносить свое поведение с правилами, установленными законом, т.е. четко и строго соблюдать их.

Судебное принуждение как таковое не исчерпывается применением установленных в законе санкций. Оно осуществляется посредством воздействия на волю и сознание обязанных лиц, способствуя укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к праву и суду (ст. 2 ГПК в редакции от 7 августа 2000 г.).

Рассматривая и решая конкретные дела, суд своими действиями, содержанием судебных актов, им выносимых, оказывает воспитательное воздействие как на граждан - участников процесса, так и на граждан, которые знакомятся с содержанием судебной деятельности в той или иной форме.

Новые экономические связи и отношения в обществе внесли существенные коррективы в привычные правовые понятия и представления. Степень изученности воспитательной функции судопроизводства, воздействия правосудия на поведение граждан - субъектов общественных отношений отражает уровень и тенденции развития современной правовой науки в целом и науки гражданского процессуального права в частности.

В правовом государстве при осуществлении судебной власти особое значение приобретает задача обеспечения государством результативности (эффективности) защиты свобод, прав и законом охраняемых интересов граждан, формирование уважительного отношения к праву и суду.

В переломный период развития нашего общества, при переходе от социализма к капитализму, в общественном правосознании произошли существенные изменения, которые явились источником формирования негативного отношения большей части общества к закону, суду и судебным актам.

Стало традицией подмечать лишь недостатки (как явные, так и мнимые) в содержании законов и в работе судов. Работа судов в этот период резко усложнилась: увеличилось количество дел в судах, которое постоянно растет (за 1999 г. рассмотрено 5 миллионов гражданских дел), количество судей практически не изменилось, характер рассматриваемых дел усложнился в связи с новыми экономическими отношениями, новыми формами собственности, а также принятием новых законов (Гражданский кодекс РФ и др.). Соответственно работа судов стала менее эффективной, увеличились сроки судопроизводства. Это, естественно, вызывает у граждан отрицательное отношение к работе судов.

Чтобы обеспечить выполнение судами функции воспитания, необходимо преодолеть негативное отношение общества к суду.

Возрождение уважения к суду - процесс сложный и длительный. Для этого недостаточно принять Закон «Об ответственности за неуважение к суду», так как в декларативно-приказном порядке заставить уважать невозможно. Этот процесс должен стать фактом реальной действительности, при наличии которого общественное сознание предполагало бы уважение к судебной власти со стороны подавляющего большинства граждан. Этот процесс невозможен без доброжелательного и делового контакта суда со средствами массовой информации.

Мы живем в эпоху средств массовой информации, они входят в каждый дом, с ними нужно считаться и принимать их как неизбежную реальность.

Осуществление правового воспитания возможно при нормальном, рабочем взаимодействии судов со средствами массовой информации. Как правило, в СМИ широко и настойчиво дается только

отрицательная оценка работы судебных органов, зачастую неквалифицированно, но всегда недоброжелательно. При этом отдельные промахи и даже мелкие технические

неточности преподносятся с радостью и ожесточением, как пороки, определяющие смысл всей судебной деятельности.

К сожалению, в наше нелегкое время СМИ не оказывают никакой поддержки судебным органам, не ставят перед собой задачу воспитания в гражданах уважения к закону, не пытаются выработать в обществе правосознание, которое необходимо гражданам правового государства.

При помощи средств информации общество должно научиться понимать, что работа судей есть трудное служение обществу. Пока есть общество, которое нуждается в судах, труд судьи останется тяжелым, влекущим за собой колоссальные эмоциональные нагрузки. Будучи членом общества, судья постоянно (ежедневно) связан с человеческой бедой, нечестностью, несправедливостью, а порой и глупостью. Даже оснащение судов техникой не поможет облегчить труд судьи - никакой компьютер не заменит грамотного, объективного, квалифицированного специалиста.

У этой проблемы есть и другая сторона. Суды не считаются с мнением средств массовой информации, воспринимают их как постоянных противников, не содействуют им в работе, порой не допуская на судебное заседание и запрещая ознакомление с материалами дела. Без преувеличения можно сказать, что в настоящее время судьи и СМИ находятся в постоянной конфронтации. Судьи ко всем представителям СМИ относятся как к навязчивым «папарацци», активно мешающим их трудной работе.

Попытки отгородиться от средств массовой информации ни к чему хорошему не приведут. Суд не может и не должен стать органом, деятельность которого нельзя освещать и подвергать критике. Необходимо стремиться к конструктивному диалогу со средствами массовой информации, взаимопониманию, добиваться того, чтобы СМИ помогали суду, поддерживали его авторитет в обществе.

§ 3. ВИДЫ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

Судебные решения, разрешая спор, отвечают (корреспондируют) заявленному требованию. Решения, выполняемые в исковом производстве, могут быть разделены на виды в зависимости от видов исков, разрешаемых судом.

1. Решения по искам о признании, которыми устанавливается наличие или отсутствие спорных правоотношений.

2. Решение по искам о присуждении, в которых признается наличие правоотношения и определяются способы ликвидации установленных судом нарушений.

787

Предмет иска определяет предмет решения, и, естественно, решение можно разбить на виды в зависимости от предмета иска, т.е. от видов материально-правовых отношений, рассматриваемых судом (алиментных, жилищных, трудовых). Такое деление использует судебная практика при обобщении отдельных категорий дел.

Судебная практика знает два вида решений, особенности которых не отражены в законодательстве. Это альтернативные и факультативные решения.

При разрешении споров, вытекающих из альтернативных обязательств, суды могут выносить альтернативные решения¹.

Альтернативными решениями в результативной части указаны два возможных на выбор способа исполнения решений. Альтернативное решение принципиально ничем не отличается от окончательного (основного) решения. В альтернативных решениях вопросы существа спора разрешаются, как и в окончательных решениях, однажды и навсегда.

Вынесение альтернативных решений возможно и в тех случаях, когда истец в процессе рассмотрения дела согласился заменить искомый предмет другим либо получить его стоимость.

Факультативными решениями следует считать такие, которыми ответчик присуждается к совершению определенных действий в двух вариантах; в случае невозможности исполнения по первому варианту предписывается второй.

Правовым основанием существования факультативных решений следует считать положение закона, обязывающее суд при присуждении имущества в натуре указать в решении его стоимость, подлежащую взысканию с ответчика. Если при исполнении решения присужденного имущества в натуре не окажется, то согласно ст. 406 ГПК РСФСР суд, постановляя решение, обязывающее ответчика

совершить определенные действия, может в том же решении указать, что, если ответчик в течение установленного срока не исполнит решения, истец вправе совершить эти действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов.

Процессуальное законодательство кроме двух перечисленных допускают возможность вынесения следующих видов решений: 1) частичное; 2) промежуточное; 3) условное; 4) заочное.

Наиболее часто применяется частичное решение при разделении материала дела в процессе судебного рассмотрения и разрешения спора по отдельным частям искового требования (при субъективном или объективном соединении исков). Устав гражданского судопроизводства России разрешал суду отделять вопросы признания права от вопроса об убытках,

1 Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М.: Госюриздат, 1950. С. 127; Гурвич М.А. Судебное решение. Теоретические проблемы. М.: Юридическая литература, 1976. С. 79-80.

признания права на взыскание ущерба от вопроса о размере или сумме присуждаемого взыскания (ст. 896, 909, 914, 922, 923 УГС) '.

Размер взыскания в этих случаях мог быть определен после расчетного производства при вынесении другого решения.

К.И. Малышев обосновывал необходимость частичных решений следующими доводами: «Общее начало, на котором основывается дозволение таких решений, состоит в том, что сомнительные части исковых требований не должны задерживать решения и удовлетворения требований бесспорных и совершенно доказанных»². Если сторона признавала часть иска или отказывалась от части иска, то суд, не выясняя действительно существующие отношения, выносил известное нашему законодательству дополнительное решение (ст. 205 ГПК), не являющееся по своей сути частичным, так как оно только дополняет вынесенное решение, но не разрешает новые, ранее не решенные судом вопросы.

Промежуточные решения применялись главным образом в германском процессе³. Этими решениями иск разрешался первоначально о праве; вопрос же о размере иска разрешался в другом процессе, в котором выносилось новое решение.

Некоторое сходство с промежуточными решениями имеет приговор по уголовному делу, которым гражданский иск разрешается только по праву, а для установления размера взыскания дело передается на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства. Решение, выносимое судом после рассмотрения дела в гражданском порядке, устанавливает размер ущерба, основываясь на ранее состоявшемся приговоре.

Условным решением считается решение, исполнение которого зависит от наступления или ненаступления каких-либо событий или от совершения или несовершения каких-либо действий.

Условное решение обычно влечет за собой постановление второго решения (или определения) по вопросу о наступлении или ненаступлении того или иного события или о совершении или несовершении определенного действия, указанного в решении.

Формально вопрос о праве, разрешенный в первом решении, при вынесении второго решения не разрешается, но практически разграничить вопрос о праве от возможности выполнения решения невозможно, не касаясь самого существа дела. Отсюда следует, что условное решение не устраняет спора между сторонами, и поэтому суд вынужден решать один и тот же вопрос дважды.

' УГС - Устав гражданского судопроизводства России 1864 г.

2 Малышев К.И. Курс русского гражданского судопроизводства. Т. 1. С. 140.

3 Перетерский И.С. Очерки судопроизводства и гражданского процесса иностранных государств. М., 1933. С. 80.

289

В судебной практике российских судов условные решения встречаются. Верховный Суд РФ такую практику не одобряет, а решения признает незаконными, подлежащими отмене. Как правило, резолютивная часть условных решений примерно формулируется так: выселить гр. А., после того как ему будет предоставлена другая жилая площадь. Возможность вынесения условных решений действующее российское законодательство не предусматривает, так как суд обязан разрешить спор исходя из правового состояния сторон в момент судебного разбирательства, а не из будущего развития правоотношений между ними, т.е. наступления (ненаступления) определенных обстоятельств или совершения действий сторонами.

§ 4. СОДЕРЖАНИЕ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ

Решение суда как самостоятельный процессуальный документ излагается письменно председательствующим или одним из судей. Текст его должен содержать четкий и исчерпывающий ответ по существу всех заявленных сторонами и третьими лицами требований. Решение должно быть убедительно составлено и грамотно изложено (ст. 196 ГПК) в ясных и понятных выражениях¹.

Закон (ст. 176 ГПК) устанавливает, что решение должно содержать: а) время постановления решения; б) состав суда и наименование сторон; в) указание предмета спора; г) основание решения и законы, которыми суд руководствовался; д) содержание вынесенного по делу решения и порядок его исполнения; е) распределение судебных издержек; ж) порядок обжалования.

Последовательное распределение элементов решения, указанных в законе, образуют четыре части решения: вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную. Такое последовательное изложение решения необходимо для ясного его понимания и для оценки его правильности².

1 Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 ноября 1996 г. № 10 (Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М: Спарк, 1997. С. 190).

2 Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР о судебном решении от 26 сентября 1973 г. с изменениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РСФСР от 20 декабря 1983 г. № 11 в редакции постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 21 декабря 1993 г. № 11 и постановления Верховного Суда Российской Федерации от 26 декабря 1995 г. № 9 (Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М., 1997. С. 184).

290

Вводная часть решения начинается формулой, в которой указывается, что решение выносится именем Российской Федеративной Республики. Далее во вводной части указывается: а) наименование суда, разбиравшего дело; б) состав судей и народных заседателей (фамилии, имена и отчества), если дело рассматривалось в коллегиальном составе, и одного судьи, если оно рассматривалось судьей единолично, фамилия секретаря, который вел протокол судебного заседания; в) место и время рассмотрения дела и вынесения решения; г) в открытом или закрытом заседании суда; д) наименование дела, которое рассматривал суд, сущность требования по основному и встречному искам.

Во вводной части отмечается участие прокурора, третьих лиц, органов государственного управления и общественных организаций, а также представителей сторон.

Описательная часть решения должна содержать краткое, но исчерпывающее изложение предмета спора между сторонами (п. 6 ст. 176 ГПК), т.е. требования, предъявленные заявителем, и их обоснование, возражения ответчика против предъявленных к нему требований и их обоснование или его самостоятельные требования (встречный иск), а также требования третьих лиц с самостоятельными и третьих лиц без самостоятельных требований.

Если истец в процессе судебного разбирательства изменил основание или предмет иска, увеличил или уменьшил его размер, об этом также должно быть указано в описательной части решения.

В описательной части решения фактически обстоятельства дела излагаются так, как они сформулированы и обоснованы сторонами.

Мотивировочная часть решения составляет его «фундамент», в ней суд должен изложить подробно и обоснованно свои выводы по существу рассмотренного дела. Условно ее содержание можно разделить на три составные части: а) фактические обстоятельства, установленные судом; б) анализ доказательств, на которых суд основывает наличие установленных обстоятельств, а также анализ доводов, по которым не приняты доказательства, представленные лицами, участвующими в деле; в) юридическая квалификация, т.е. определение правоотношения сторон и ссылка на закон, которым они регламентируются.

Фактические обстоятельства включают: предмет или фактическое основание судебного решения, т.е. то, на что направлена судебная деятельность. Это всегда юридические факты, на которые ссылались стороны, и некоторые признаки, устанавливаемые судом в результате судебного разбирательства.

Анализ доказательств подтверждает наличие или отсутствие установленных судом юридических фактов, оценку доказательств и вывод о наличии, содержании и характере действительно существующих правоотношений между сторонами.

Решение обосновывается только доказательствами, исследованными в судебном заседании. Суд не вправе привлекать для обоснования решения материалы, которые не были рассмотрены в судебном заседании (ч. 2 ст. 192 ГПК). Качество решения, его обоснованность зависит от полноты собранных доказательств, а также точности выводов суда о фактах, обстоятельствах, о содержании правоотношений.

Юридическая квалификация включает правовые основания или источники судебного решения, которыми суд руководствовался для разрешения дела (п. 5 ст. 197 ГПК). Суд при этом не должен ограничиваться простой ссылкой на статью закона, а обязан обосновать правовую квалификацию установленных судом отношений, а также необходимость применения данного закона к конкретным, действительно существующим отношениям. Правовым основанием судебного решения могут быть нормы материального права, содержащиеся в международных договорах и соглашениях, заключенных между Россией и иностранным государством, а также международные конвенции.

В необходимых случаях допустима ссылка на постановления Пленума Верховного Суда РФ, содержащих разъяснения по вопросам применения той или иной нормы права. Юридическая квалификация характеризует связь решения с примененной судом нормой права. Ссылка на статью нормативного акта делает очевидной как правоприменительную функцию суда, так и правоприменительный характер судебного решения, она подчеркивает законность судебной деятельности и судебного решения.

По делам, в которых ответчик признал иск, в мотивированной части может быть указано только на признание иска и принятие его судом.

Решение суда по делу о расторжении брака может состоять из вводной и резолютивной, т.е. без мотивированной и описательной частей. Это правило отвечает содержанию ст. 23 СК РФ, которая предусматривает, что при наличии согласия супругов на расторжение брака суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Однако, если вместе с разрешением вопроса о расторжении брака суд рассматривал требования о воспитании детей, о разделе имущества или о взыскании алиментов, то мотивировочная часть решения должна быть включена в решение и содержать вывод суда по каждому из заявленных на рассмотрение требований.

Решение окончательно разрешает дело, поэтому его резолютивная часть должна содержать исчерпывающие выводы, вытекающие из установленных судом фактических обстоятельств дела.

В ней четко и конкретно должно быть сформулировано, что именно постановил суд, как по первоначальному заявленному иску, так и по встречному требованию, если оно было заявлено (ст. 132 ГПК), кто какие конкретные действия и в чью пользу должен произвести, за какой из сто

292

л! I

4

i

рон признано оспариваемое право¹. При отказе в заявленных требованиях полностью или частично следует точно указать, кому, в отношении кого и в чем отказано.

В тех случаях, когда решение подлежит немедленному исполнению или суд придет к выводу о необходимости этого (ст. 210, 211 ГПК), в тексте резолютивной части на это должно быть указано.

В зависимости от существа и характера спора между сторонами по-разному излагается резолютивная часть решения.

1. При взыскании денег суд должен указать точную сумму, подлежащую взысканию. В решениях и постановлениях против юридических лиц (предприятий, учреждений, общественных организаций) должно быть указано, с какого расчетного счета должно быть осуществлено взыскание. Если иск состоит из нескольких требований, суд должен указать размер каждого удовлетворяемого требования, затем общую присуждаемую сумму.

2. Присуждая периодические платежи, суд должен точно указать, в какой сумме, ежемесячно или ежегодно, начиная с какого месяца и числа и по какое время они производятся.

3. Присуждая ответчика к передаче имущества, суд должен подробно указать, какое имущество подлежит передаче (каждая отдельная вещь), а в случае невозможности взыскать имущество в натуре определить его денежную стоимость.

4. При вынесении решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, суд в решении может указать, что если ответчик

не исполнит решения в течение установленного срока, то истец вправе произвести эти действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов.

Если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, то суд устанавливает в решении срок, в течение которого оно должно быть исполнено. Решение, обязывающее организацию или коллегиальный орган совершить определенные действия (принять решение), не связанные с передачей имущества или денежных сумм, исполняются их руково

1 В решении суда о лишении родительских прав должно быть указано, кому передается ребенок на воспитание: другому родителю, органу опеки и попечительства или опекуну (попечителю), если он уже назначен в установленном порядке (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10. // Бюллетень Верховного Суда РФ 1998 №12)

В решении по делам в спорах о воспитании детей в резолютивной части решения необходимо указать на право и обязанность родителя, проживающего отдельно от ребенка, участвовать в его воспитании и после расторжения брака (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10. // Бюллетень Верховного Суда РФ 1998 № 12)

293

дителями в установленный срок. В случае неисполнения указанного решения без уважительных причин суд, вынесший решение, либо судебный пристав-исполнитель применяют в отношении руководителя организации или коллективного органа меры, предусмотренные Федеральным законом «Об исполнительном производстве» (в редакции Федерального закона от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ) и ст. 208 ГПК.

5. В решении по делам о выселении должно быть точно указаны по имени, отчеству и фамилии все совершеннолетние лица, подлежащие выселению. При выселении с предоставлением другого годного для проживания помещения должно быть указано помещение (с обозначением улицы, номера дома и квартиры), которая предоставляется выселяемому.

6. В решении по искам о признании должно быть точно указано, наличие или отсутствие какого правоотношения между сторонами признал суд. Если при этом разрешается также вопрос о присуждении к исполнению, например по искам о признании, при удовлетворении иска суд обязан указать в резолютивной части перечень и содержание правовых последствий, которые влечет за собой такое признание. Например, аннулирование актовой записи регистрации брака должно быть произведено при признании брака недействительным.

7. Когда иск предъявлен несколькими истцами, суд должен указать полно и четко, что присуждено каждому из них в отдельности. Если требования являются солидарными или иск предъявлен об имуществе неделимом, то доля, присуждаемая каждому, не указывается.

8. Резолютивная часть решения по делу о признании правового акта противоречащим закону должна содержать вывод суда об удовлетворении либо об отказе в удовлетворении заявления прокурора. В случае удовлетворения заявления о признании противоречащим федеральному закону закона субъекта Российской Федерации в резолютивной части решения должно быть указано об этом, а также о том, что данный закон признается недействующим и не подлежащим применению со дня вступления решения в законную силу.

В случае удовлетворения заявления о признании противоречащим закону иного правового акта (не являющегося законом субъекта Российской Федерации) суд признает этот акт недействительным и не порождающим правовых последствий со дня его издания, а если закон, которому противоречит правовой акт, вступил в силу (введен в действие) после издания правового акта - со дня вступления в силу (введения в действие) закона'.

' Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации» от 25 мая 2000 г. № 19. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 8.

§ 5. ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К СУДЕБНОМУ РЕШЕНИЮ

Законность и обоснованность - основные требования, предъявляемые к судебному решению (ст. 192 ГПК). Законные и обоснованные решения обеспечивают конституционное право на судебную защиту, правопорядок в государстве и выполняют задачу воспитания.

«Суд обязан разрешать дела на основе федеральных законов РФ и иных нормативных правовых актов, чтобы гарантировать каждому право на судебную защиту его прав и свобод. Согласно ч. 1 ст. 15 Конституции РФ Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие. В соответствии с

этим конституционным положением судам следует оценивать содержание закона или иного нормативного правового акта, регулирующего рассматриваемые судом правоотношения, и во всех необходимых случаях применять Конституцию Российской Федерации в качестве акта прямого действия»¹.

Иностранное право применяется судом в случаях, определенных законом или международными соглашениями (ст. 10 ГПК). При отсутствии закона, регулирующего спорное отношение, суд применяет закон, регулирующий сходные отношения, а при отсутствии такого закона суд исходит из общих начал и смысла российского законодательства. Не может быть признано законным решение в том случае, когда суд правильно применил закон для разрешения спора по существу, но нарушил процедуру разбирательства дела или порядок и форму постановления решения. Согласно процессуальному законодательству незаконным следует считать решение, вынося которое суд не применил закона, подлежащего применению, или применил закон, не подлежащий применению, или неправильно истолковал закон (ст. 307 ГПК).

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является также основанием к отмене решения при условии, если это нарушение привело к неправильному разрешению дела по существу.

Решение подлежит отмене, если при его вынесении было допущено нарушение, предусмотренное ст. 308 ГПК.

1 Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 г. № 6 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия». // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 1. С. 3.

Применение норм права не должно противоречить Конституции РФ (Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 10. С. 1).

Суд обоснованно признал деятельность главы местного самоуправления не соответствующей Конституции Российской Федерации, федеральным законам и законам субъекта Федерации (Определение СК Верховного Суда РФ от 21 ноября 1997 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации 1998. № 5 С. 3)

295

Законность решения, как правило, проверяется по содержанию мотивировочной части решения, в которой зафиксирована юридическая квалификация исследованных судом правоотношений.

Исходя из требований ст. 192 ГПК решение можно считать законным в том случае, когда оно вынесено при точном соблюдении норм гражданского процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к исследованному судом правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях закона, регулирующего сходное отношение, либо исходит из общих начал и смысла законодательства (ст. 10 ГПК, ч. 1 ст. 6 ГК).

Обоснованным решение считается тогда, когда в нем отражены имеющие значение для данного дела факты, подтвержденные проверенными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об относимости и допустимости, или общеизвестными обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании (ст. 49, 53-56 ГПК), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

Решение выносится немедленно после разбирательства дела по существу в совещательной комнате (ст. 203 ГПК). Совещательная комната обеспечивает судьям спокойную обстановку для работы, ограждает их от непосредственного постороннего влияния в момент вынесения решения, подчеркивает независимость судей.

Решение должно быть постановлено судьями, которые рассматривали дело от начала до конца. Из этого общего правила вытекают следующие обязательные условия: а) недопустима замена одного из судей в процессе судебного разбирательства; б) каждый из судей, постановляющих решение, должен быть знаком со всем делом и принимать участие в его рассмотрении от начала до конца.

В случае замены одного из судей, участвовавших в рассмотрении дела, разбирательство должно быть произведено с самого начала (ст. 146 ГПК)

Вопросы, рассматриваемые при вынесении решения, разрешаются судьями по большинству голосов. Председательствующий голосует последним. При вынесении решения ни один судья не может воздержаться от подачи своего голоса. Судья, не согласный с мнением двух других, может изложить свое несогласие в так называемом «особом мнении», которое приобщается к делу (ст. 16 ГПК).

Если один из участвующих в рассмотрении дела судей принимал участие в его вынесении, но не смог подписать решения (внезапно умер, тяжело заболел), то дело не рассматривается заново, а после двух подписей судей делается оговорка о причинах отсутствия третьей подписи. В исключительных случаях по особо сложным делам решение может быть вынесено только в резолютивной части. Составление мотивированного решения может быть отложено на срок не более трех дней, но резолютив

296

ную часть суд должен объявить в том же заседании, в котором закончилось разбирательство дела (ст. 203 ГПК). Дело по существу решается и мотивы решения оговариваются в том же судебном заседании. В соответствии с принципом непосредственности (ст. 146 ГПК) обязательно объявляется резолютивная часть решения, она подписывается всем составом суда и приобщается к делу. Одновременно с оглашением резолютивной части судебного решения судья должен сообщить день, начиная с которого лица, участвующие в деле, и их представители могут ознакомиться с мотивировочной частью решения. С этого же момента решение считается окончательным и на него может быть подана кассационная жалоба.

§ 6. НЕМЕДЛЕННОЕ ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ. ОТСРОЧКА И РАССРОЧКА ИСПОЛНЕНИЯ РЕШЕНИЙ. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ

Решение приводится в исполнение после вступления его в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения (ст. 209 ГПК)

Немедленным исполнением называется исполнение решений, не вступивших в законную силу. Немедленное исполнение может быть обязательным (ст. 210 ГПК) или факультативным, допускаемым по усмотрению суда (ст. 211 ГПК).

Суд обязан обращать к немедленному исполнению решения по следующим категориям гражданских дел: а) о присуждении алиментов; б) о присуждении зарплаты не больше чем за один месяц; в) о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника.

Суд может допустить немедленное исполнение в случаях, предусмотренных пп. 1 и 2 ст. 211 ГПК, а также пользуется правом обратиться к исполнению решения и по другим делам, если вследствие особых обстоятельств замедление в исполнении решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или самое исполнение может оказаться невозможным. Допуская немедленное исполнение, суд должен мотивировать причину своих действий, а также потребовать от заявителя обеспечения поворота исполнения решения.

На определение суда по вопросу о немедленном исполнении решения может быть подана жалоба или принесен протест, которые не приостанавливают немедленного исполнения.

Отсрочка и рассрочка исполнения решения. В решении должен быть точно указан срок исполнения решения, т.е. срок совершения действий в качестве способов защиты нарушенных субъективных прав сторон. Суд вправе исходя из имущественного положения сторон и иных обстоятельств отсрочить или рассрочить исполнение решения, продлить срок

297

исполнения по своему усмотрению или установить несколько сроков для исполнения по частям.

Статья 687 части II ГК РФ устанавливает правило, в соответствии с которым «по просьбе нанимателя суд в решении о расторжении договора найма жилого помещения может отсрочить исполнение решения на срок не более года». Отсрочка и рассрочка могут быть предоставлены сторонам как при вынесении решения, так и после его вынесения; в этом случае изменение способов, сроков и порядка исполнения решения фиксируется в отдельном самостоятельном определении суда. Указанные действия суд может совершить независимо от того, до или после судебного процесса возникли соответствующие обстоятельства. Изменение сроков и порядка исполнения решения возможно по заявлению лиц, участвующих в деле, при этом суд должен учитывать интересы не только должника, но и взыскателя.

Обеспечение исполнения решения. В тех случаях, когда по решению, не вступившему в законную силу, законом не допускается немедленное исполнение, а задержка исполнения затруднит в последующем исполнение решения, закон разрешает обеспечить исполнение решения (ст. 207 ГПК). Обеспечением решения называется принятие мер судом по обеспечению его реального исполнения после вступления в законную силу.

Обеспечение решения возможно по заявлению лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда, постановившего решение. Обеспечение исполнения решения сводится к принятию мер,

предусмотренных в ст. 134 ГПК, и производится на срок с момента вынесения решения до наступления срока на исполнение. Ходатайства об обеспечении исполнения решения рассматриваются в судебном заседании, сроки, меры и порядок обеспечения исполнения решения указываются в резолютивной части решения либо в определении суда.

Обеспечение исполнения решения производится по правилам, установленным гл. 13 ГПК для обеспечения исков.

§ 7. УСТРАНЕНИЕ НЕДОСТАТКОВ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ ВЫНЕСШИМ ЕГО СУДОМ

После объявления решения по делу суд, вынесший решение, не вправе сам отменить или изменить его (ч. 1 ст. 204 ГПК). Допущенные ошибки исправляются вышестоящим судом. Некоторые недостатки закон разрешает исправить самому суду, который постановил решение. К ним относятся исправление описок и явных арифметических ошибок в решении. Ошибки и описки должны быть оговорены перед подписями судей (ст. 196 ГПК).

298

Исправление ошибок и описок после объявления решения допускается при помощи вынесения определения суда в судебном заседании, проводимом по заявлению лиц, участвующих в деле, или самого суда (ст. 204 ГПК). Внесение исправлений в указание размера взыскиваемых сумм, числа и размеры присуждаемых вещей допускается лишь в том случае, если неточность явилась следствием случайной ошибки в подсчете или описки. Под видом исправления ошибок и описок нельзя изменять решение по существу, менять первоначальный вывод суда. Так, например, не может быть изменена определением суда ошибка в принципе определения денежной компенсации, поскольку это означало бы изменение самого

решения суда.

Вопрос о внесении исправлений может быть разрешен судом независимо от того, приведено ли вынесенное решение в исполнение в пределах установленного законом срока, в течение которого оно может быть предъявлено к принудительному исполнению.

Дополнительное решение. Неполнота решения может быть восполнена дополнительным решением. Каждое решение суда должно полно и исчерпывающе отвечать на заявленные сторонами требования. Если на исследованные судом требования в решении не содержится ответа, неполноту его можно восполнить дополнительным решением. Вынесение дополнительного решения допускается в следующих случаях:

1) если суд оставил без ответа одно из требований сторон или третьих лиц с самостоятельным требованием, при условии, что содержание этих требований обсуждалось в судебном заседании, а лица, участвующие в процессе, давали объяснения и представляли доказательства по этим требованиям, и все это отражено в протоколе судебного заседания;

2) если суд, разрешив вопрос о праве, не указал размера присужденной суммы имущества, подлежащего передаче, или действий, которые обязаны совершить ответчик;

3) если судом не разрешен вопрос о судебных расходах. Вопрос о необходимости вынесения дополнительного решения может быть поставлен по инициативе суда или по заявлению лиц, участвующих в деле, в течение десяти дней со дня вынесения решения до вступления решения в законную силу.

Суд выносит дополнительное решение после рассмотрения заявления в судебном заседании, которому должно предшествовать извещение лиц, участвующих в деле; последствия их неявки определяются ст. 157 ГПК. Если суд придет к выводу об отсутствии оснований к вынесению дополнительного решения, он выносит определение об отказе в вынесении дополнительного решения.

Дополнительное решение выносится по общим правилам, определяющим порядок вынесения и содержание основного решения. Дополнительное решение является неотъемлемой частью основного решения,

299

оба они составляют единый акт применения права к спорным отношениям. Дополнительное решение не может изменить по существу основное решение или затронуть интересы лиц, которые в деле не участвовали. Дополнительное решение, как и определение об отказе в его вынесении, может быть обжаловано или опротестовано в кассационном порядке.

Разъяснение решения. Неясность решения может быть восполнена вынесенным определением о разъяснении решения. Разъяснение решения допускается, если оно еще не исполнено и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

Прошбу о разъяснении решения подают лица, участвующие в деле (ст. 206 ГПК), или судебные исполнители (ст. 354 ГПК). Заявление о разъяснении решения рассматривается судом в открытом судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле. Неявка лиц, участвующих в деле, не препятствует рассмотрению дела. Поскольку решение может быть разъяснено в целях его исполнения, эта возможность существует в пределах сроков исполнительской давности (ст. 345 ГПК).

Разъяснение решения не допускается, если оно приведено в исполнение РИИ истек срок, предусмотренный законом для предъявления его к принудительному исполнению. Частичное исполнение решения не препятствует его разъяснению в неисполненной части

Разъясняя решение, суд не может изменить его содержание и распространить силу решения на лиц, в деле не участвовавших

От разъяснения решения в порядке ст. 206 ГПК следует отличать разъяснение решения при его объявлении (ст. 190 ГПК)

§ 8. ВСТУПЛЕНИЕ РЕШЕНИЯ СУДА В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Решения мирового судьи по истечении срока на апелляционное обжалование и федерального суда по истечении срока на кассационное обжалование вступают в законную силу, если они не были обжалованы, за исключением решений, перечисленных в ч. 2 ст. 208 ГПК (в редакции Федерального закона от 7 августа 2000 г. № 120), которые вступают в законную силу немедленно (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).

Судебный приказ вступает в законную силу через двадцать дней со дня выдачи, если должник не подал заявления о его отмене (ст. 125^{го} ГПК).

Решение, вступив в законную силу, приобретает качество -неопровержимости, исключительности и обязательности, что практически проявляется в следующих юридических последствиях:

300

1) решение не может быть отменено судом, его постановившим, и судом вышестоящим в кассационном порядке;

2) не может быть вынесено другое решение между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

3) решение обязательно для всех лиц, на которых распространяется его действие.

Наделяя решение перечисленными качествами, законодатель приравнивает его по силе воздействия к норме права как общеобязательному правилу поведения, т.е. с момента вступления в законную силу, решение приобретает силу, равную силе нормы права, выраженной и зафиксированной в нормативном акте.

Свойство неопровержимости означает, что судебное решение не может быть пересмотрено в кассационном порядке. Это свойство придает решению стабильность, обеспечивающую устойчивость правовых отношений в обществе и гражданском обороте. Решение, вступившее в законную силу, может быть пересмотрено в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Заочное решение может быть отменено тем же судом (ст. 213 ГПК) с возобновлением рассмотрения дела по существу, если ответчик сможет доказать, что неявка его в судебное заседание была вызвана уважительными причинами.

Свойство исключительности означает невозможность повторного обращения в суд с иском, жалобой, заявлением по делу между теми же сторонами или их правопреемниками о том же предмете и основанному на тех же обстоятельствах, если имеется решение, вступившее в законную силу (п. 3 ст. 219 ГПК), стороны и другие лица, участвующие в деле, и их правопреемники не могут оспаривать в другом процессе, по другому иску, заявлению установленные судом факты и правоотношения (ст. 208 ГПК)

Если после вступления в законную силу решения, которым с ответчика присуждены периодические платежи, изменились обстоятельства, влияющие на определение размера платежей или их продолжительность, каждая сторона вправе путем предъявления нового иска требовать изменения

размера и сроков платежей. В этом случае предметом рассмотрения судом становится новое требование и выносится новое решение, которое вступает в законную силу по общим правилам.

Предъявление к рассмотрению тождественного заявления недопустимо также в случаях, когда при первоначальном рассмотрении спор между сторонами был окончательно устранен определением об утверждении мирового соглашения или об отказе заявителя от своих требований. Не допускается вторичное обращение в суд в случае прекращения производства по делу (ч. 2 ст. 220 ГПК).

Обязательность решения, вступившего в законную силу, означает, что государственные органы, должностные лица, организации и граждане обязаны свою деятельность подчинять содержанию решений. Статья 13

301

ГПК подчеркивает, что решение обязательно на всей территории Российской Федерации, а в предусмотренных законом случаях суды Российской Федерации могут обращаться к иностранным судам с просьбой об исполнении решений (ст. 436 ГПК).

Государственные органы и должностные лица обязаны совершать и необходимые действия по оформлению и регистрации прав, установленных вступившим в законную силу судебным решением. Например, на основании установления судом отцовства органы загса обязаны выдать соответствующее свидетельство о рождении ребенка, в котором отцом будет записан ответчик по делу. Решение суда после вступления в законную силу должно быть исполнено обязанными лицами добровольно, а в необходимых случаях - принудительно исполнительными органами.

Исполнимость решения. Необходимость реализации действий, предусмотренных в решении, часто называется исполнимостью решений. Она является составной частью свойства обязательности решений. Понятие обязательности решения шире понятия исполнимости, оно охватывает своим содержанием наряду с обязанностью сторон подчинить свое действие нормам права обязанность всех лиц и организаций, не имеющих в данном деле непосредственного юридического интереса, считаться с авторитетом судебного решения и способствовать его исполнению. Решения по всем делам обязательны, но не все из них нуждаются в исполнении, так как не могут быть принудительно исполнены. Решения по искам о признании, как правило, не нуждаются в осуществлении каких-либо конкретных действий для защиты оспоренного ответчиком права. Для их обязательности достаточно признания судом определенных обстоятельств или правоотношений (например, установление отцовства, признание права авторства и т.д.).

Решение по искам о признании могут иметь преюдициальное значение в деле по иску о присуждении. Например, решение об установлении отцовства имеет преюдициальное значение для дела по иску о взыскании алиментов. Решение о признании права авторства обязательно для суда, рассматривающего дело о взыскании гонорара с издательства.

СК РФ вводит несколько новых процессуальных правил, касающихся действий (обязанностей) суда после вынесения решения. Так, ст. 25 указывает, что суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака.

Те же обязанности наступают у суда при признании брака недействительным (п. 3 ст. 270 СК РФ) и при вынесении решения о лишении родительских прав (п. 5 ст. 70 СК РФ).

Таким образом, новое семейное законодательство вменяет в обязанность суда совершить определенные действия по принудительному исполнению решения.

302

После вступления в законную силу судебное решение наряду со свойствами, ее составляющими, - исключительностью, неопровержимостью и обязательностью - приобретает свойство, качество, производное от сущности законной силы, - качество преюдициальности (предрешаемости).

Преюдициальность означает, что отношения и факты, установленные судом и фиксированные решением, не могут опровергаться при вторичном их исследовании судебными и административными органами. Свойство преюдиции решения суда практически сводится к следующим правилам.

1. Сторона, которая основывает свои требования на правоотношениях, бывших полностью или частично предметом судебного решения, вступившего в законную силу, не должна заново, повторно доказывать наличие правоотношений, содержание элементов, его составляющих, а также юридические факты, положенные в обосновании требований сторон.

Отношения и факты, установленные вступившим в законную силу решением, считаются существующими и не подлежат доказыванию, пока действует законная сила решения, т.е. пока решение не отменено.

Другая сторона, возражая против требований заявителя, не может представлять доказательств для опровержения фактов и обстоятельств, ранее установленных судом, а также требовать от суда исследования их и приобщения к делу опровергающих доказательств.

2. Если предметом исследования становятся отношения, содержание которых установлено вступившим в законную силу решением, то предре-шенность (преюдициальность) распространяется на правоотношение в полном объеме в любой его части в том виде, в котором оно составляло предмет судебного исследования.

Вступившее в законную силу решение имеет преюдициальное значение не только при рассмотрении другого дела в порядке гражданского судопроизводства, оно имеет также значение и при рассмотрении уголовного дела.

Пределы законной силы решения. Воздействие норм права на общественные отношения через судебное решение определено и ограничено содержанием, объемом исследованных судом материально-правовых отношений, составляющих предмет судебного решения.

Законная сила распространяет действия примененной нормы на все отношения, составляющие предмет решения, в полном их объеме. Так, если судом рассматривался основной иск о выселении гражданина как утратившего право на жилплощадь и встречный иск ответчика о разделе жилой площади, то пределы законной силы определяются двумя самостоятельными правоотношениями по поводу права на жилплощадь между

истцом и ответчиком.

Ни на какие иные отношения, не входящие в предмет решения (ни сходные, ни аналогичные, ни даже производные от исследованных судом), законная сила не распространяется.

303

§ 9. ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Определение - постановление суда, которым оформляется и закрепляется действие судьи или суда в ходе судебного разбирательства гражданского дела (ст. 223 ГПК). Определениями суд (судьи) разрешает вопросы, возникающие в связи и по поводу разбирательства гражданского дела по существу.

Определения суть акты применения судом права к отдельным конкретным отношениям, складывающимся в процессе судебной деятельности.

Определения, выносимые судом первой инстанции, весьма разнообразны по содержанию.

Одни из них оформляют действия лиц, участвующих в деле, по осуществлению процессуальных прав и выполнению обязанностей, так как содержат ответы на ходатайства об отводах (ст. 17, 21 ГПК), о приобщении письменных доказательств (ст. 69 ГПК), о назначении экспертизы (ст. 74 ГПК), о вызове свидетелей, об обеспечении доказательств (ст. 58 ГПК); другие оформляют действия суда (судьи) - отказ в приеме заявления (ст. 129 ГПК), приостановление производства (ст. 214 ГПК), а также допуск тех или иных лиц для участия в процессе (ст. 34, 37 ГПК).

По характеру процессуального воздействия на ход судопроизводства определения могут быть разбиты на две группы: подготовительную и пре-секательную, которые преграждают дальнейшее движение дела.

Первая группа определений характеризуется тем, что она решает отдельные процессуальные вопросы по ходу разбирательства дела, оформляет действия суда и лиц, участвующих в процессе. Они не изменяют хода процесса. Таковы, например, определения об обеспечении иска, истребовании доказательств, отсрочке и рассрочке исполнения решений.

Определения второй группы - пресекательные - выносятся в случаях, установленных самим законом: определения об отказе в приеме искового заявления (ст. 129 ГПК), о приостановлении производства по делу (ст. 214, 215 ГПК), об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 221 ГПК), о прекращении производства по делу (ст. 219 ГПК).

Эти определения временно или постоянно преграждают дальнейшее движение дела, потому они и называются пресекательными. Определениями о прекращении производства по делу оканчивается судебное разбирательство, поэтому в литературе они иногда называются заключительными определениями.

Самостоятельную группу определений составляют так называемые особые, или частные, которые несут в себе сообщающую информацию и иногда называются сигнализационными. При помощи частных определений суд не разрешает вопросы, связанные с существом дела.

304

Частные определения суда. При выявлении в судебном заседании случаев нарушения законности суд вправе (может) вынести частное определение и направить его соответствующим организациям или должностным лицам, которые обязаны в месячный срок сообщить о принятых ими мерах. Статья 225 ГПК, регламентируя возможность и порядок постановления частных определений, не устанавливает ответственности за непринятие мер по частному определению, поэтому в настоящее время эффективность частных определений крайне низка.

Кроме того, частным определением суд сообщает прокурору об обнаружении при рассмотрении дел в действиях стороны или других участников процесса признаков уголовного преступления.

Вынесение частных определений - одна из форм воспитательного воздействия суда на граждан в борьбе за укрепление законности и предупреждение правонарушений.

Частные определения оглашаются в судебном заседании после судебного решения. Определения по содержанию должны быть конкретными, чтобы их можно было исполнить.

Порядок вынесения определений. Определения могут быть вынесены судьей и судом в любой стадии гражданского процесса. Содержание их либо излагается в виде отдельного процессуального документа, либо вносится в протокол судебного заседания. Судья, действуя от имени суда, может выносить определения единолично в случаях, предусмотренных ГПК.

В совещательной комнате постановляются те определения, для которых такой порядок предусмотрен непосредственно статьями Кодекса. Например, вопрос об отводе судей решается судом в совещательной комнате, а также определения по любому другому вопросу, если по усмотрению суда его следует решить после совещания.

Большинство определений в процессе судебного заседания (кроме перечисленных случаев) выносит суд, совещаясь на месте.

Часть 3 ст. 203 ГПК предоставляет суду право при разрешении несложных вопросов вынести определение сразу же после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату.

Из текста этой статьи следует сделать вывод о том, что сложные вопросы и вопросы, для рассмотрения которых установлено обязательное предварительное совещание судей, разрешаются в совещательной комнате. Степень сложности вопроса зависит от обстоятельств дела и усмотрения судей.

Определения, выносимые в совещательной комнате, излагаются в отдельном процессуальном документе и подписываются всем составом суда. Каждый из судей имеет право на особое мнение. Определения оглашаются немедленно после их вынесения. Они должны содержать полный и обоснованный ответ на разрешаемый вопрос. Каждое определение,

305

П

удовлетворяющее ходатайство лиц, участвующих в процессе, или отказывающее в удовлетворении, должно быть мотивированным и иметь реквизиты, перечисленные ст. 224 ГПК.

В определении, выносимом судом в совещательной комнате, указываются:

а) время и место вынесения определения, т.е. точная дата оглашения его в судебном заседании, и место судебного заседания;

б) точное и полное наименование суда, данные о составе суда и секретаре суда;

в) лица, участвующие в деле, и предмет спора;

г) вопрос, по которому выносится определение. Например, вопрос об истребовании или приобщении новых доказательств, о прекращении производства по делу за неподведомственностью и др.;

д) анализ мнений лиц, участвующих в деле, обоснованное мнение суда по разрешаемому вопросу, ссылка на закон, которым суд руководствовался;

е) краткое суждение суда по существу вопроса, а также порядок и срок обжалования определения (ст. 315 ГПК).

Описательная часть определения начинается со слов «установил» или «нашел», в ней суд должен кратко, но полно и ясно изложить суть вопроса и результаты его рассмотрения.

Логическим продолжением описательной части является мотивировочная часть, содержащая ссылку на статью закона. Мотивировка определения дает возможность проверить ход формирования судейского убеждения, понять, что суд выявил и постановил и почему он это сделал, т.е. анализ фактов, установленных судом в порядке и с помощью доказательств, установленных законом, позволяет вышестоящему суду убедиться в законности и обоснованности определения при помощи кассационной проверки или пересмотра в порядке судебного надзора.

Резолютивная часть определения содержит конечный вывод суда по рассматриваемому вопросу, срок и порядок исполнения определения, а также указание на возможность или невозможность обжалования.

Глава XV. ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Заочное производство - это порядок вынесения судом решения в отсутствие ответчика. В гл. 16» ГПК «Заочное решение» регламентированы условия и процедуры заочного производства. В частности, ст. 213' ГПК предусматривает, что в случае неявки в судебное заседание ответчика, надлежаще извещенного о времени и месте судебного заседания, по делу может быть вынесено заочное решение, если истец против этого не возражает. Таким образом, заочным решение и производство считаются по отношению к ответчику.

Заочное производство в сравнении с обычным порядком судопроизводства является упрощенным, так как исследуются устные объяснения истца и не проводятся прения сторон в ходе судебного разбирательства. Правила заочного производства были сформулированы в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. и в разных модификациях имеют место в гражданском процессуальном законодательстве других стран. В российском гражданском процессуальном законодательстве они закреплены с целью создания новых гарантий защиты прав истца, упрощения и ускорения процессуальной деятельности. Зарубежное законодательство отдельных стран предусматривает также возможность упрощенной защиты ответчиков посредством вынесения заочных решений в отношении неявившихся истцов.

В настоящее время некоторые правила заочного производства нуждаются в совершенствовании.

§ 2. УСЛОВИЯ И ПОРЯДОК ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Заочное производство предполагает соблюдение двух основных условий. В качестве таковых закон предусматривает неявку ответчика при его обязательном надлежащем извещении о времени и месте судебного заседания, а также отсутствие возражений истца против вынесения заочного решения (ч. 1 ст. 213' ГПК).

Суд не должен устанавливать причины неявки ответчика для того, чтобы возбудить заочное производство. Для вынесения заочного решения требуется лишь наличие в деле сведений о надлежащем извещении ответчика о рассмотрении дела. Вместе с тем представление ответчиком письменных объяснений, заявление ходатайств в ходе подготовки к судебному разбирательству может обусловить необходимость проведения обычного производства или отложения судебного разбирательства с повторным из

307

вещением сторон. Так, например, признание иска ответчиком или заявление ходатайства о рассмотрении дела в его отсутствие требует разрешения дела в обычном порядке. Нецелесообразно вынесение заочного решения в случае представления ответчиком сведений об уважительности причин его неявки.

Кроме того, для заочного производства суду требуется установить отсутствие возражений по этому поводу со стороны истца. Если явившийся в судебное заседание истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, суд откладывает разбирательство дела и направляет неявившемуся ответчику повторное извещение о времени и месте нового судебного разбирательства (ст. 213' ГПК). Целесообразность такого условия объясняется тем, что истцу могут быть известны уважительные причины неявки ответчика, наличие которых может послужить основанием к отмене заочного решения, что затянет и усложнит процесс в целом.

О рассмотрении дела в порядке заочного производства суд должен вынести определение (ч. 1 ст. 213' ГПК). Обычно такое определение выносится без удаления в совещательную комнату с занесением его в протокол. После этого, рассматривая дело в порядке заочного производства, суд ограничивается исследованием доказательств, представленных сторонами, учитывает их доводы и ходатайства и

выносит заочное решение (ст. 2133 ГПК). Однако в целях защиты прав ответчика законом также предусмотрено, что при рассмотрении дела в порядке заочного производства не могут быть изменены основание или предмет иска или увеличен размер исковых требований.

§ 3. СОДЕРЖАНИЕ И ЗАКОННАЯ СИЛА ЗАОЧНОГО РЕШЕНИЯ

Содержание заочного решения, согласно ст. 213 ГПК, определяется правилами ст. 197 ГПК. Таким образом, каких-либо изъятий из общих правил в этой части заочное производство не имеет. Более того, во вводной части решения следует указывать его наименование («заочное решение»), а закон дополнительно предусматривает, что в резолютивной части заочного решения должны быть указаны срок и порядок подачи заявления о пересмотре этого решения.

Судебное решение объявляется в судебном заседании в присутствии явившихся истца и других лиц, участвующих в деле. Стороне, не явившейся в судебное заседание, копия заочного решения высылается не позднее трех дней со дня его вынесения (ст. 2135 ГПК).

Вступление заочного решения в законную силу происходит также по общим правилам гражданского процессуального законодательства

308

(ст. 208 ГПК). Заочное решение вступает в силу по истечении срока на кассационное обжалование или опротестование, если оно не было обжаловано или опротестовано. В случае заявления кассационной жалобы или принесения кассационного протеста решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела в кассационной инстанции.

Вместе с тем законная сила заочного судебного решения действует лишь в том случае, если не было подано заявление в вынесший его суд или в результате пересмотра последний оставил заявление об отмене заочного решения без удовлетворения.

§ 4. ПОРЯДОК ПОДАЧИ И РАССМОТРЕНИЯ ЗАЯВЛЕНИЯ О ПЕРЕСМОТРЕ ЗАОЧНОГО РЕШЕНИЯ

Кроме обжалования заочного решения в порядке кассационного производства (ч. 2 ст. 2136 и ч. 1 ст. 282 ГПК), закон предусматривает также право стороны, которая не присутствовала в судебном заседании, обратиться в суд, вынесший заочное решение, с заявлением о его пересмотре (ч. 1 ст. 2136 ГПК). Такое заявление должно быть подано в течение 15 дней после вынесения заочного судебного решения.

В ст. 2137 ГПК предусмотрены требования к содержанию заявления о пересмотре заочного решения. Заявление о пересмотре заочного решения должно содержать:

- 1) наименование суда, вынесшего заочное решение;
- 2) наименование стороны, подающей заявление;
- 3) перечень обстоятельств, свидетельствующих об уважительности причин неявки в судебное заседание, и доказательств, подтверждающих эти обстоятельства, а также доказательств, которые могут повлиять на содержание принятого заочного решения;
- 4) просьбу стороны, подающей заявление;
- 5) перечень прилагаемых к заявлению материалов.

Заявление о пересмотре заочного решения подписывается стороной или ее представителем. Заявление представляется в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Заявление не подлежит оплате государственной пошлиной. Вместе с тем несоблюдение требований закона, предъявляемых к содержанию, форме и порядку подачи заявления, влечет оставление его без движения (см. 130, 288 ГПК) или отказ в его принятии (см. п. 1 ч. 1 ст. 129 ГПК).

После принятия заявления суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения заявления и направляет им копии заявления о пересмотре заочного решения и прилагаемых к заявлению материалов (ст. 2138 ГПК).

309

Г~

Заявление о пересмотре заочного решения рассматривается судом в судебном заседании в течение 10 дней с момента поступления заявления о пересмотре. Неявка лиц, извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения заявления. Суд, рассмотрев заявление, выносит определение.

§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДА И ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ ЗАОЧНОГО РЕШЕНИЯ

В соответствии со ст. 213^о ГПК суд, рассмотрев заявление о пересмотре заочного решения, вправе своим определением:

1) оставить заявление без удовлетворения;

2) отменить заочное решение и возобновить рассмотрение дела по существу в том же или ином составе судей.

На определение суда, которым заявление оставлено без удовлетворения, может быть подана частная жалоба (ч. 3 ст. 213* ГПК). В случае отмены заочного решения судом, вынесшим это решение, рассмотрение дела по существу возобновляется и ведется по общим правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством (ч. 1 ст. 213¹² ГПК). Вынесенное по этому делу решение в дальнейшем не будет считаться заочным (в том числе и в случае неявки ответчика, надлежащим образом извещенного по правилам гражданского процессуального законодательства). Ответчик не вправе повторно подавать заявление о пересмотре этого решения как заочного.

В ст. 213» ГПК сформулированы основания к отмене заочного решения и возобновлению рассмотрения дела по существу. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ оставила без удовлетворения частную жалобу ответчика Ш. на определение об отмене заочного решения, указав на то, что в соответствии со ст. 213» ГПК заочное решение может быть отменено судом, вынесшим это решение, если неявка стороны в судебное заседание была вызвана уважительными причинами, о которых она не имела возможности своевременно сообщить суду, и при этом сторона представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание принятого заочного решения¹.

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 10. С. 23-24.

Глава XVI. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПРИКАЗНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Приказное производство - самостоятельный вид гражданского судопроизводства о взыскании задолженности на основании судебного приказа.

Глава «Судебный приказ» (ст. 125¹ - 125^о ГПК) введена Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ (СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4696).

Гражданское судопроизводство, будучи деятельностью суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел, осуществляется (производится) в процессуальной форме, т.е. по правилам, закрепленным гражданским процессуальным законодательством.

Процессуальные нормы фиксируют общие принципы судопроизводства, правила для рассмотрения всех трех видов в отдельности, а также процессуальные особенности, установленные для рассмотрения отдельных категорий гражданских дел как исключения или дополнения общих правил.

Необходимость строгого соблюдения процессуальной формы - залог законного, обоснованного и справедливого разрешения дела. Именно процессуальная форма обеспечивает наиболее эффективную защиту прав и интересов лиц, обратившихся к суду.

Целесообразность наличия процессуальной формы и необходимость ее соблюдения не ставились под сомнение в мировой литературе и судебной практике.

Однако, поскольку количество дел, рассматриваемых в судах, постоянно увеличивается, среди этих дел значительное число простых по факту, не требующих для своего разрешения применения всех без исключения процессуальных правил, появилась необходимость ввести в процессуальную форму некоторые упрощения.

Советские теоретики процессуального права на протяжении многих лет отрицательно относились к любым предложениям по упрощению процессуальной формы, полагая, что любые отступления от существующих процессуальных правил приведут к ослаблению эффективности судебной деятельности.

Однако эти утверждения не помешали законодателю в 1985 г. ввести правила, в соответствии с которыми дела о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей рассматривались судом единолично без судебного разбирательства, т.е. фактически в 1985 г. законодательно предусматривалась возможность упрощенного производства.

Для взыскания алиментов было достаточно представить в суд бесспорные документы, подтверждающие наличие алиментных обязательств

должника, а также сведений о том, что должник согласен на взыскание алиментов. Если должник возражал, дело рассматривалось по общим правилам искового производства.

Практика взыскания алиментов без судебного разбирательства себя полностью оправдала.

При разработке правил упрощенного (приказного) производства в ГПК в 1995 г. был использован опыт взыскания алиментов на несовершеннолетних детей и учтен мировой опыт регламентирования упрощенного производства.

Истоки упрощенного производства уходят в Римское право, которым оно допускалось наряду с полным исковым производством и носило название «интердиктного». По правилам последнего претор единолично выдавал приказ-интердикт по просьбе кредитора. Приказ применялся для подтверждения права на имущество и мог быть оспорен должником в исковом порядке. Обязательность исполнения приказа обеспечивалась штрафом претора в размере убытков, размер которых определял сам заявитель.

В конце XIX - начале XX в. судебный приказ (как упрощенное производство) широко применялся в Западной Европе и по Уставу гражданского судопроизводства 1864 г. в России. Кодекс 1923 г. сохранял этот институт, но он на практике применялся недолго.

Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в ГПК РСФСР» от 30 ноября 1995 г. в полном соответствии с современными тенденциями развития гражданского процессуального права ввел в гражданское судопроизводство новый институт «Судебный приказ», дополнив ГПК десятью статьями 1251 - 1259, т.е. установил возможность упрощенного судопроизводства в судах общей юрисдикции.

Введение упрощенного производства в действующее гражданское процессуальное законодательство своевременно, целесообразно и практически оправдано. Громоздкая судебная процедура, установленная в ГПК, для прохождения всех без исключения гражданских дел, неуклонно применяемая независимо от характера и сложности гражданского дела, а также независимо от содержания и качества представленных заявителем доказательств, нуждалось в упрощении, т.е. в облегчении процессуальной формы. Введение упрощенного производства должно было обеспечить быстрое рассмотрение судом некоторых гражданских дел, способствовать обеспечению эффективной защиты нарушенных прав и охраняемых законом интересов.

Реальность судебной защиты гражданских прав находится в прямой зависимости от сроков ее оказания, длительное судебное разбирательство в условиях постоянной инфляции делает защиту неэффективной, а нередко формальной и ненужной.

312

Выдача судебного приказа дает возможность судам оперативно рассмотреть тысячи требований, находящихся в производстве судов, кроме того, бессмысленно и расточительно проводить все без исключения требования, обращенные к суду, по стадиям процесса, если возможно сделать суммарное упрощенное производство.

Упрощенное производство - вид гражданского судопроизводства, осуществляемое в процессуальной форме, выполняющее общие задачи правосудия.

Неправильно полагать, что «оно осуществляется вне рамок процессуальных производств»¹, что «это лишь быстрый способ приведения в действие государственного принуждения» и что «приказ не является право-применительным актом»².

Законодатель, вводя упрощенное производство, рассматривает его как разновидность именно судебной, а не никакой иной деятельности.

Любое судопроизводство, полное или упрощенное, совершается в рамках процессуальной формы, по соответствующим процессуальным правилам, на основе общих принципов, закрепленных процессуальным законодательством. Процессуальная форма - обязательная неотъемлемая часть любого вида судопроизводства. Судебная деятельность вне процессуальной формы ничтожна.

При осуществлении судебной деятельности в порядке упрощенного производства соблюдаются все правила, определяющие процессуальную форму, за исключением тех, которые в соответствии с законом (ст. 125¹ - 12510 ГПК) исключены из этих правил.

Перечень исключений из общих правил не может быть дополнен судом или расширительно истолкован судом.

К установленным законом исключениям относятся:

1) дела упрощенного производства рассматриваются без судебного разбирательства в судебном заседании. Поскольку нет судебного разбирательства, в упрощенном производстве неприменим

институт приостановления производства по делу (гл. 17 ГПК) и оставления заявления без рассмотрения (гл. 19 ГПК).

Возбуждается упрощенное производство по общим правилам возбуждения дела (ст. 3, 4, 129 ГПК) и по общим правилам (ст. 141, 142 ГПК) подготавливаются судьей;

2) дело, рассматриваемое по правилам упрощенного производства, может быть прекращено определением судьи по основаниям, перечисленным в ст. 219 ГПК, а также в соответствии с текстом ст. 1258 ГПК в форме отказа в выдаче приказа. Вторично заявление о выдаче приказа между

1 Масленникова Н.И. Гражданский процесс. Учебник. / Под ред. Яркова В.В. М.: БЕК, 1999. С. 212-213.

' Там же.

313

гт

теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям не может быть возбуждено (п. 6 ст. 129 ГПК) 1;

3) законом установлен специальный срок (ст. 1257 ГПК) для извещения судьей должника и срока на ответ по заявленному требованию;

4) предусмотрена возможность выдачи исполнительного листа до вступления судебного постановления (приказа) в силу;

5) установлена обязательность представления письменных доказательств, а также особые правила их допустимости (п. 2 ст. 125б, п. 2 ст. 125» ГПК).

Судебный приказ часто сравнивают с исполнительной надписью нотариуса, а некоторые юристы утверждают, что приказ делает ненужным исполнительную надпись нотариуса.

Это не так, нотариальная надпись и приказ суда - два самостоятельных средства обеспечения быстрой защиты гражданских прав кредитора. Надпись нотариуса, как и приказ судьи, наделяется силой исполнительного листа, но этим их сходства исчерпываются.

Судебный приказ отличается от надписи нотариуса тем, что является самостоятельной разновидностью судебного постановления, акта, завершающего процесс судебной деятельности, при его вынесении должны быть соблюдены установленные законом процессуальные правила, гарантирующие права должника на основании равенства сторон перед законом и судом в процессе.

Действия нотариуса направлены на придание исполнительной силы долговым или платежным документам. Надпись учиняется на тексте документа, подтверждающего бесспорность задолженности, право на требование которой возникло не более трех лет тому назад. Перечень документов, по которым взыскание производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия утвержден постановлением Совета Министров РСФСР № 171 от 11 марта 1976 г. (СП РСФСР. 1976. № 7. Ст. 56).

§ 2. ПОРЯДОК ВЫНЕСЕНИЯ СУДЕБНОГО ПРИКАЗА

Судебный приказ - самостоятельный вид судебного постановления, поэтому в содержании его должны быть включены реквизиты, характеризующие судебные постановления в целом, а также реквизиты, отражающие (определяющие) его специфические особенности как самостоятельного вида постановления (ст. 1259 ГПК).

В упрощенном судопроизводстве могут участвовать стороны, представители сторон и прокурор.

Сторонами могут быть граждане и организации - субъекты гражданско-правовых и административно-правовых отношений, гражданско-правовых отношений по требованиям о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества.

Сторонами в упрощенном производстве можно стать при соблюдении условий, предусмотренных ст. 30, 31, 33 ГПК. Стороны пользуются правами, предусмотренными ст. 30 ГПК, за исключением тех, осуществление которых возможно в стадии судебного разбирательства.

В упрощенном производстве допустимо несколько заявителей (кредиторов, взыскателей) или несколько должников при многосубъектности требований (правоотношений).

Стороны могут вести свои дела в суде лично или через представителей по правилам ст. 43 ГПК. В упрощенном производстве возможно участие прокурора, так как ст. 41 ГПК не содержит запрета на его участие. Участие возможно в форме подачи заявления о выдаче судебного приказа (но не дачи заключения вследствие отсутствия стадии судебного заседания).

Действующая судебная практика начинает привыкать к участию прокурора в упрощенном производстве. Количество обращений прокуроров из года в год увеличивается.

Упрощенное производство осуществляется судьей единолично, по правилам, установленным ГПК для единоличного производства, без ведения протокола.

Статья 113 ГПК в ред. Закона от 7 августа 2000 г. относит дела о выдаче судебного приказа к подсудности мирового судьи (подробно о мировых судьях см. гл. XVII настоящего учебника).

В субъектах Российской Федерации, где не назначены (не избраны) на должности мировые судьи, дела, относящиеся к их компетенции, рассматриваются судьями районных судов единолично (ст. 114 в ред. Закона от 7 августа 2000 г.).

Статья 1252 ГПК содержит перечень требований, по которым допускается упрощенное производство. Требования вытекают из гражданских, трудовых и административно-правовых отношений. Перечень дополнен делами, подведомственными арбитражным судам, о взыскании задолженностей в отношениях между юридическими лицами, а также индивидуальными предпринимателями по требованиям, основанным на протесте векселей в неплатеже, неакцепте или недатировании акцепта, совершенном нотариусом¹.

¹ Следует считать ошибочным содержание п. 2 ст. 4 Федерального закона «О государственной пошлине», устанавливающей размер пошлины с «заявления о повторной выдаче судебного приказа».

314

1 Постановление Пленума Верховного Суда РФ и пленума Высшего Арбитражного Суда от 5 февраля 1998 г. № 3/1 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «О переводном и простом векселе»». // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 4. С. 4.

315

Отказ в принятии заявления о выдаче приказа от указанных лиц порождает возможность обращения с иском по общим правилам подведомственности в арбитражный суд, а не в суд общей юрисдикции. Судебный приказ может быть выдан на основании нотариально удостоверенной сделки и на основании сделок, совершенных в простой письменной форме (ср.: п. 1 ст. 158, ст. 160, 161, 163 ГК РФ).

Выдача судебного приказа для взыскания задолженности по векселю производится после его опротестования в нотариальном порядке. В зависимости от вексельных правоотношений требуется совершение протеста векселя в неплатеже, неакцепте или недатировании акцепта (ст. 95 Основ законодательства о нотариате РФ). Согласно ст. 5 Закона «О переводном и простом векселе» и по сложившейся судебной практике в суде общей юрисдикции выдается судебный приказ. Выдавая приказ, суд сообщает нотариальному акту исполнительную силу.

Судебный приказ выдается, если заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанных с установлением отцовства, а также в случаях взыскания алиментов в твердой денежной сумме, поскольку решение вопроса о размере взыскания сопряжено с необходимостью проверки наличия или отсутствия обстоятельств, с которыми закон связывает возможность взыскания (пп. 1 и 3 ст. 83, п. 4 ст. 143 СК РФ) 1.

Пункт 5 ст. 1252 ГПК предусматривает возможность выдачи приказа по взысканию с граждан недоимки по налогам, самообложению сельского населения и государственному страхованию. Он вошел в противоречие с гл. 25 ГПК. Официально глава эта не исключена из Кодекса и статьи, в нее входящие, не признаны утратившими силу. Однако, руководствуясь принципом соотношения законов, следует считать, что гл. 25 ГПК утратила свое действие, так как не соответствует более позднему закону, регламентирующему те же правоотношения.

При этом возможно взыскание с граждан недоимки по налогам и государственному страхованию (ст. 240-244 ГПК) в приказном производстве, но без взыскания санкций, они могут быть взысканы в исковом производстве.

Пункт 6 ст. 1252 ГПК предусматривает возможность взыскания в приказном порядке начисленной, но не выплаченной заработной платы. Поскольку не изменены (не отменены) правила подведомственности трудовых дел в трудовом законодательстве (ст. 204, 210 КЗоТ), в соответствии с которыми эти же взыскания могут быть произведены (осуществлены), и по решению комиссии по трудовым спорам без судебного разбирательств

' См. п. 11 постановления № 9 Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»// Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 1.

316

И

ва наличие двух нормативных актов по одному вопросу устанавливает фактически альтернативную подведомственность данных дел, выбираемую по желанию заявителя (заинтересованного лица).

Следует отметить нечеткость закона, который создает возможность двукратного получения работниками одной и той же суммы заработной платы, что иногда встречалось на практике.

§ 3. ПОРЯДОК ВЫДАЧИ И СОДЕРЖАНИЕ СУДЕБНОГО ПРИКАЗА

Заявление о выдаче судебного приказа подается в суд по общим правилам подсудности: по месту жительства должника-гражданина или соответственно по месту нахождения органа или имущества должника - юридического лица (ср.: ст. 117 ГПК). Также допускается применение правил подсудности по выбору кредитора (ср.: ст. 118 ГПК). Так, например, требование, вытекающее из деятельности филиала юридического лица, может быть заявлено по месту нахождения филиала; требование о взыскании алиментов - по месту жительства ребенка; требование, вытекающее из договора, в котором указано место исполнения, - по месту исполнения договора.

Требование к должнику, место жительства которого не известно, не может быть заявлено в порядке приказного производства, так как в этом случае должник лишен права заявить свои возражения и поставить вопрос о проверке постановления в суде второй инстанции. В порядке приказного производства суд не может приостановить производство в случаях, когда необходим розыск ответчика (п. 4 ст. 215 ГПК; ч. 2 ст. 112 ГПК).

Заявление о выдаче приказа может быть подано в суд в ходе личного приема у судьи или послано по почте. К заявлению должны быть приложены подлинные документы (ч. 5 ст. 65 ГПК), на основании которых может быть выдан приказ, а также копии заявления и прилагаемых к нему документов по числу должников.

Заявление о выдаче судебного приказа подается в письменной форме (п. 2 ст. 1253 ГПК). Важнейшим реквизитом этого письменного документа является собственноручная подпись кредитора или его представителя. При подаче представителем заявления, подписанного кредитором в ходе личного приема у судьи, закон требует приложения к заявлению документа, удостоверяющего полномочия представителя.

В заявлении о выдаче судебного приказа не нужно указывать обстоятельства, на которых основано требование кредитора, как и доказательства, их подтверждающие (ср.: п. 4 ч. 1 ст. 126 ГПК).

В случае истребования движимого имущества в заявлении необходимо указать наряду с характеристикой имущества денежную сумму, которую заявитель согласен принять взамен искомого имущества. Размер денежной суммы определяется самим кредитором и не связан какими-либо критериями (тарифами, расценками и т.д.).

317

п

При осуществлении упрощенного производства в судебной практике районных судов Санкт-Петербурга заявители часто просят обеспечить их требования в целях обеспечения реального исполнения приказа. Суды решают этот вопрос по-разному, в большинстве случаев в обеспечении отказывают, так как в деле нет иска, а ст. 132 ГПК рассчитана на исковое производство, другие суды удовлетворяют требования и обеспечивают их по аналогии и по правилам обеспечения иска.

Заявления о выдаче судебного приказа оплачиваются государственной пошлиной в размере 50% ставки оспариваемой суммы при обращении в суд в порядке искового производства (ст. 1255 ГПК). Размер государственной пошлины исчисляется в зависимости от цены иска в соответствии со ст. 83 ГПК, так, как если бы требование предъявлялось не в упрощенном производстве, а в полном исковом производстве. Упрощенное производство предоставляет сторонам пошлинную льготу, уменьшив ее на 50%

Возврат пошлины возможен по общим основаниям, предусмотренным в ст. 85 ГПК, а освобождение от пошлины - по ст. 80 ГПК.

При отказе в принятии или в выдаче судебного приказа уплаченная пошлина засчитывается при возбуждении дела искового производства по тем же требованиям, между теми же сторонами.

Государственная пошлина, от которой заявитель освобожден, взыскивается с должника в доход государства (ч. 1 ст. 95 ГПК).

Статьей 1256 ГПК предусмотрен перечень оснований к отказу в принятии заявления о выдаче судебного приказа. Кроме того, судья отказывает в принятии заявления о вынесении судебного приказа по основаниям, предусмотренным ст. 129 ГПК.

1. Поскольку в законе указан полный перечень конкретных категорий требований, которые могут быть разрешены в приказном производстве, заявление требования, не предусмотренного ст. 1252 ГПК, влечет отказ в принятии заявления.

2. К отказу в принятии заявления приводит также его подача без приложения необходимых документов, которые подтверждают заявленное требование. Имеются в виду письменные документы, которые удостоверяют юридические факты и (или) права и обязанности сторон (ст. 63 ГПК).

3. Отказ в принятии заявления влечет и неуплата заявителем государственной пошлины.

4. В законе не урегулированы процессуальные действия судьи по возвращению заявления или оставлению его без движения вследствие его недостатков, исправление их зависит от формы подачи заявления и усмотрения судьи. Например, судья вправе предложить заинтересованному лицу исправить содержание заявления, представить необходимые доказательства, уплатить государственную пошлину, приложить к заявлению документы и их копии.

Об отказе в выдаче судебного приказа судья выносит определение.

318

На определение об отказе в выдаче судебного приказа может быть подана частная жалоба.

Отказ в выдаче судебного приказа не препятствует возможности предъявления заявителем иска по тому же требованию в порядке искового производства.

По смыслу ч. 4 ст. 1256 ГПК наличие определения об отказе в принятии заявления не позволяет обратиться в суд с новым заявлением о выдаче судебного приказа по тем же основаниям. Закон допускает возможность предъявления заявителем иска по тому же требованию, который рассматривается в порядке искового производства. Если отказ в принятии заявления был обусловлен наличием оснований отказа, предусмотренных ст. 129 ГПК РСФСР, то обращение в суд с иском заявлением не приведет к возбуждению гражданского дела.

Проект ГПК РФ в редакции 2000 г. предусматривает еще два дополнительных основания к отказу в принятии заявления о вынесении судебного приказа:

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

б) если из текста заявления и представленных документов усматривается спор о праве.

Принимая заявление о вынесении судебного приказа, так же как и отказа в приеме заявления, судья должен вынести определение, которое по сути своей есть определение о возбуждении дела в упрощенном производстве.

Судебная практика в настоящее время решает этот вопрос различно. Многие судьи не выносят определения о приеме заявления о вынесении судебного приказа, поскольку, как считают они, ст. 125' - 12510 не обязывают судей выносить такие определения. Полагаем, что такая практика не основана на законе. Общие принципы процессуального права требуют, что судья (судьи) все свои процессуальные действия должен фиксировать в судебных актах, в полной мере это относится к действиям судьи по приему заявления о вынесении судебного приказа. Кроме того, ст. 1257 ГПК предусматривает обязанность судьи извещать должника о возбуждении дела в трехдневный срок. Дата, от которой идет отсчет, может быть зафиксирована в определении.

После принятия заявления судья обязан (ст. 1257 ГПК) поставить должника в известность о возбуждении дела, оповестить его о том, что он (должник) имеет право представить в суд свои возражения на заявление, как ответ на заявленное требование. Возражения могут быть представлены (изложены) в свободной письменной форме.

Судья определяет одновременно с этим срок для ответа должника с учетом пробега почты, но не более 20 дней с момента высылки (посылки) извещения (определения).

После истечения 20 дней с момента отправки извещения должнику в случае неполучения от него ответа судья может выдать судебный приказ.

Если должник выразил устное или письменное согласие на выдачу приказа, он может быть выдан до истечения двадцатидневного срока.

Порядок разрешения вопросов о выдаче судебного приказа предельно упрощен (ст. 1258 ГПК), судья выдает судебный приказ без судебного разбирательства. Судья не вызывает взыскателя и должника, не заслушивает их объяснений.

Судья отказывает в выдаче приказа, если должник в ответе выразил несогласие с заявленным требованием. Содержание и форма ответа должника должны корреспондировать требованиям, предъявляемым к форме и содержанию заявления. Закон не предусматривает специальных правил, регламентирующих форму и содержание ответа должника. Ответ должника, как правило, представляется в письменной форме и должен содержать наименование суда, наименование сторон, указание места жительства или места нахождения должника, выражение согласия или несогласия с заявленным требованием. Ответ должен быть подписан должником или его представителем. Если возражение должника не содержит указанных реквизитов, он не принимается судьей и не приобщается к материалам дела.

При отсутствии выраженного несогласия с заявленным требованием в выдаче судебного приказа может быть отказано, если должник укажет на недоброкачественность представленных документов (дефект содержания и формы), на их недостаточность или неотносимость к требованию, а судья признает эти возражения обоснованными. Кроме того, судья может отказать в выдаче приказа, если он установит недостаточность доказательств для ответа по существу требования.

Об отказе в выдаче судебного приказа судья должен вынести мотивированное определение. ГПК РСФСР предусмотрена возможность обжалования данного определения частной жалобой, т.е. в вышестоящий суд (см. ст. 315, 316 ГПК).

Наряду с обжалованием определения об отказе в выдаче приказа заявитель вправе обратиться с иском по тому же требованию в порядке искового производства. Содержание искового заявления должно соответствовать требованиям ст. 126 ГПК.

В судебном приказе указываются (ст. 1259 ГПК):

- 1) время выдачи приказа;
- 2) название суда, фамилия и инициалы судьи, выдавшего приказ;
- 3) наименование и адрес взыскателя;
- 4) наименование и адрес должника;
- 5) размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или предметы, подлежащие истребованию, с указанием стоимости этих предметов;
- 6) неустойка, если таковая причитается.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

320

и

г

За неисполнение закон предусматривает гражданско-правовую меру ответственности.

Взыскание штрафов по приказу о взыскании неуплаченного налога в порядке упрощенного производства законом не предусмотрено.

К судебному приказу о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей закон устанавливает дополнительные требования. В нем указываются помимо пп. 1-4 ст. 1259 ГПК: дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения ребенка, на содержание которого присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания, а также сумма государственной пошлины, подлежащей взысканию с должника в доход государства.

Судебный приказ изготавливается в двух экземплярах, подписанных судьей, один из которых остается в деле, другой удостоверяется печатью суда и выдается взыскателю.

Судебный приказ изготавливается на специальных бланках в двух экземплярах, каждый из которых должен быть подписан судьей. Один из них остается в производстве суда, а другой удостоверяется печатью суда и выдается взыскателю. Извещение должника о судебном приказе

происходит после предъявления приказа к исполнению, т.е. извещения должника о возбуждении исполнительного производства (п. 4 ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Должник вправе в двадцатидневный срок со дня выдачи судебного приказа подать заявление о его отмене в тот же суд, если он по уважительной причине не имел возможности своевременно заявить свои возражения против требования заявителя. В этом случае судья отменяет приказ, после чего требование заявителя может быть рассмотрено в порядке искового производства (ст. 125¹⁰ ГПК).

На определение об отказе в отмене судебного приказа может быть подана частная жалоба (ст. 315, 316 ГПК) в вышестоящий суд.

Предусмотренный законом двадцатидневный срок для подачи заявления об отмене судебного приказа обусловлен тем, что предъявление приказа к исполнению возможно лишь по истечении десятидневного срока после его выдачи (ч 2 ст. 125¹ ГПК).

Достаточным основанием отмены судебного приказа по заявлению должника является наличие уважительной причины, которая позволила ему до вынесения приказа заявить свои возражения. Таким образом, фактически должник имеет право заявить свои возражения и после выдачи судебного приказа, если по каким-либо причинам он не мог сделать это ранее (например, в связи с неизвещением его о заявлении).

Отмена судебного приказа в связи с заявлением должника не влияет на возможность рассмотрения требования заявителя в порядке искового производства (см. также ч. 4 ст. 125⁶ ГПК).

Копия определения судьи об отмене судебного приказа направляется сторонам не позднее 3 дней после его вынесения.

Глава XVII. МИРОВЫЕ СУДЬИ

§ 1. МИРОВЫЕ СУДЬИ. ФЕДЕРАЛЬНОЕ И ТЕРРИТОРИАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

В развитии судебной реформы сделан еще один шаг - принят и вступил в действие Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. «О мировых судьях в Российской Федерации»¹. О необходимости введения института мировых судей много писали теоретики права и юристы-практики. На деятельность мировых судей возлагаются большие надежды в деле усиления эффективности судебной защиты. Предполагается, что мировые судьи облегчат работу районных судов, так как будут рассматривать большую часть гражданских дел, разрешение которых входит в настоящее время в компетенцию федеральных районных судов.

Институт мировых судей был известен праву царской России, исходя из этого в литературе упорно и настойчиво высказывается мнение, что с принятием Закона «О мировых судьях в Российской Федерации» «возрождается» ранее хорошо действующий институт. С таким утверждением согласиться нельзя.

Судебная реформа 1864 г. создала в России судебные органы, организованные по образцу развитых европейских стран.

Судебная система по Уставу гражданского судопроизводства 1864 г. состояла из мировых и общих судов. Должность мирового судьи была выборной, срок службы избранного мирового судьи составлял три года.

В компетенцию мирового судьи входило рассмотрение некоторых категорий гражданских дел, не отличавшихся особой сложностью; рассмотрение проступков, за совершение которых могло быть назначено наказание: штраф не свыше 300 руб., арест не свыше трех месяцев или заключение в тюрьму на срок не свыше одного года шести месяцев. Мировой судья приступал к разбирательству дел как по сообщениям лиц прокурорского надзора, судебных следователей и полицейских, так и по жалобам граждан.

Институт мировых судей в России просуществовал недолго. Уже в 1889 г., за исключением Санкт-Петербурга, Москвы и некоторых других крупных городов, мировые судьи были упразднены. С 1864 г. по 1889 г. институт мировых судей прошел тернистый путь преобразований. Их деятельность не удовлетворяла юридическую общественность и правительственные круги. И уже к 1889 г. они почти повсеместно были заменены земскими начальниками и волостными судьями. Это означало, что институт мировых судей практически прекратил свое существование.

¹

1 СЗ РФ. 1998. № 51 Ст 6270.

В 1912 г. была сделана попытка возродить институт мировых судей, но она так и осталась попыткой.

После Октябрьской революции в 1917 г. Совет Народных Комиссаров принял Декрет № 1 «О суде», которым все суды и судьи, действовавшие в царской России, упразднились.

Даже краткая справка о создании и деятельности мировых судей дает основание сделать вывод, что в России не было устоявшегося, эффективно действовавшего, хорошо отлаженного института мировых судей.

Реформы в России 1864 г. сыграли большую прогрессивную роль в развитии демократических институтов, но не все новеллы этих реформ необходимо и возможно переносить в современную Россию. Тем более нельзя возродить давно умерший институт, который был создан и действовал в иных экономических условиях, в ином правовом поле, был основан на других принципах права, на иных морально-этических правилах, действовал в сфере иного правосознания. Опыт мировых судей дореволюционной России у нас не может быть использован даже в незначительной степени.

Из этого следует, что Законом от 7 августа 2000 г. не возрожден старый институт мировых судей, а создается новый институт, неизвестный ранее советскому гражданскому процессуальному праву.

Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации» - базовый, «рамочный» правовой акт. Он вступил в действие (ст. 12) с момента опубликования.

Однако это не означает, что с этого момента мировые судьи начнут осуществлять правосудие.

Вступление Закона в силу предполагает в первую очередь, что законодательными органами субъектов Федерации должны быть разработаны и приняты региональные законы «О мировых судьях».

Из текста ст. 4 Закона «О судебной системе РФ» следует, что мировые судьи, как и конституционные (уставные), - часть единой судебной системы, поэтому создание и деятельность их на территории каждого субъекта Федерации обязательна.

Однако Федеральный закон не ограничил необходимость создания региональных законов о мировых судьях сроками, не предусмотрел ответственность за их непринятие. Соответственно процесс создания института мировых судей может затянуться на многие годы, о чем свидетельствует практика введения института присяжных и конституционных (уставных) судов, которые в настоящее время все еще функционируют только в некоторых регионах страны.

В связи с введением института мировых судей внесены изменения в ГПК. Он был дополнен главой 35¹, а ст. 1, 13, 113, 208, 120, 121 и 329 ГПК изложены в новой редакции с учетом функционирования мировых судей (Федеральный закон от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ).

323

При разработке регионального закона необходимо, руководствуясь принципом верховенства закона, выявить пределы возможного (необходимого, должного) дополнения и развития правил, включенных в Закон «О мировых судьях» региональными (местными) нормативными актами, с тем чтобы полностью исключить возможность разного понимания или толкования одинаковых или сходных процессуальных правил, а также с тем чтобы в правоприменительной практике не возникали коллизии между статьями законов.

Федеральный закон относится к законам прямого действия, и правила, которые в нем закреплены, должны применяться для регламентации деятельности всех мировых судей и определять общие принципы и положения регионального закона. Федеральный закон «уложен» в 12 статей, из которых семь являются отсылочными, предполагающими принятие регионального закона, содержащего правила, уточняющие, раскрывающие или дополняющие статьи Федерального закона.

В каждом отдельно взятом регионе должны быть разработаны и приняты правила избрания или назначения мировых судей, а также правила судопроизводства, дополняющие и развивающие содержание отсылочных статей Федерального закона и статей ГПК.

Кроме того, в законах необходимо определить специфические цели и задачи функционирования института мировых судей и процессуальные особенности регламентирования их деятельности.

Итак, в соответствии с текстом Федерального закона в региональных законах необходимо определить (согласно п. 1 ст. 1 и ст. 6 Закона) порядок назначения или избрания мировых судей на должность.

Назначение на эту должность может производиться законодательным (представительным) органом субъекта Федерации по представлению соответствующих должностных лиц (например, президента республики, губернатора края или области, согласованному с председателем Верховного

суда республики, краевого, областного и соответствующего ему суда и основанному на заключении квалификационной коллегии судей субъекта Федерации).

Субъект Федерации может признать необходимым пойти по пути избрания на должность мирового судьи населением соответствующего судебного участка соответствующего кандидата. Однако очевидно, что такой порядок будет сопряжен со значительными финансовыми затратами и трудностями сугубо организационного характера.

В законе должен быть четко указан избранный субъектом Федерации порядок наделения полномочиями мирового судьи. Если это будет назначение на должность судьи, а не избрание его, то в последующем назначение конкретного кандидата на должность мирового судьи в соответствующем судебном участке может быть осуществлено постановлением законодательного органа с соблюдением указанных выше условий на де

324

ления полномочиями мирового судьи. В Законе г. Москвы «О мировых

* судьях» от 31 мая 2000 г. в соответствии со ст. 7 мировые судьи назнача-1 ются на должность Московской Городской Думой по представлению Председателя Московского городского суда, основанному на заключении квалификационной коллегии судей города Москвы.

В региональном законе должен быть предусмотрен порядок отбора кандидатов на должность мировых судей на конкурсной основе и срок полномочий мирового судьи, назначаемого (избираемого) на должность впервые, не более чем на пять лет, а при повторном и последующих назначениях (избраниях) - на срок не менее пяти лет.

Поскольку в настоящее время судьи районных судов назначаются). впервые сроком на три года, было бы нелогичным первоначально назна

* чать (избирать) мирового судью не на три, а, скажем, на четыре года или J_ пять лет. Практика подтверждает необходимость так называемого испытательного срока в три года.

* Срок полномочий мирового судьи может быть самостоятельно опре-'« делен региональным законом, но не более чем на пять лет, т.е. допускается снижение срока полномочий, но не менее чем на три года.

Этому положению противоречит п. 2 ст. 11 Закона Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации», согласно которому «мировые судьи избираются сроком на пять лет населением округа, на который распространяется их юрисдикция». В эту норму должны быть внесены соответствующие изменения как в отношении порядка наделения полномочиями мирового судьи, так и в отношении первоначального и последующих сроков назначения (избрания) на указанную должность.

В Законе «О мировых судьях» весьма схематично определен порядок передачи дел, отнесенных к компетенции мирового судьи, другому судье или в другой суд в случае упразднения судебного участка или должности мирового судьи (ч. 5 ст. 4). Нет в Законе и ответа на вопрос о порядке передачи дел другому мировому судье либо в другой суд (районный) в случае временного отсутствия мирового судьи по причине болезни, отпуска и т.д. Этот пробел должен быть восполнен в законодательстве субъектов РФ с учетом положения, закрепленного в ч. 1 ст. 47 Конституции РФ.

Согласно ст. 5 Закона «О мировых судьях в Российской Федерации» мировым судьей может стать гражданин Российской Федерации, достигший 25 лет, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет, не совершивший порочащих его поступков, сдавший квалификационный экзамен и получивший рекомендацию квалификационной коллегии судей соответствующего субъекта Российской Федерации.

Судьи осуществляют свою деятельность в пределах судебных участков с численностью населения от 15 до 30 тыс человек.

325

г,

В Законе содержится весьма важная норма о том, что на мировых судей и членов их семей распространяются гарантии независимости судей, их неприкосновенности, а также материального обеспечения и социальной защиты, установленные Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации» и иными федеральными законами (например, Федеральным законом «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов Российской Федерации»). Иными словами, мировые судьи являются полноправными членами судейского сообщества Российской

Федерации и, следовательно, могут быть избраны с правом решающего голоса во все органы этого сообщества (советы, квалификационные коллегии судей, Всероссийский съезд судей).

В соответствии с п. 2 ст. 5, ст. 16 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» гарантии независимости и неприкосновенности мировых судей устанавливаются Конституцией Российской Федерации (ст. 120, 122) и Федеральным законом.

Правовое регулирование материального обеспечения судей осуществляется в соответствии со ст. 19 Закона Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации». В соответствии с ч. 2 ст. 4 Закона общее число мировых судей и количество судебных участков субъекта Федерации определяются Федеральным законом.

29 декабря 1999 г. Президентом подписан Федеральный закон «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации» № 218-ФЗ, в соответствии с которым определен количественный состав мировых судей только в 58 из 89 регионов.

По предварительным данным, судебной системе для исполнения Закона «О мировых судьях» потребуется примерно около 7 тыс. мировых судей (см. статью В. Демидова в «Российской газете» № 5 за 1999 г.).

Представляется, что закрепление такого порядка связано с тем, что финансирование мировых судей должно производиться из федерального бюджета (ст. 3 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации», ст. 10 Закона «О мировых судьях в Российской Федерации»).

Создание либо упразднение судебных участков и должностей мировых судей отнесено к компетенции субъекта Российской Федерации (ч. 3 ст. 4 Закона).

Региональные законы должны определить границы судебных участков (т.е. установить разграничение их компетенции по территории) в каждом районе, присвоить им наименование или номера, определить порядок создания и упразднения участков. Наконец, нужно предусмотреть порядок замещения временно отсутствующего мирового судьи (отпуск, болезнь и т.д.). Все это необходимо сделать так, чтобы не нарушались правила, закрепленные принципами несменяемости и независимости судей, которые

326

в соответствии с Законом «О статусе судей» в полной мере распространяются и на мировых судей.

В соответствии с п. 2 ст. 2 и п. 3 ст. 5 Закона «О мировых судьях» регионам предоставлено право устанавливать дополнительные гарантии материального обеспечения и социальной защиты мировых судей, а также дополнительные требования к кандидату на должность мирового судьи.

В законе субъекта Федерации должны содержаться нормы, касающиеся структуры и штатного расписания аппарата мирового судьи, порядка материально-технического обеспечения деятельности мировых судей.

Необходимо также определить конкретный источник финансирования расходов на материально-техническое обеспечение деятельности мировых судей и заработную плату работников аппарата.

Статья 10 Закона «О мировых судьях» предписывает определить порядок технического обеспечения деятельности мировых судей органами юстиции либо органами исполнительной власти субъекта Федерации.

В соответствии со ст. 11 Закона «О мировых судьях» региональный закон может вместо обязанности носить мантию ввести иной отличительный знак, который должен иметь мировой судья при исполнении своих обязанностей.

Кроме того, необходимо в законе указать на символы государственной власти для зала судебных заседаний мировых судей, а также содержание присяги и порядок ее принятия впервые назначенными (избранными) мировыми судьями.

В соответствии со ст. 20 Закона «О судебной системе Российской Федерации» мировой судья в пределах своей компетенции должен рассматривать гражданские, административные и уголовные дела в качестве суда первой инстанции.

К компетенции мировых судей законодатель отнес гражданские дела, перечисленные в ст. 113 ГПК (в ред. от 7 августа 2000 г.).

Первая группа дел - это дела, по которым в районных судах общей юрисдикции допускается упрощенное производство с выдачей приказа (подробно судебный приказ освещен в настоящем учебнике в главе XVI).

Дела, перечисленные в п. 2-7 ст. 113 ГПК, рассматриваются по правилам полной процессуальной формы, с дополнениями и изъятиями, которые предусмотрены для отдельных категорий гражданских дел искового производства.

Согласно п. 8 ст. 113 ГПК мировой судья может рассматривать, кроме перечисленных в данной статье, и иные дела, отнесенные к компетенции мировых судей. В случаях, когда при объединении нескольких связанных между собой требований, изменении предмета иска или предъявлении встречного иска, новые требования становятся подсудны районному суду.

327

Г»

§ 2. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОБЖАЛОВАНИЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ И ОПРЕДЕЛЕНИЙ МИРОВЫХ СУДЕЙ

Исторические истоки апелляционного обжалования восходят к древности. В императорский период Рима развивается система апелляций, т.е. обжалования судов, претора к императору об отмене решения. Постепенно эта форма обжалования развилась (Франция, Германия, Россия) как обжалование суда первой инстанции в вышестоящий суд для нового рассмотрения по существу в пределах апелляционной жалобы. В одних странах это осуществлялось с предоставлением и проверкой новых доказательств (полная апелляция), в других - без права на предоставление дополнительных доказательств (неполная апелляция).

В России после реформы 1864 г. Устав гражданского судопроизводства вводил полную апелляцию для всех судов в высший апелляционный суд. На решение мирового судьи можно было подать апелляционную жалобу в съезд мировых судей, а на решение последнего - кассационную жалобу в Сенат.

Для обжалования решений и определений мировых судей Законом от 7 августа 2000 г. введено апелляционное обжалование (ст. 318'-31816 ГПК). Право на апелляционное обжалование Закон предоставляет сторонам и другим лицам, участвующим в деле (ст. 318' ГПК), поскольку ст. 29 ГПК в число лиц, участвующих в деле, включен прокурор, то соответственно ему предоставлено право на жалобу (ст. 41 ГПК) на решение мирового судьи.

Апелляционная жалоба может быть подана в течение 10 дней со дня вынесения решения мировым судьей (ст. 3182 ГПК).

Апелляционной инстанцией для решений мировых судей стали соответствующие федеральные районные суды (ст. 318' ГПК) того района, на территории которого расположен (функционирует) участок мирового судьи. В районном суде дела рассматриваются судьей единолично (ст. 3188 ГПК) по правилам, предусмотренным ГПК для судов первой инстанции.

Апелляционная инстанция проверяет законность и обоснованность решения мирового судьи (ст. 3188 ГПК).

Рассмотрение в апелляционной инстанции оканчивается в соответствии с полномочиями суда (ст. 3189 ГПК), который может:

1. Оставить решение мирового судьи без изменения, а жалобу без удовлетворения.
2. Изменить решение мирового судьи или отменить его и вынести новое решение.
3. Отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить производство по делу.

328

При оставлении апелляционной жалобы без удовлетворения суд обязан указать в своем решении мотивы, по которым доводы жалобы признаны неправильными и поэтому не являются основанием к отмене решения мирового судьи (ст. 318» ГПК).

В случаях изменения решения мирового судьи или его отмены (п. 2 ст. 3189 ГПК), постановление районного суда выносится в форме апелляционного решения, которое заменяет полностью или в части решения мирового судьи (ст. 318° ГПК).

Решение мирового судьи может быть отменено или изменено по кассационным основаниям, зафиксированным ст. 306-308 ГПК (ст. 318» ГПК).

Постановление суда апелляционной инстанции обжалованию в кассационном порядке не подлежит (ст. 318° ГПК). В случаях, предусмотренных пп. 1-3 ст. 3189 ГПК, постановление районного суда выносится в форме апелляционного определения.

Некоторые определения мирового судьи, выносимые им в процессе судебного разбирательства дела, могут быть обжалованы по частной жалобе в районный суд отдельно от решения (так же как определения районного суда первой инстанции по правилам ст. 315-318 ГПК) в случаях:

предусмотренных Кодексом;

когда определение мирового судьи препятствует дальнейшему движению дела.

В иных, кроме перечисленных, случаях на определение мирового судьи частные жалобы не подаются, возражения против этих определений могут быть включены в апелляционную жалобу. Таким образом, законодатель для нового вида определений сохранил общий для всех определений суда первой инстанции порядок обжалования, убрав возможность опротестования их прокурором.

Частная жалоба на определение мирового судьи может быть подана в течение 10 дней со дня вынесения определения (ст. 31813 ГПК).

Жалоба подается в соответствующий районный суд через мирового судью (ст. 31814 ГПК).

Апелляционная инстанция, рассмотрев жалобу на определение, вправе:

1. Оставить определение мирового судьи без изменения, а жалобу без удовлетворения.

2. Отменить определение мирового судьи полностью или в части, разрешить вопрос по существу (ст. 318» ГПК).

Определение суда апелляционной инстанции (районного суда) после рассмотрения частной жалобы лица, участвующего в деле, на определение мирового судьи, вынесенное по частной жалобе, обжалованию в кассационной инстанции не подлежит и вступает в силу немедленно, а именно с данного момента обладает свойствами исключительности, неопровержимости и исполнимости. (Факты, зафиксированные мировым судьей в оп

329

п

ределении, имеют силу преюдиции.) Однако, как и все остальные судебные акты, могут быть опротестованы и пересмотрены в порядке надзора (ст. 320, 321, 329 ГПК в ред. от 7 августа 2000 г.).

Новые экономические связи и отношения внесли существенные коррективы в привычные «устоявшиеся» представления о тенденциях (путях) развития российской правовой системы. Преобразование судебной системы, принятие нового законодательства обусловлены глубокими переменами во внутренней жизни общества, изменениями содержания правосознания.

Новое правовое мышление является основой конструктивного решения поставленных жизнью проблем, в частности проблемы создания «согласительной» судебной процедуры, осуществляемой мировыми судьями. Создание нового для нашей системы института мировых судей должно способствовать осуществлению общих целей правотворчества современного периода развития правового государства, а именно: обеспечению прав и свобод граждан, повышению ответственности государства перед гражданами, а в целом - обеспечению результативности (эффективности) судебной защиты.

Для обеспечения нормальной деятельности мировых судей в проводимой судебной реформе и усиления эффективности судебной защиты, кроме обычного порядка судебного разбирательства, следует ввести согласительную процедуру.

Возможность проведения согласительной процедуры мировыми судьями заложена в самом названии нового института - «мировые судьи», т.е. это судьи, которые вправе и в состоянии провести судебное заседание в целях окончания разбирательства на основе мирового соглашения, а также готовые провести согласительную процедуру на основе саморегулирования спорных отношений (ситуаций) самими участниками этих отношений. Такая процедура должна быть основана на уважении к правам лиц, обратившихся за защитой, и способствовать правильному восприятию взаимных интересов сторон по отношению друг к другу. Согласительное производство в целях заключения мирового соглашения должно быть взято за основу, задачу - принцип деятельности мировых судей, который должен иметь приоритетное начало перед всеми остальными принципами и способами урегулирования гражданско-правовых отношений.

Исходя из ожидаемого результата проводимой в стране реформы мировые судьи должны способствовать созданию и внедрению оптимального способа судебного разбирательства, обеспечивающего быстрое и правильное разрешение гражданских дел.

Мировые суды должны стать не дополнительным звеном действующей судебной системы, автоматически приписывающим принудительное исполнение обязанным субъектам спорного правоотношения. Смысл и задачи деятельности мировых судов заключаются в проведении согласитель

330

ной процедуры, совершении действий по восстановлению нарушенного права, к обязанию сторон выполнять взятые на себя обязанности, склоняя их к самостоятельному урегулированию. При этом во всех стадиях судебного разбирательства должно широко применяться личное участие сторон, вплоть до их участия в постановлении решения.

Достоинства согласительной процедуры, сравнительно с традиционной, развернутой, заключается в значительной деформализации, позитивной направленности поиска, отсутствия отрицательного эффекта судебного общения, большем демократизме, максимально высокой степени активного участия самих сторон в выборе и подготовке желаемого (оптимального) решения.

Таким образом, согласительная процедура означает признание за субъектами спорного правоотношения права осуществления под руководством судьи поиска общего, приемлемого для обеих сторон, законного решения спора, отвечающего взаимным интересам.

Согласительная процедура у мировых судей неприемлема для спорных отношений, для которых установлена точная правовая (законная) регламентация. Например, взыскание алиментов, если алиментные обязательства не основаны на предварительном соглашении сторон, или взыскание уже начисленной заработной платы.

Эффективность как качество и задача судебной деятельности должна быть обеспечена (или должна проявляться) в возможности оказания быстрой судебной защиты, в максимально короткие сроки от момента обращения к суду до реального исполнения судебного решения, а также в обязательном исполнении судебных постановлений (актов), в доступности самой судебной защиты.

Доступность судебной защиты следует понимать как возможность ничем не ограниченной свободы обращения к судье при помощи:

1) установления низких судебных расходов или освобождение от них по делам, связанным с жизнеобеспечивающими правами (жилищными, семейными, трудовыми, по возмещению вреда и другими);

2) минимальности сроков, в пределах которых оказывается судебная защита (прием судей без очереди, гарантированная быстрота ответа на заявленные требования).

п

Раздел III. НЕИСКОВЫЕ ПРОИЗВОДСТВА

Глава XVIII. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

§ 1. ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО И АДМИНИСТРАТИВНАЯ ЮСТИЦИЯ

Проблема взаимоотношений гражданина с властью и ее структурами занимала человеческое общество с незапамятных времен. Гуго Гроций, Жан-Жак Руссо, Кант и многие другие мыслители, анализируя многочисленные факты государственного произвола, задумывались о способах его ограничения. Так постепенно родилась идея «правового государства». Сам по себе термин «правовое государство» впервые ввел в оборот Роберт фон Мольт (имперский министр юстиции Германии) ¹. Сущность правового государства в начале XX в. определялась так: «Правовым называется государство, которое признает обязательным для себя как правительства создаваемые им же как законодателем юридические нормы. Правовое государство в своей деятельности, в осуществлении правительственных и судебных функций связано и ограничено правом, стоит под правом, а не вне и над ним». К концу XIX в. сложилось мнение (с некоторыми вариациями) о том, что признаки правового государства состоят в следующем:

а) в правовом государстве твердо проводится верховенство закона;

б) правовое государство в своей структуре и деятельности осуществляет концепцию разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную; в) в правовом государстве организована и действует система «административной юстиции».

Что же такое административная юстиция? Еще в средние века в Англии было допущено предъявление иска «к короне», т.е. к королю его чиновникам. Гордая формула: «Англичане управляются законом и только законом» - долгие столетия была объектом зависти для континентальной Европы и, естественно, России. После Великой Французской революции идея административной юстиции начала

распространяться в Европе и стала повсеместной, не избежав, однако, существенных национальных различий. К настоящему времени ее можно представить в следующем виде:

1. Для рассмотрения всех административных споров создаются административные суды, образующие специальную систему, - от судов низ

шей инстанции до судов средней и высшей инстанции. Такая система существует параллельно системе судов общей юрисдикции, рассматривающих уголовные и гражданские дела. Административные суды в таком случае независимы от органов «активной» администрации. Эту систему можно назвать немецкой, она существует с конца прошлого века и применяется, помимо Германии, в Австрии, Финляндии и некоторых других странах.

2. Для рассмотрения административных споров в рамках специально организованных регионов (во Франции от 2 до 7 департаментов) создаются «административные трибуналы», рассматривающие дела по первой инстанции. Апелляция может подаваться в Государственный совет, одна из секций которого рассматривает ее в составе трех членов Совета. Такова французская система, которую многие критикуют за то, что она не обеспечивает действительной независимости суда при разрешении споров (в состав административного трибунала входит правительственный комиссар, высший орган - Государственный совет, является чисто административным органом). Тем не менее французская система оказала влияние на организацию системы административной юстиции в Италии, Греции и некоторых странах Африки (бывших колониях Франции).

3. Заинтересованные лица имеют право на обращение в общий суд для рассмотрения любого административного спора. В то же время для рассмотрения отдельных административных споров в рамках некоторых ведомств создаются специальные административные суды (трибуналы), которые не составляют единой системы. В Англии, например, существуют специальные трибуналы по пенсиям, по подоходному налогу, по железнодорожным тарифам, по производственным травмам, сельскохозяйственно-земельные и многие другие. Известный английский ученый Уэйд заметил, что «система трибуналов, активно развивающаяся в последние годы, имеет внутреннюю тенденцию к хаосу»¹. Английская система административной юстиции оказала влияние на аналогичные системы в США, Канаде, Австралии и других странах.

Как видно из сказанного, особенности административной юстиции в каждой стране достаточно существенны. Однако следует выделить несколько общих черт, которые характеризуют этот институт в целом.

Во-первых, для всех систем административной юстиции характерно отнесение к ее ведению споров, возникающих в сфере административного управления между гражданами и юридическими лицами, с одной стороны, и административными органами и должностными лицами - с другой. Круг и содержание этих споров индивидуальны в каждой отдельной системе административной юстиции, однако общим для всех споров является

¹ Гнейст Р. Правовое государство и административные суды Германии. СПб., 1896. С. 335.

332

¹ Wade H W. Administrative Law C. 198.

333

их административно-правовой характер'. В некоторых системах устанавливается принцип, по которому все административные споры могут рассматриваться в органах административной юстиции, в других к компетенции соответствующего органа отнесены лишь отдельные категории споров. В одних системах допускается рассмотрение только таких споров, в которых ставится вопрос о защите субъективного права, другие допускают и возможность оспаривания законности нормативных актов, издаваемых органами управления.

Во-вторых, во всех системах административной юстиции в качестве юрисдикционного органа используется орган, специально созданный и приспособленный к разрешению споров о праве. В одних случаях эту роль играют совершенно независимые от администрации общие суды, которые помимо административных могут разрешать и иные споры. В других случаях юрисдикционные функции возлагаются на специальные административные суды, организуемые вне системы общих судов и административных органов. Возможно использование в качестве юрисдикционных органов специальных ведомственных квазисудов, разрешающих споры только в пределах своего ведомства. В теории высказываются по этому поводу самые различные суждения. В свое время по английской доктрине считалось, что подлинный контроль за административной деятельностью может быть

осуществлен только общими судами. В последние десятилетия это существенно поколеблено практикой создания квазисудебных органов как в самой Великобритании, так и в других англосаксонских странах (США, Канада, Австралия, Новая Зеландия). Гражданское судопроизводство подвергается критике за избыток формализма, медленность и дороговизну, а производство в квазисудебных органах превозносится за быстроту, наличие специалистов в составе судов.

В-третьих, каждая система административной юстиции предполагает, что рассмотрение и разрешение административных споров происходят в установленной законом процессуальной форме. В зависимости от соответствующей системы могут применяться гражданско-процессуальная, административно-процессуальная или, наконец, так называемая квазисудебная процессуальная форма. Под ней в англосаксонских странах понимается форма, которая отвечает принципам так называемого «естественного правосудия» (natural justice), к числу которых относятся: гласность, состязательность, возможность быть выслушанным, обяза

тельность вынесения мотивированного решения, возможность обжалования его. В некоторых странах в порядке административной юстиции разрешаются не только чисто административные, но и гражданско-правовые споры, если в них участвуют административные органы и граждане, если административными действиями причинен ущерб. Во Франции это называется «споры о возмещении» (см.: Ведель Ж. Административное право Франции. М., 1973. С. 290 и след.).

334

тельность вынесения мотивированного решения, возможность обжалования его.

Таким образом, можно сказать, что административная юстиция - это порядок рассмотрения и разрешения в судебной процессуальной форме споров, возникающих в сфере административного управления между гражданами или юридическими лицами, с одной стороны, и административными - с другой, осуществляемый юрисдикционными органами, специально созданными для решения административных споров¹.

В России система административной юстиции в конце XIX в. только начинала создаваться. Первой инстанцией являлись смешанные губернские присутствия, рассматривающие строго ограниченный круг административных дел (налоговые, о дорожной повинности, о нарушении полицейских постановлений). Второй и последней инстанцией являлся первый департамент Сената. Многие дела через присутствия не проходили, что давало основание говорить, что административная юстиция в России (Сенат) является «куполом без здания и фундамента».

Судебный процессуальный порядок отсутствовал, господствовал письменный принцип. Сенаторы назначались из «особ первых трех классов», причем не требовалось ни практического стажа, ни образования. Слушание дела в Сенате, как правило, происходило с участием представителя заинтересованного министерства (стороны), которому наравне с судьями принадлежало право решающего голоса. Попытка Временного правительства создать административную юстицию не удалась.

Революция 1917 г. смела всю буржуазную правовую систему до основания. Однако почти сразу возникла потребность в организации обычных судов для рассмотрения уголовных и гражданских дел, а чуть позже и органов, которые могли бы разрешать административные споры. Первый проект создания административных судов относится к 1918 г. Он был разработан в наркомате Госконтроля и предусматривал создание особого Комитета по рассмотрению жалоб при Госконтроле, а также местных отделений Комитета². В литературе этого времени высказывалось требование о создании системы административных судов. «Для РСФСР настоятельно встает вопрос об административной юстиции.. Создание административного суда нисколько не противоречит тем основным принципам, на которых строится советская юстиция вообще..»³ Предложения о создании административной юстиции ориентировались на французские или немецкие образцы.

¹ Чечот Д.М. Административная юстиция. Л., 1973. С. 31.

² Загряцков М.В. Административная юстиция и право жалобы. С. 34-35.

³ Задачи правового строительства. // Пролетарская революция и право. 1921. № 15. С. 84-85.

335

1

Декрет ВЦИК от 9 апреля 1919 г. предусмотрел создание специального аппарата для разбора жалоб¹. Постановлением наркомата Госконтроля от 4 мая 1919г. было образовано Центральное бюро жалоб, а постановлением от 24 мая 1919 г. - местные Бюро жалоб². В течение нескольких лет Бюро жалоб действовали не только как органы, ведущие приемом жалоб и заявлений, но и как органы,

«производящие расследование и разрешение жалоб»³. В конце 1924 г. Бюро жалоб были ликвидированы, так и не превратившись в административные суды, а дискуссии по поводу необходимости создания административных судов и административной юстиции прекратились на 40 лет.

Почему это произошло? Большевицкая власть лицемерила, когда утверждала, что она якобы заинтересована в утверждении законности в сфере управления. Это очень быстро раскусили некоторые правоведы, которые встали на защиту интересов государства в его споре с гражданином. Вот какие аргументы они приводили: 1) при социализме нет почвы для субъективных публичных прав; 2) жалоба - это не притязание жалобщика к административному органу или должностному лицу, а лишь извещение советской власти о замеченном недостатке; 3) в большинстве случаев в жалобах выражается недовольство подавляемых классов, поэтому 4) всякого рода процессуальные гарантии излишни⁴.

На долгие годы какое-либо упоминание об административной юстиции в СССР было исключено. Лишь после XX съезда КПСС стало возможным высказывать предложения о необходимости возврата к тем теоретическим проблемам, которые обсуждались в начале 20-х годов, но до реального решения вопроса об обеспечении законности во взаимоотношениях гражданина с органом управления или государственным чиновником было еще очень далеко. В Конституции СССР (1977 г.) имелась ст. 58 (ч. 2), в которой говорилось о праве граждан на обжалование в суд в установленном законом порядке действий должностных лиц, совершенных с нарушением закона, с превышением полномочий, ущемляющих права граждан. Только 30 июня 1987 г. был принят закон «О порядке обжалования в суд неправомερных действий должностных лиц, ущемляющих права граждан»⁵. К сожалению, закон 1987 г. нес на себе «родимые пятна» тоталитарной системы: гражданам было разрешено жаловаться только на неправомερные единоличные действия должностных лиц, но запрещено жаловаться на действия коллегиальных органов. В результате уже через два

¹СУ. 1919. №12. Ст. 122.

²СУ. 1919. №23. Ст. 271, 272.

³Положение о РКИ, ст. 16. // СУ. 1922. № 32. Ст. 384.

⁴Носов Е. К вопросу о теории советской административной юстиции. // Советское право. 1925. № 4 (16). С. 74-83.

⁵Ведомости Верховного Совета СССР. 1987 № 26. Ст. 388, № 42. Ст. 704
336

¹года закон 1987 г. был отменен и заменен законом от 2 ноября 1989 г. «О

¹порядке обжалования в суд неправомερных действий органов государственного управления и должностных лиц, ущемляющих права граждан»¹.

Конечно, некоторые зачатки административной юстиции существовали в нашей стране и раньше. После ликвидации Бюро жалоб в 1924 г. законность в области государственного управления обеспечивалась силами прокурорского надзора и ведомственного контроля.

В 1937 г. ЦИК и СНК СССР издали постановление от 11 апреля, которым был установлен судебный контроль за взысканием с граждан, колхозов, колхозников недоимок по налогам, обязательному окладному страхованию, обязательных поставках сельскохозяйственной продукции государству и т.д. Изданное постановление резко увеличило общее количество гражданских дел (более чем в 3 раза), но отнюдь не привело к началу соз

> дания института административной юстиции. За 50 лет (с 1937 по 1987 г.) законодатель расширил подведомственность дел, возникающих из адми

нистративных отношений, лишь одной категорией: допустил обжалование в суд постановлений ГАИ о лишении водительских прав на срок до трех лет. Подавляющее число конкретных интересов граждан в сфере управления не подлежало судебной защите. Нельзя было, например, обращаться в суд с жалобами на решения: органов социального обеспечения о назначении пенсий; по вопросам распределения жилой площади; исполкомов Советов об отводе земельных участков; органов опеки и попечительства; административных органов о денежных начетах; административных органов по вопросам правовой регистрации и т.д. и т.п.³ Поэтому можно сказать, что реальное формирование института административной юстиции в России началось лишь в конце 80-х годов.

§ 2. ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ЮСТИЦИИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

1. Юрисдикционный орган. Как говорилось выше, в 20-х годах предполагалось создать систему административных судов во главе с высшим административным судом. В 1924 г. эта идея была

похоронена. В 1956 г. М.В. Шаргородский предложил вернуться к этой проблеме и создать систему административных судов, на которые возложить обязанности не только по восстановлению нарушенного права, но и по наложению административных взысканий на органы, учреждения и непосредственно

1 Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. 1989. №22. Ст. 416, 417.

2 Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1968. № 26. Ст. 1009

3 Чечот Д.М. Административная юстиция. Л., 1973. С. 96-97.

337

гт

виновных должностных лиц¹. Это предложение не встретило поддержки главным образом по соображениям боязни роста административного аппарата и недостатка средств. Через 40 лет можно сказать, что все эти опасения сохраняются в силе и, видимо, в ближайшие десятилетия юрисдикционные функции в сфере управленческой деятельности у нас будут осуществлять общие суды в порядке гражданского судопроизводства.

2. Подведомственность. В ходе дискуссий, возникших по поводу действия ч. 2 ст. 58 Конституции СССР 1977 г., активно обсуждался вопрос о принципе подхода к определению подведомственности по делам этой категории. Общая подведомственность - это когда в суд можно подавать жалобы на любые действия (за исключением отдельных изъятий). Перечневая подведомственность - в суд можно обжаловать только такие административные действия, которые прямо указаны в законе. В то время в ГПК применялась перечневая подведомственность. Победила идея общей подведомственности. В ст. 239¹ ГПК указано, что гражданин вправе обратиться в суд с жалобой, если считает, что неправомерными действиями государственного органа, общественной организации или должностного лица нарушены его права или свободы. Однако в ст. 239³ ГПК установлены пределы обжалования и перечислены виды административных актов, на которые жаловаться в суд нельзя.

3. Юридическая природа дел. Административная юстиция в России ориентирована на разрешение спорных дел, в которых спор об административном праве (в широком смысле слова) является предметом судебного рассмотрения. Помимо чисто административных споров в суде могут рассматриваться споры, имеющие государственно-правовой характер (например, споры, возникающие в ходе избирательной кампании), финансовый, налоговый споры. Таким образом, спорность и особое положение субъектов в материальных правоотношениях (власть и подчинение) характеризуют этот вид судопроизводства.

4. Возбуждение дела. Дело, возникающее из административных отношений, возбуждается по жалобе заинтересованного лица, а в отдельных случаях - по протесту прокурора. При возбуждении дела возможно применение двух порядков: а) до обращения в суд обязательна подача жалобы в соответствующий административный орган; б) заинтересованное лицо или прокурор вправе сами выбрать адресата жалобы или протеста. Второй вариант представляется предпочтительнее, хотя действующий закон предусматривает применение обоих вариантов. По жалобам на неправомерности в списках избирателей предварительное обращение к администрации является обязательным (ст. 233 ГПК), по другим делам жалобщик вправе сделать выбор: обратиться в административный орган либо

1 Шаргородский М.В. Закон и суд. Вопросы уголовного права и процесса Учен. зап. ЛГУ. № 202. Л., 1956. С. 20-21.

338

подать жалобу непосредственно в суд (ст. 239⁴ ГПК). В то же время ст. 237 ГПК вообще не предусматривает подачи жалобы в административный орган.

5. Процессуальный порядок. Закон (ст. 1 ГПК) устанавливает, что дела, возникающие из административных правоотношений, рассматриваются по общим правилам судопроизводства за отдельными изъятиями, установленными законом. «Общие правила» означают, что в этом виде судопроизводства действуют все принципы процесса, дело проходит через все предусмотренные стадии, применяются необходимые доказательства, в ходе рассмотрения дела выносятся соответствующие постановления, ведется протокол судебного заседания, предусмотрена возможность обжалования судебного решения и т.д. Что касается «отдельных изъятий», то они имеют целый ряд особенностей как общего, так и частного характера. Прежде всего указанный вид судопроизводства исключает исковую терминологию: дело возбуждается подачей жалобы или протеста (прокурор); не предусматривается

возможность заключения мировой сделки и признания иска. Подсудность дела, как правило, определяется местом жительства жалобщика, что является для него существенной льготой, государственная пошлина по жалобам взыскивается в размере всего лишь 15% минимального размера оплаты труда, что несоизмеримо с госпошлиной по исковым делам, и т.д. Некоторые дела, возникающие из административных правоотношений, должны рассматриваться по первой инстанции судами субъектов Федерации (ч. 6 ст. 239») или Верховным Судом РФ.

6. Судебное решение. В исковом производстве применяются способы защиты права, предусмотренные ст. 12 ГК РФ. В производстве по делам, возникающим из административных правоотношений, способы защиты имеют некоторые особенности. Основным способом защиты в этой категории дел является признание незаконными или необоснованными тех действий, которые совершены должностным лицом или административным органом (ст. 239 ГПК). Суд может обязать соответствующих должностных лиц или государственные и общественные организации устранить в полном объеме допущенные нарушения прав и свобод гражданина (например, вернуть водителю отобранные у него права; отменить наложенный на гражданина штраф, вынести решение об отводе жалобщику земельного участка). В свое время было распространено мнение, что полномочия суда по таким делам ограничены: суд был вправе судить лишь о законности решения и не имел возможности исследовать административное правоотношение в полном объеме. В настоящий момент закон разрешает суду не только решить вопрос о законности и обоснованности наложенного административным органом штрафа, но и снизить сумму штрафа. Пленум Верховного Суда РФ указывает, что «суд вправе изменить меру взыскания в пределах, предусмотренных нормативным актом об от

339

ветственности за административное правонарушение, учитывая при этом характер совершенного правонарушения, личность нарушителя, степень его вины, имущественное положение, обстоятельства, смягчающие ответственность, с тем, однако, чтобы взыскание не было усилено»¹.

§ 3. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ, ВОЗНИКАЮЩИХ ИЗ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Закон устанавливает, что к делам, возникающим из административных правоотношений, в настоящий момент относятся:

а) производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;

б) дела по жалобам на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий;

в) дела по жалобам на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан;

г) дела по жалобам на отказ в разрешении на выезд из Российской Федерации или на въезд в Российскую Федерацию (данные дела, хотя и выделены в ст. 231 ГПК в качестве самостоятельной категории дел, вытекающих из административно-правовых отношений, специальной регламентации в законе не получили и рассматриваются по правилам о рассмотрении жалоб на действия, нарушающие права и свободы граждан).

Суд вправе также рассматривать и другие дела, возникающие из административных правоотношений, отнесенные законом к компетенции судов. Например, дела о признании правовых актов противоречащими закону.

1. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации. Право избирать и быть избранным в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а равно право на участие в референдуме - одно из основных прав граждан и важнейший элемент их правового статуса в демократическом обществе. Современная политическая жизнь, и в том числе избирательный процесс, является полем острых конфликтов и противоречий. В связи с этим судебное рассмотрение споров, возникающих в ходе реализации конституционных прав граждан на участие в управлении делами государства через выборы и референдум, является неотъемлемой и важнейшей гарантией соблюдения прав всех участников избирательного процесса.

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1994. № 3.

В соответствии со ст. 63 Федерального закона от 19 сентября 1997 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»¹ решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц, а также решения и действия (бездействие) избирательных комиссий, комиссий референдума и их должностных лиц, нарушающие избирательные права граждан и право граждан на участие в референдуме, могут быть обжалованы в суд.

Практически каждый избирательный закон (Закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», Закон «О выборах Президента Российской Федерации»², Закон «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»³) содержит нормы об обжаловании нарушений избирательных прав граждан. До внесения изменений в гл. 23 ГПК РСФСР Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР»⁴ она практически не применялась, так как не соответствовала избирательному законодательству. В настоящее время данная глава, регламентирующая производство в судах по данной категории дел, приведена в соответствие с действующими правовыми актами о выборах.

Споры, возникающие в ходе избирательного процесса, являются самыми разнообразными. Из ст. 63 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» следует, что обжалованию подлежат любые действия или бездействие государственных органов, избирательных комиссий, должностных лиц или общественных объединений, нарушающие права любого субъекта избирательного процесса. Вместе с тем необходимо учитывать, что по правилам настоящей главы Кодекса обжалуются в суд не любые действия (бездействие) или решения избирательных комиссий, а лишь касающиеся избирательных прав граждан и права граждан на участие в референдуме.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда оставила без изменения определение судьи областного суда об отказе в принятии заявления Н. о признании незаконным постановления областной избирательной комиссии об освобождении его от должности председателя этой комиссии, в связи с тем, что данный спор не связан с нарушением избирательных прав Н. и подлежит разрешению с соблюдением общих правил о

1 СЗ РФ. 1997. № 38 Ст. 4339.

2 СЗ РФ. 2000. № 1 (часть 2). Ст.) 1.

3 СЗ РФ. 1999. №26. Ст 3178. 4 СЗ РФ. 2000. № 33 Ст 3346.

341

подсудности, а не правил, предусмотренных для дел о защите избирательных прав¹.

Законодательство о выборах предусматривает возможность для гражданина обжаловать решения и действия (бездействие) избирательных комиссий и их должностных лиц в вышестоящую избирательную комиссию, которая вправе принять решение по существу жалобы. Однако предварительное обращение в вышестоящую комиссию не является обязательным условием для обращения в суд. При этом в случае принятия жалобы к рассмотрению судом и обращения гражданина с аналогичной жалобой в избирательную комиссию избирательная комиссия приостанавливает рассмотрение жалобы до вступления решения суда в законную силу. Суд обязан известить избирательную комиссию о поступившей жалобе. Таким образом, приоритет отдан судебному порядку разрешения возникшего спора.

Правом обращения в суд в связи с нарушением избирательного законодательства органом государственной власти, органом местного самоуправления, общественным объединением, должностным лицом наделены также избирательные комиссии всех уровней.

Закон устанавливает сроки обращения в суд с заявлением или жалобой на нарушение избирательного права. Этот срок составляет три месяца со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме или избирательных прав заявителя. Однако жалобы на решение избирательной комиссии, комиссии референдума об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов) или отмене такой регистрации, об отказе в регистрации инициативной группы по проведению референдума могут быть поданы в течение десяти дней с момента принятия соответствующего решения (ч. 1 и 2 ст. 234 ГПК РСФСР). Подача жалобы или заявления в суд за пределами установленных сроков не является основанием для отказа в ее принятии. Однако если суд в ходе рассмотрения жалобы придет к выводу,

что срок пропущен по неуважительной причине, он отказывает в удовлетворении жалобы (п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 10 «О рассмотрении судами жалоб на неправомерные действия, нарушающие права и свободы граждан»²).

Наиболее сложным является вопрос о подсудности дел данной категории.

Верховному Суду подсудны дела об оспаривании решений и действий (бездействия) Центральной избирательной комиссии РФ и ее должностных лиц (за исключением решений, принятых ЦИК по жалобам на реше

f

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 10. С. 11.

2 Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М.: Спарк, 1997. С. 305.

342

ния нижестоящих комиссий и на решения и действия (бездействие) избирательных комиссий субъектов РФ - абз. 6 ст. 116 ГПК). Верховному Суду подсудно также рассмотрение представления ЦИК о признании избрания кандидата на должность Президента РФ недействительным (ст. 81 Закона «О выборах Президента РФ»). Аналогично решен вопрос о подсудности дел по представлениям ЦИК о признании недействительным избрания кандидата в депутаты Государственной Думы или федерального списка кандидатов (ст. 92 Закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ»). Закон прямо не устанавливает подсудность дел о рассмотрении представлений ЦИК об отмене регистрации кандидата на должность Президента (п. 4 Закона «О выборах Президента РФ»). Вероятно, эти дела также должны рассматриваться Верховным Судом по аналогии с подсудностью дел по заявлениям ЦИК о признании избрания кандидата недействительным (ч. 5 ст. 1 ГПК). Не установлена законом и подсудность дел по представлениям избирательных комиссий об отмене регистрации кандидата в депутаты Государственной Думы (п. 5 ст. 92 Закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ»). Эти дела должны рассматривать суды субъектов РФ по аналогии с рассмотрением жалоб на решения об отказе в регистрации кандидата (п. 10 ст. 47 Закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ»).

Судам субъектов Российской Федерации подсудны дела об оспаривании решений и действий избирательных комиссий субъекта РФ, окружной избирательной комиссии по выборам в федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ, соответствующих комиссий референдума, должностных лиц этих комиссий (за исключением решений, принятых по жалобам на решения и действия (бездействие) нижестоящих комиссий - п. 4 ст. 115 ГПК).

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»¹ судам субъектов РФ по первой инстанции подсудны дела об обеспечении конституционных прав граждан избирать и быть избранными в органы местного самоуправления. Решения и действия (бездействие) иных избирательных комиссий, а также комиссий референдума обжалуются в районные суды.

Особое правило о подсудности предусмотрено для обращений Центральной избирательной комиссии с жалобами на нарушения, касающиеся значительного числа граждан либо в силу иных обстоятельств, приобретших особое общественное значение. Данные жалобы подаются в Верховный Суд РФ (п. 4 ст. 63 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»). По смыслу Закона рассмотрение данных жалоб ЦИК подсудно Верхов

СЗ РФ. 1996. № 49. Ст. 5497.

343

ному Суду независимо от уровня избирательной кампании, в ходе которой допущены такие нарушения (кампания по выборам в органы местного самоуправления, органы государственной власти субъекта РФ или Федерации). К сожалению, данное правило не нашло отражения при внесении последних изменений в ГПК и в нем не содержится.

Законом установлены специальные сроки рассмотрения жалоб и заявлений, поданных на нарушения избирательных прав. Это связано с тем, что избирательная кампания всегда ограничена во времени, и поэтому затягивание рассмотрения таких жалоб может привести к срыву выборов или референдума либо к отмене итогов голосования.

В соответствии со ст. 234 ГПК заявление или жалоба на неправильности в списках избирателей должны быть рассмотрены в трехдневный срок со дня подачи, но не позднее дня голосования, а в день голосования - немедленно. Такое заявление может быть подано любым лицом независимо от того, касается обнаруженная неправильность данного гражданина или нет.

Заявление или жалоба, поданные в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, должны быть рассмотрены в пятидневный срок со дня их подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а поступившие в день голосования или в день, следующий за днем голосования, – немедленно. В случае, если факты, содержащиеся в заявлении или жалобе, требуют дополнительной проверки, решение по заявлению или жалобе принимается не позднее чем в десятидневный срок.

Заявление или жалоба на решение избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума должны быть рассмотрены в течение двух месяцев со дня их подачи.

Решение по делу о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума выносится в течение четырнадцати дней со дня поступления заявления или жалобы.

Решение по заявлению о назначении даты выборов депутатов представительных органов местного самоуправления или выборных должностных лиц местного самоуправления выносится судом в течение 10 дней со дня получения заявления прокурора или жалобы (п. 8 ст. 3 Закона «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

В соответствии с Законом «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» суды обязаны организовать свою работу (в том числе и в выходные дни) таким образом, чтобы обеспечить своевременное рассмотрение жалоб в соответствии со сроками, установленными законодательством.

Рассмотрение заявления или жалобы производится судом с участием заявителя, представителей соответствующих органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума.

344

ГПК предусматривает, что неявка в суд указанных лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения и разрешения дела. При этом ГПК не требует повторного извещения неявившихся лиц и позволяет суду рассматривать заявление или жалобу при однократной неявке заинтересованных лиц. В этой связи необходимо разрешить противоречие между данным правилом и правилом, содержащимся в п. 7 ст. 64 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»: суд вправе рассмотреть дело при отсутствии представителей одной из заинтересованных сторон только при неявке по двум приглашениям. Исходя из приоритета норм гражданского процессуального права, содержащихся в ГПК, над нормами процессуального права, содержащимися в других законах (ст. 1 ГПК), следует прийти к выводу, что суд вправе рассмотреть дело по жалобе или заявлению при однократной неявке представителей заинтересованных лиц или заявителя. Это вытекает и из требования оперативности рассмотрения дел данной категории, выраженного в установлении специальных сроков судебного разбирательства.

До внесения изменений в ГПК РСФСР Законом от 7 августа 2000 г. ст. 234 ГПК предусматривала обязательность участия прокурора при рассмотрении дел по жалобе на неправильности в списках избирателей. В действующей редакции гл. 23 ГПК обязательное участие прокурора по делам данной категории законом не установлено. Поэтому в настоящее время участие прокурора является обязательным только по делам об обеспечении конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления (п. 7 ст. 3 Закона «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»). Законодательство о выборах также специально оговаривает право прокурора подать заявление о назначении даты выборов (п. 4 ст. 10 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», п. 6 ст. 3 Закона «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

Избирательное законодательство предусматривает, что рассмотрение в суде жалобы на решение избирательной комиссии об итогах голосования, о результатах выборов, а равно проведение проверки по фактам в связи с нарушением избирательного законодательства не является нарушением неприкосновенности признанного избранным кандидата, если такая неприкосновенность предусмотрена законодательством России. Признанный избранным кандидат не вправе отказаться от дачи свидетельских показаний по административному или гражданскому делу, возбужденному в связи с жалобой на нарушение избирательных прав граждан. Рассмотре

345

ние в суде жалобы на решение избирательной комиссии об итогах голосования, о результатах выборов не требует получения согласия соответствующего органа государственной власти или органа местного самоуправления на прекращение действия неприкосновенности признанного избранным кандидата.

По основаниям, предусмотренным избирательными законами (ст. 10, 64 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», ст. 80-81 Закона «О выборах Президента РФ», ст. 91-92 Закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ»), суд вправе по результатам рассмотрения жалобы или заявления вынести следующее решение: о назначении даты выборов, о внесении в список избирателей, об отмене регистрации кандидата, об отмене решения избирательной комиссии об итогах голосования, о результатах выборов, об отмене иного решения избирательной комиссии и т.д. Статья 235 ГПК, не указывая вид решения, предусматривает, что, установив обоснованность заявления или жалобы, суд признает оспариваемые решение или действия (бездействие) незаконными, обязывает удовлетворить требование заявителя либо иным путем восстанавливает его нарушенные избирательные права и право на участие в референдуме в полном объеме. Закон «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления» устанавливает специальные требования к содержанию судебного решения о назначении даты выборов в органы местного самоуправления (пп. 9 и 10 ст. 3 Закона).

Решение суда, вступившее в законную силу, направляется руководителю соответствующих органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю соответствующих избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу и подлежат исполнению по правилам ч. 2 ст. 201 ГПК. Статья 79 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» предусматривает, что, если решение избирательной комиссии отменено судом, новое решение по существу вопроса обязана принять избирательная комиссия, чье решение было отменено, либо вышестоящая избирательная комиссия. Закон подчеркивает, что решение суда обязательно для исполнения соответствующими избирательными комиссиями. Законодательством предусмотрены особенности порядка исполнения решений судов о назначении даты выборов (п. 4 ст. 10 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», п. 9 ст. 3 Закона «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

346

п

Законом «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 7 августа 2000 г. внесены изменения в ст. 208 ГПК, в соответствии с которыми 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. Данное положение представляет собой изъятие из общего порядка вступления в законную силу решений судов, закрепленного в части первой ст. 208 ГПК: по истечении сроков на кассационное обжалование, если решение не было обжаловано или опротестовано, либо по рассмотрении дела вышестоящим судом, если решение не было отменено. Одновременно оно означает недопустимость кассационного обжалования решений судов по данной категории дел, т.е. вступает в противоречие с правилом, изложенным в части первой ст. 282 ГПК.

Ранее правило об окончательности решений судов по данной категории дел содержалось в ст. 16 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав граждан Российской Федерации» от 6 декабря 1994 г. № 56-ФЗ. В новом Законе «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» 1997 г. это положение отсутствует.

Запрет кассационного обжалования решений судов по данной категории дел противоречит правовой позиции, сформулированной в ряде постановлений Конституционного Суда РФ, о том, что право на пересмотр судебного решения носит абсолютный характер, и федеральный законодатель не вправе ограничивать его ни по кругу лиц, ни по видам судебных решений, подлежащих пересмотру, ни по каким иным обстоятельствам (постановление Конституционного Суда РФ от 6 июля 1998 г. № 21-П2, от 28 мая 1999 г. № 9-П3 и др.). Эта позиция, как имеющая общий характер, распространяется на все виды судопроизводства, включая административное.

Поэтому запрет на кассационное обжалование решений судов по жалобам на нарушения избирательных прав граждан является противоречащим Конституции. Прежняя редакция ст. 235 ГПК предусматривала, что решение суда немедленно после вынесения направлялось в соответствующую администрацию и сообщалось заявителю, т.е. предусматривала немедленное исполнение решения, а не немедленное вступление его в

1 СЗ РФ. 1994. № 33. Ст. 3406.

2 СЗ РФ. 1998. № 28. Ст. 3394.

3 СЗ РФ 1999. № 23. Ст. 2890

347

г

законную силу. Такое решение данного вопроса является более правильным. Немедленное исполнение решения суда установлено также в настоящее время для решений судов о назначении даты выборов в органы местного самоуправления (п. 5 ст. 210 ГПК, п. 9 ст. 3 Закона «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления»).

При применении норм главы 23 ГПК необходимо также отграничивать споры, подлежащие разрешению по правилам этой главы, от дел по жалобам на действия и решения органов государственной власти, рассматриваемых в порядке гл. 24' ГПК РСФСР «Жалобы на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан».

Так, заявление о признании незаконным решения представительного органа местного самоуправления о назначении даты выборов главы местного самоуправления подлежит рассмотрению в порядке гл. 24' ГПК, так как представляет собой жалобу на решение органов местного самоуправления'. В порядке гл. 24' ГПК должны также рассматриваться жалобы на нормативные акты, определяющие порядок проведения выборов².

2. Жалобы на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий. Названная категория дел регулируется гл. 24 ГПК, которая была сформулирована еще в 1964 г., когда законодатель ввел в обиход третий вид гражданского судопроизводства. В этот период власть ориентировалась на ограничение прав граждан обжаловать соответствующие административные акты. Фактически обжалование могло касаться только ограниченного числа случаев, которые должны были прямо предусматриваться законом. Принятие в конце 80-х годов законов о порядке обжалования в суд действий административных органов и должностных лиц, а затем принятие всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Конституции Российской Федерации требовало коренной переработки всего раздела, который регулировал рассмотрение в суде споров между гражданами, с одной стороны, между административными органами и должностными лицами - с другой. К сожалению, этого не произошло. Глава 24 ГПК осталась без изменений, введенная в ГПК гл. 24' не устранила существенных противоречий, а через некоторое время оказалась не соответствующей в некоторых положениях Конституции Российской Федерации.

Статья 46 Конституции РФ устанавливает, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод (п. 1). Принципиальное значение имеет п. 2 ст. 46 Конституции: «Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, обществен

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 7. С. 18.

2 Там же. 2000. № 5. С. 17.

ных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд». Таким образом, конституционная норма устанавливает общий принцип судебной подведомственности дел, возникающих из административных правоотношений.

Поскольку принятие нового ГПК совершенно неизбежно и имеется проект, близкий к завершению, положение действующего порядка судебного обжалования мы даем предельно схематично, имея в виду, что в ближайшее время должны произойти существенные изменения в законодательстве.

В течение десяти дней со дня вручения постановления административных органов или должностных лиц о наложении административного взыскания в административном порядке граждане и должностные лица вправе обжаловать соответствующие действия административных органов и должностных лиц в суд по месту жительства (ч. 1 ст. 237 ГПК).

Постановление по делу об административном правонарушении должно быть вручено лицу, которое подвергнуто административному взысканию, в течение трех дней со дня вынесения. Десятидневный срок начинается с момента, когда копия постановления вручена соответствующему лицу под расписку или доставлена по почте. Пропуск жалобщиком установленного срока не является препятствием для возбуждения дела. В случае пропуска установленного 10-дневного срока он может быть восстановлен судом при наличии уважительных причин.

Обратиться с жалобой в суд могут не только лица, привлеченные к административной ответственности (ст. 247 КоАП), но и потерпевший (ст. 248 КоАП), законные представители (ст. 249 КоАП), договорные представители, имеющие ордер юридической консультации или доверенность.

Подача жалобы приостанавливает взыскание в административном порядке (ч. 2 ст. 237 ГПК).

Жалоба должна быть рассмотрена в десятидневный срок. Жалобщик и административный орган или должностное лицо извещаются о времени и месте заседания суда, однако их неявка не является препятствием для разрешения дела.

В постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 14 апреля 1988 г. «О некоторых вопросах рассмотрения судами в порядке гражданского судопроизводства жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях» подчеркивается, что судам следует тщательно исследовать обстоятельства, относящиеся как к административному правонарушению, так и к личности лица, его совершившего. Так, в частности, суд должен установить:

а) произведено ли административное взыскание на основании действующего закона и уполномоченным на то органом или должностным лицом;

349

г)

б) соблюден ли установленный порядок привлечения к административной ответственности (ст. 26 и др. КоАП);

в) совершило ли лицо, подвергнутое взысканию, правонарушение и виновно ли оно. Доказывать законность наложенного взыскания должен административный орган (должностное лицо). Презумпция невиновности лица, подвергнутого взысканию, в этом случае действует в полной мере;

г) учтены ли при наложении взыскания характер совершенного правонарушения, личность нарушителя, степень его вины, семейное и имущественное положение, не истекли ли сроки давности для наложения взыскания.

Суд проверяет законность и обоснованность административного акта и принимает одно из следующих решений:

а) признав административный акт законным и обоснованным, оставляет его без изменения, а жалобу без удовлетворения;

б) признав административный акт незаконным, отменяет его и направляет дело на новое рассмотрение;

в) отменяет административный акт и прекращает дело об административном правонарушении;

г) изменяет меру взыскания в пределах, предусмотренных нормативным актом об ответственности за административное правонарушение, с тем, однако, чтобы взыскание не было усилено.

Если будет установлено, что административный акт вынесен органом (должностным лицом), неправомочным решать данное дело, то такое постановление отменяется, и дело направляется на рассмотрение компетентного органа (должностного лица).

3. Жалобы на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан (гл. 24' ГПК РСФСР). Если предшествующая гл. 24 ГПК была сформулирована в эпоху ограничения прав граждан на обжалование в суд действий (бездействия) административных органов и должностных лиц, то гл. 24' ГПК появилась в тексте Закона тогда, когда идея расширения судебной подведомственности жалоб по делам, возникающим из административных правоотношений, с одной стороны, стала главенствующей, а с другой - проводилась в жизнь постепенно, без должного обсуждения, что повлекло за собой многочисленные противоречия.

Порядок обжалования в суд действий, нарушающих права и свободы граждан, урегулирован, помимо ГПК, Законом РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 (в ред. Федерального закона от 15 ноября 1995 г. № 197-ФЗ) 1.

Даже в названии гл. 24' имеются расхождения с Законом от 27 апреля 1993 г. (не упоминаются решения как объект обжалования). Имеются и другие противоречия. Часть из них устранена после внесения в ГПК изменений Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ1.

Разъяснения по применению законодательства об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан, содержатся в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 10 «О рассмотрении судами жалоб на неправомерные действия, нарушающие права и свободы граждан»2, от 27 апреля 1993 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону»3, от 18 ноября 1992 г. № 14 «О судебной защите прав военнослужащих от неправомерных действий органов военного управления и воинских должностных лиц»4, от 14 февраля 2000 г. № 9 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих»5.

В соответствии со ч. 2 ст. 46 Конституции РФ любые решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Именно данное конституционное положение и определяет сферу применения гл. 24' ГПК в настоящее время.

В соответствии со ст. 239' ГПК гражданин вправе обратиться в суд с жалобой, если считает, что неправомерными действиями (решениями, бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, учреждения, общественного объединения, должностного лица или государственного служащего нарушены его права или свободы.

Ответственность государственного служащего наступает в связи с его обязанностью признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина в соответствии со ст. 5 Федерального закона «Об основах государственной службы Российской Федерации»6. Действие уста

¹ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 19. Ст. 685; СЗ РФ. 1995. № 51. Ст. 4970.

350

1 СЗ РФ. 2000. № 33. Ст. 3346.

2 Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М.: Спарк, 1997. С. 305; Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 7. С. 1; Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4. С. 13.

3 Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М.: Спарк, 1997. С. 298; Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 7. С. 1; Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4. С. 13.

4 Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М.: Спарк, 1997. С. 279.

5 Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4. С. 13.

6 СЗ РФ. 1995. № 31. Ст. 2990.

351

п

новленного гл. 24' ГПК и Законом от 27 апреля 1993 г. порядка обжалования распространяется также на муниципальных служащих в случае приравнивания их федеральным законодательством к государственным служащим.

К действиям (бездействию) и решениям, которые могут быть обжалованы в суд, относятся коллегиальные и единоличные действия (бездействие) или решения, в том числе предоставление официальной информации, в результате которых:

нарушены права или свободы гражданина;

созданы препятствия осуществлению гражданином его прав и свобод;

на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности.

В порядке п. 24' и Закона от 27 апреля 1993 г. в суд не могут быть обжалованы нормативные акты, проверка которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ, а также акты, действия (бездействие) и решения, в отношении которых законом предусмотрен иной порядок судебного обжалования.

В постановлении Пленума Верховного Суда от 21 декабря 1993 г. № 10 приводятся примеры иного порядка судебного обжалования: ст. 91 Закона РФ «Об охране окружающей природной среды» от 19 декабря 1991 г. предусматривает исковый порядок прекращения экологически вредной деятельности по заявлениям граждан. Не могут быть обжалованы в суд в порядке, предусмотренном Законом «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», действия суда, судьи, прокурора, следователя, дознавателя, судебного исполнителя, органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, в отношении которых уголовно-процессуальным, гражданским процессуальным законодательством, законодательством об административных правонарушениях установлен иной порядок судебного обжалования (п. 2 постановления).

Так, Прохоров обратился в суд с жалобой на действия работников милиции, ссылаясь на то, что 24 и 25 марта 1998 г. упомянутыми работниками в отношении него были проведены оперативно-розыскные мероприятия: фотосъемка компьютерного проигрывателя, звуковой карты, звуковых колонок с сетевым адаптером с последующей передачей Назарову для того, чтобы эти вещи были отданы Назаровым ему (заявителю) в качестве взятки. Выдача работниками милиции Назарову звукозаписывающей аппаратуры, затем возврат этой аппаратуры и изъятие предметов взятки были оформлены протоколами, составленными с участием понятых. Полагая, что указанные действия не предусмотрены ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», Прохоров просил признать данные действия незаконными. По мнению заявителя, незаконные дейст

352

вия при осуществлении оперативно-розыскной деятельности привели к нарушению его прав и свобод.

Областной суд производство по делу прекратил по п. 1 ст. 219 ГПК РСФСР. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда определение областного суда оставила без изменения, указав следующее.

Подведомственность гражданских дел суду, производство по которым регулируется гражданским процессуальным законодательством, определена в ст. 25 ГПК. К подведомственности судам общей юрисдикции дела, вытекающие из правоотношений, возникающих при проведении оперативно-розыскных мероприятий, не отнесены.

Обжалуемые Прохоровым документы - доказательства по уголовному делу по его обвинению в совершении преступления, и поэтому в соответствии со ст. 68-71 УПК РСФСР проверка и оценка этих доказательств должны производиться судом при рассмотрении этого уголовного дела. Порядок исследования доказательств по уголовному делу, в том числе проверка соблюдения требований закона при их собирании, а также порядок обжалования приговора, в котором дается оценка упомянутых доказательств, установлен нормами уголовно-процессуального законодательства (ст. 325-331 УПК РСФСР).

При таких обстоятельствах суд правильно прекратил производство по данному гражданскому делу в связи с его неподведомственностью гражданскому суду'.

Объектом обжалования в суд могут быть любые акты как индивидуального, так и нормативного характера. В суд, в частности, могут быть обжалованы отказ соответствующих органов в исправлении записи о национальности в паспорте, отказ в выдаче визы на выезд за границу, решения государственных органов или органов местного самоуправления об установлении ограничений на вывоз товаров за пределы административно-территориальной единицы, об установлении дополнительных пошлин и сборов и т.д. Могут быть также обжалованы в суд решения общих собраний общественных

объединений, жилищно-строительных кооперативов, акционерных обществ и т.п., а также их органов управления и должностных лиц. Объектом обжалования является также бездействие. Среди объектов обжалования постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 10 называет и решения о наложении штрафов и иных мер административного взыскания лицами, не уполномоченными налагать такие взыскания. Не подвергая сомнению возможность обжалования таких решений в суд, отметим, что более верным, на наш взгляд, является обжалование таких решений в порядке гл. 24 ГПК. В частности, в соответствии со ст. 238 ГПК суд при рассмотрении жалобы на поста

Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам. // Бюллетень Верховного Суда РФ 1990 №12 С <>

353

новление о привлечении к административной ответственности обязан установить, производится ли взыскание уполномоченным органом или должностным лицом. Верховный Суд разъяснил, что, если суд установит, что постановление вынесено органом (должностным лицом), неправомочным решать данное дело, суд своим решением отменяет постановление, а дело об административном правонарушении, если не истекли сроки наложения административного взыскания, направляет на рассмотрение компетентного органа (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 апреля 1988г. №4').

Гражданин вправе обратиться с жалобой непосредственно в суд либо к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, общественной организации, должностному лицу. Вышестоящие в порядке подчиненности орган, общественная организация, должностное лицо обязаны рассмотреть жалобу в месячный срок. Если гражданину в удовлетворении жалобы отказано или он не получил ответа в течение месяца со дня ее подачи, он вправе обратиться с жалобой в суд.

Жалобы военнослужащих, а также лиц, проходящих военные сборы, на действия (бездействие, решения) органов военного управления и воинских должностных лиц подсудны военному суду. Военным судам подсудны также жалобы граждан, не имеющих статуса военнослужащих, но уволенных с военной службы (прошедших военные сборы), если они обжалуют или оспаривают действие (бездействие) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятые ими решения, нарушившие их права, свободы и охраняемые законом интересы в период прохождения ими военной службы, военных сборов (например, дела по искам и жалобам граждан, уволенных с военной службы, о восстановлении на военной службе, о взыскании невыданного денежного и иных видов довольствия, поскольку их права нарушены в период прохождения ими военной службы). При этом следует иметь в виду, что нормы гл. 24' ГПК РСФСР применяются, когда требования военнослужащих, в том числе имущественного характера, непосредственно вытекают из административно-правовых отношений, основанных на властных полномочиях одной стороны по отношению к другой. В тех случаях, когда обжалуемые действия совершены органами военного управления и воинскими должностными лицами не в порядке осуществления административно-властных полномочий, а в процессе осуществления иной деятельности, основанной на равенстве участников правоотношений, дело подлежит рассмотрению в порядке искового производства. Данное разъяснение содержится в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 9 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной

' Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам М: Спарк? 1997. С. 246

354

службе и статусе военнослужащих»'. Однако оно носит общий характер, и его следует учитывать при решении вопроса о применении и пределах действия гл. 24' ГПК. В этом же постановлении разъясняется, что в порядке искового производства также должны разрешаться дела хотя и вытекающие из административно-правовых отношений, но рассмотрение которых по существу требует решения вопроса о праве других лиц.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 10 содержится указание о том, как следует поступать, если вместо иска подана жалоба. Если при принятии жалобы будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья применительно к ст. 130 ГПК РСФСР выносит определение об оставлении жалобы без движения, где разъясняет заявителю о необходимости оформления искового заявления с соблюдением требований ст. 126, 127 ГПК и оплатой его государственной пошлиной. Если же указанное обстоятельство будет установлено при рассмотрении

дела, суд применительно к ст. 161 ГПК выносит определение об отложении разбирательства дела, в котором разъясняет заявителю необходимость оформления его жалобы как искового заявления с соблюдением всех требований.

Однако если заявитель отказывается оформить свои требования в качестве исковых, то это обстоятельство не является основанием для оставления жалобы без рассмотрения. Лицо вправе само определить, поддерживать ли ему заявленную жалобу или оформить исковые требования. Если заявитель настаивает на рассмотрении его жалобы без искового заявления, суд обязан рассмотреть ее, но в пределах, определенных ст. 239¹ ГПК (без разрешения исковых требований) 2.

Примером этого могут служить случаи обжалования уволенными работниками приказов администрации об их увольнении без предъявления исков о восстановлении на работе и взыскании заработной платы за время вынужденного прогула. Рассматривая такие жалобы, суд обязан проверить наличие законных оснований к изданию приказа об увольнении и соблюдение установленного порядка увольнения. В том случае, если при рассмотрении жалобы судом будут правильно установлены юридически значимые обстоятельства, решение по такой жалобе не может быть отменено по мотивам несоблюдения искового порядка разрешения спора³.

Жалоба может быть подана гражданином лично или его представителем.

Для дел данной категории установлена альтернативная подсудность: жалоба подается по усмотрению гражданина в суд по его месту жительства либо в суд по месту нахождения государственного органа, обществен

1 Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4. С. 13.

2 Судебная практика по гражданским делам (1993-1996) С 296–297.

3 Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 10. С. 14.

355

ной организации, должностного лица. Для дел по жалобам на отказ в разрешении на выезд из Российской Федерации за границу по основанию, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну, установлено особое правило родовой и территориальной подсудности: такая жалоба подается в суд субъекта РФ по месту принятия решения об оставлении просьбы о выезде без удовлетворения.

Для обращения в суд с жалобой установлены следующие сроки:

три месяца со дня, когда гражданину стало известно о нарушении его прав;

один месяц со дня получения гражданином письменного уведомления об отказе вышестоящего органа, объединения, должностного лица в удовлетворении жалобы или со дня истечения месячного срока после подачи жалобы, если гражданином не был получен на нее письменный ответ (ст. 239⁵ ГПК РСФСР).

Подача жалобы в суд за пределами установленных сроков не является основанием для отказа в ее принятии. Однако если суд в ходе рассмотрения жалобы придет к выводу, что срок пропущен по неуважительной причине, он отказывает в удовлетворении жалобы (п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 10 «О рассмотрении судами жалоб на неправомерные действия, нарушающие права и свободы граждан»). В случае пропуска указанного срока по уважительной причине он может быть восстановлен судом по заявлению гражданина, подавшего жалобу. Следует учитывать, что требование закона о соблюдении сроков для обращения в суд не распространяется на случаи обжалования в суд действующих нормативных актов¹.

Жалоба должна быть рассмотрена судом в 10-дневный срок с момента ее подачи по общим правилам ГПК с теми изъятиями и дополнениями, которые установлены Законом «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» и гл. 24¹ ГПК. Жалоба рассматривается судом коллегиально, однако с согласия лиц, участвующих в деле, может быть рассмотрена судьей единолично (ст. 232, 239⁶ ГПК, п. 13 постановления Пленума Верховного Суда от 21 декабря 1993 г. № 10) 2.

¹ Борисова Е.А. Комментарий к постановлению Пленума Верховного Суда РФ № 10 от 21 декабря 1993 г. В кн.: Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам. / Под ред. В.М. Жуйкова. М: Юристъ, 1999. С. 575.

2 Необходимо отметить противоречие между содержанием ст. 239⁷ ГПК и толкованием, содержащимся в постановлении Пленума. Закон устанавливает, что для рассмотрения дела судьей единолично достаточно согласия только заявителя, однако в постановлении указывается, что согласие

должно быть получено от всех лиц, участвующих в деле. Позиция Верховного Суда является правильной, как обеспечивающая полную реализацию принципа процессуального равноправия.

356

Процессуальной особенностью рассмотрения дел в порядке гл. 24' ГПК является установленное законом распределение обязанностей по доказыванию. В соответствии со ст. 6 Закона «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» на государственные органы, органы местного самоуправления, учреждения, предприятия и их объединения, на должностных лиц, государственных служащих, действия (решения) которых обжалуются гражданином, возлагается процессуальная обязанность документально доказать законность обжалуемых действий (решений); гражданин освобождается от обязанности доказывать незаконность обжалуемых действий (решений), но обязан доказать факт нарушения своих прав и свобод.

В судебной практике возник вопрос о возможности применения при рассмотрении дел данной категории положений ГПК об обеспечении иска. Этот вопрос был разрешен положительно, исходя из того, что гл. 24' ГПК и Закон «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» не предусматривают ограничений относительно применения норм, указанных в гл. 13 ГПК РСФСР «Обеспечение иска»¹. Следует учитывать, что по данной категории дел законом предусмотрена специальная обеспечительная мера в виде приостановления исполнения обжалуемого действия (решения) до вынесения решения судом (ст. 4 Закона «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»).

В порядке производства по жалобам на действия, нарушающие права и свободы граждан, рассматриваются дела о признании правовых актов противоречащими закону. Акты государственных органов, в том числе нормативные, являются одним из видов действий (решений), которые могут совершаться этими органами. Соответственно такие акты подлежат судебной проверке по заявлениям заинтересованных лиц или прокурора. Как правило, в учебной литературе речь идет о проверке соответствия нормативных актов федеральным законам по заявлению прокурора. В соответствии с Федеральным законом «О Прокуратуре Российской Федерации»² прокурор или его заместитель приносит протест на противоречащий закону правовой акт в орган или должностному лицу, которые издали этот акт, либо обращается в суд в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством. Однако в настоящее время право обращения в суд с заявлением о признании правового акта противоречащим закону принадлежит любому заинтересованному лицу. Поэтому порядок рассмотрения таких заявлений также является общим как для прокурора, так и для всех остальных заявителей. Общий характер носят и разъяснения,

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 1. С. 14.

² Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 8. Ст. 366; СЗ РФ 1995. № 47. Ст. 4472; СЗ РФ. 1999. № 7. Ст. 878.

357

содержащиеся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 апреля 1993 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону».

Судам общей юрисдикции подведомственны заявления об оспаривании любых правовых актов, кроме актов, проверка законности которых отнесена к подведомственности других судов. В частности, судам общей юрисдикции подведомственны заявления о признании противоречащими закону нормативных актов, проверка соответствия которых Конституции РФ не отнесена к компетенции Конституционного Суда РФ. Неподведомственны судам общей юрисдикции заявления о признании недействительными ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, не соответствующих законам и иным нормативным правовым актам и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан, имеющих статус индивидуальных предпринимателей, поскольку их рассмотрение подведомственно арбитражному суду (ст. 22 АПК). Следует учитывать, что подведомственность таких споров арбитражным судам в последнее время расширилась. В частности, в соответствии со ст. 138 Налогового кодекса РФ к подведомственности арбитражных судов отнесены дела по заявлениям организаций и индивидуальных предпринимателей об обжаловании как ненормативных, так и нормативных актов налоговых органов. При определении компетенции судов по рассмотрению дел о признании нормативных актов противоречащими закону

следует учитывать также постановление Конституционного Суда РФ от 16 июня 1998 г. № 19-П «По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации».

1 СЗ РФ. 1998. № 25. Ст. 3004. В данном постановлении Конституционного Суда РФ возможность рассмотрения судами дел о проверке соответствия нормативных актов Президента, Федерального Собрания, Правительства РФ и конституций (уставов), а также иных нормативных правовых актов субъектов РФ, указанных в подп. «б» ч. 2 ст. 125 Конституции, обусловлена наличием федерального конституционного закона, в котором были бы определены субъекты права на обращение в суд с требованием о проверке законности актов, виды актов, подлежащих проверке, правила о подсудности таких дел и т. д. Отсутствие такого федерального конституционного закона лишило суды права рассматривать дела о признании указанных нормативных актов противоречащими закону. Однако с принятием Федерального закона от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» (СЗ РФ. 1999. № 42 Ст. 5005), предусмотревшего возможность обжалования в суд законов субъекта РФ, правовых актов законодательного (представительного) или исполнительного органов власти субъекта РФ и правовых актов их должностных лиц, нарушающих права и свободы человека и гражданина, права общественных объединений и органов местного самоуправления, суды вновь стали рассматривать дела данной категории на основании этого Закона.

358

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 характера понимается акт, устанавливающий, изменяющий или отменяющий права и обязанности конкретных лиц (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 апреля 1993 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону».)

Законом установлены следующие правила подсудности дел по заявлениям о признании актов противоречащими закону. В соответствии со ст. 115 ГПК дела об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти и должностных лиц субъектов РФ подсудны суду субъекта Российской Федерации. Дела об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, а также об оспаривании нормативных актов федеральных министерств и ведомств, касающихся прав и свобод граждан, рассматриваются по первой инстанции Верховным Судом РФ (ст. 116 ГПК). Законом прямо не решен вопрос о подсудности дел об оспаривании нормативных актов Президента РФ и Правительства РФ в связи с их несоответствием Федеральному закону. Представляется, что данные дела также должны быть подсудны Верховному Суду РФ. Остальные дела данной категории подсудны районным судам.

Как и по всем делам по жалобам на действия и решения, нарушающие права и свободы граждан, по делам об оспаривании актов органов власти необходимо разграничивать дела, подлежащие рассмотрению в исковом порядке, от дел, рассматриваемых как дела, возникающие из административно-правовых отношений. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 апреля 1993 г. № 5 разъясняется, что дело, возбужденное по заявлению прокурора, поданному в порядке ст. 41 ГПК и п. 3 ст. 35 Федерального закона «О Прокуратуре РФ» в интересах конкретного лица, рассматривается судом с обязательным участием этого лица в исковом производстве, если имеется спор о праве гражданском, в котором указанное лицо в силу ч. 2 ст. 33 ГПК участвует в качестве истца, а лицо, нарушившее его права, - в качестве ответчика; либо как жалоба на действие органа власти, управления, должностного лица, если этим действием, совершенным в сфере административно-правовых отношений, нарушаются права гражданина, но спора о праве не возникает. Если при рассмотрении заявления прокурора о признании правового акта противоречащим закону

359

г и

будет установлено, что имеется спор о праве, подведомственный суду, заявление оставляется без рассмотрения, поскольку в этом случае прокурор обязан обратиться в суд с заявлением в порядке искового производства (п. 10 постановления) 1.

Дела о признании противоречащими закону нормативных правовых актов всегда рассматриваются как дела, возникающие из административно-правовых отношений, по общим правилам ГПК с теми изъятиями и дополнениями, которые установлены законами РФ. Указанные дела рассматриваются судьей единолично в соответствии со ст. 231, 232 ГПК.

Суд, признав жалобу обоснованной, выносит решение об обязанности соответствующих государственного органа, общественной организации или должностного лица устранить в полном объеме допущенное нарушение прав и свобод гражданина, отменяет примененные к нему меры ответственности либо иным путем восстанавливает его нарушенные права и свободы. В этом случае суд определяет также ответственность государственного органа, органа местного самоуправления, должностного лица за действия, приведшие к нарушению прав и свобод гражданина. В отношении государственных служащих, совершивших действия (принявших решения), признанные незаконными, суд определяет меру предусмотренной Федеральным законом «Об основах государственной службы Российской Федерации», другими федеральными законами ответственности государственного служащего, вплоть до представления об увольнении. В решении также должны быть указаны правовые нормы, нарушенные обжалуемым действием (решением), и конкретные действия, которые должны быть совершены для устранения допущенного нарушения.

Если обжалуемое действие (решение) суд признает законным, не нарушающим прав и свобод гражданина, он отказывает в удовлетворении жалобы.

Судебные издержки, связанные с рассмотрением жалобы, могут быть возложены судом на гражданина, если суд вынесет решение об отказе в удовлетворении жалобы, либо на государственный орган или должностное лицо, если установит, что их действия (решения) были незаконными.

1 См. также: Жилин Г.А. Комментарий к постановлению Пленума Верховного Суда РФ № 5 от 27 апреля 1993 г. В кн.: Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда РФ по гражданским делам. / Под ред. В.М. Жукова. М.: Юристъ, 1999. С. 558.

Нельзя не отметить различие в позиции Верховного Суда по вопросу о последствиях предъявления жалобы вместо иска. Как указано выше, когда такое нарушение допускает гражданин, жалоба должна быть рассмотрена по существу, несмотря на отказ заявителя оформить заявленные требования в качестве исковых. Когда там, где должен быть подан иск, жалобу подает прокурор, то она остается без рассмотрения.

360

Однако судебные издержки могут быть возложены на государственный орган или должностное лицо также в случае признания судом их действий (решений) законными, если поданная гражданином вышестоящему в порядке подчиненности органу, объединению, должностному лицу жалоба была оставлена без ответа либо ответ дан с нарушением срока, установленного ст. 4 Закона «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан».

Решение суда направляется государственному органу, общественной организации, должностному лицу, а также гражданину не позднее десяти дней после вступления его в законную силу.

Часть 3 ст. 2398 ГПК устанавливает, что по делам об оспаривании актов государственных и иных органов акт либо его отдельная часть считаются недействующими с момента вступления в законную силу решения суда о признании акта либо его отдельной части незаконными.

Данное правило конкретизировано в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ от 27 апреля 1993 г. № 5 и от 21 декабря 1993 г. № 10. Последствия признания акта противоречащим закону различаются в зависимости от вида оспоренного акта. Если не соответствующим федеральному закону признан закон субъекта РФ, в резолютивной части решения должно быть указано об этом, а также о том, что данный закон признается недействующим и не подлежащим применению со дня вступления решения в законную силу. Если противоречащим закону признан иной правовой акт (не являющийся законом субъекта РФ) суд признает этот акт недействительным и не порождающим правовых последствий со дня его издания, а если закон, которому противоречит правовой акт, вступил в силу (введен в действие) после издания правового акта - со дня вступления в силу (введения в действие) закона.

Решение по делу о признании противоречащим закону нормативного правового акта или сообщение о таком решении должно быть опубликовано в средстве массовой информации, в котором был опубликован данный нормативный правовой акт, о чем суд должен указать в резолютивной части решения'.

1 Законодательство о законной силе судебного решения по данной категории дел нуждается в совершенствовании. Об этом подробнее см.: Гражданский процесс: Учебник. / Отв. ред. проф. В.В. Ярков. 3-е изд., перераб. и доп. М.: БЕК, 1999. С. 378-379.

Глава XIX. ОСОБОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА. ВИДЫ ДЕЛ ОСОБОГО ПРОИЗВОДСТВА

Дела особого производства составляют третий вид гражданского судопроизводства, отличаясь от дел искового производства и производства по делам, возникающим из административных правоотношений. Эти отличия касаются как правовой природы этого вида судопроизводства, так и характера его общих процессуальных особенностей, а также индивидуальных особенностей каждой категории дел, отнесенных к особому производству.

Особое производство - это самостоятельный вид гражданского судопроизводства по специально отнесенным к ведению суда категориям гражданских дел, характеризующихся отсутствием спора о праве и применением специальных средств и способов защиты, в котором суд путем установления юридических фактов (действий, событий, состояний) осуществляет защиту охраняемых законом интересов граждан и организаций. Правовое регулирование возможно лишь на основе не вызывающих сомнения юридических фактов. Реализация субъективного права на пенсию может иметь место, если установлены возраст заинтересованного лица, его трудовой стаж, инвалидность и т.д. Для получения наследства нужно знать факты родственных отношений определенной степени, иждивения и т.п.

Возможны два порядка констатации соответствующих фактов: административный (в том числе нотариальный) и судебный. Факты очевидные, т.е. совершаемые непосредственно перед лицом соответствующего органа или подтверждаемые официальными документами, могут удостоверяться в административном порядке (рождение ребенка, смерть, регистрация брака, расторжение брака и т.д.) Факты неочевидные, т.е. либо вообще не подлежащие официальной регистрации (иждивение, фактический брак, признание отцовства, безвестное отсутствие и т.д.), либо не подтверждаемые официальными документами ввиду их утраты (факты регистрации брака, принадлежности правоустанавливающих документов), удостоверяются в судебном порядке, так как требуют исследования доказательств, подтверждающих соответствующий факт. Если в исковом производстве установление соответствующего юридического факта необходимо для защиты субъективного права, то в особом производстве интерес заявителя ограничивается констатацией факта. Вопрос о вытекающих из факта субъективных правах будет решаться за пределами особого производства.

Отсутствие интереса в защите субъективного права обуславливает отсутствие в особом производстве спора о праве Закон обязывает суд в слу

362

чае возникновения в особом производстве спора о праве, подведомственного судебным органам, оставить заявление без рассмотрения и предложить заинтересованным лицам разрешить спор в исковом порядке (ч. 3 ст. 246 ГПК). Так, например, по делу об установлении факта иждивения, необходимого для получения наследства, в случае возбуждения спора другими наследниками заявление об установлении факта нужно оставить без рассмотрения, а заинтересованным лицам разъяснить, что они могут разрешить спор в исковом порядке. Невозможность разрешения в особом производстве спора о праве не означает «бесспорности» этого вида судопроизводства вообще. В отдельных случаях и в особом производстве могут разрешаться споры, являющиеся, однако, не спорами о праве, а спорами о самом факте. Так, в случае возбуждения дела о признании лица ограниченно дееспособным это лицо должно быть вызвано в суд и вправе оспаривать факты злоупотребления алкоголем или наркотическими веществами. По делам о признании лица недееспособным это лицо может быть вызвано в суд (если это возможно по состоянию его здоровья), а в суде оспаривать предъявленное требование (ст 261 ГПК) и т.д. Спор по поводу факта может быть рассмотрен в особом производстве, если возбужденный заинтересованным лицом спор вообще неподведомствен суду.

Спорность устанавливаемого факта может возникнуть и в тех случаях, когда при установлении факта возникают разногласия по поводу факта между свидетелями, заинтересованными лицами и т.д. Таким образом, особое производство характеризуется отсутствием спора о праве, но не исключает спора о существовании юридических фактов. Указанная выше специфика особого производства обуславливает применение особых средств и способов защиты интересов, а также особенностей судебной процедуры.

Статья 245 ГПК относит к особому производству дела- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение; 2) о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим, 3) о признании гражданина ограничено дееспособным и недееспособным; 4) о признании имущества бесхозным; 5) об установлении неправильностей записей в книгах актов гражданского состояния; 6) по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении; 7) о восстановлении прав по утраченным документам на предъявителя (вызывное производство). Специальной категорией дел особого производства являются также дела о признании лица дееспособным (если ранее оно было признано недееспособным или ограничено дееспособным). Хотя эти дела и не перечисляются в ст. 245 ГПК, они составляют самостоятельную категорию дел.

Самостоятельную категорию дел особого производства составляют дела об усыновлении детей, введенные в наш правовой обиход новым Семейным кодексом Российской Федерации (ст. 125 и след. СК РФ).

363

Дела особого производства рассматриваются судами по общим правилам гражданского судопроизводства с изъятиями и дополнениями, установленными гл. 27-33 ГПК. Общие принципы гражданского процесса -состязательность, диспозитивность, непосредственность и т.д. - применяются в особом производстве. Дела особого производства проходят те же стадии гражданского процесса (возбуждение дела, его подготовка, судебное разбирательство и т.д.), что и дела искового производства. На дела особого производства распространяются общие правила доказывания, ведения протоколов, вынесения судебных решений и т.п. Вместе с тем имеются определенные особенности, отличающие особое производство от других видов судопроизводства.

Отсутствие спора о праве предопределяет специфические черты процессуальных форм особого производства. Здесь нет сторон (истца и ответчика). Лицо, возбуждающее дело особого производства, называется заявителем. К участию в делах особого производства привлекаются заинтересованные лица (граждане, организации, финансовые органы, органы социального обеспечения и т.д.). Не участвуют в делах особого производства третьи лица. Невозможностью разрешения в особом производстве спора о праве и отсутствием иска обусловлено неприменение типичных исковых институтов: признание и отказ от иска, мировое соглашение, обеспечение иска, встречный иск и т.д.

В делах особого производства может участвовать прокурор как в форме возбуждения дела, так и вступая в начатое дело для дачи заключения. По некоторым категориям дел особого производства является обязательным участие прокурора (ст. 255, 261 ГПК) и представителей органов государственного управления (ст. 261, 263 ГПК).

§ 2. УСТАНОВЛЕНИЕ ФАКТОВ, ИМЕЮЩИХ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗНАЧЕНИЕ

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, являются самой распространенной категорией дел особого производства. Правильное рассмотрение подобных дел, затрагивающих существенные интересы граждан, имеет большое значение, так как, с одной стороны, обеспечивает удовлетворение этих интересов, а с другой - охраняет права и законные интересы государства, предотвращая использование судебного порядка установления таких фактов в целях последующего неправильного получения льгот и иных имущественных выгод. Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, возбуждаются в основном по заявлениям граждан или организаций. Заявление подается в суд по месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении факта владения строением на праве собственности, подаваемого в суд по месту

364

нахождения строения. При приеме заявления судья проверяет наличие у заявителя юридического интереса в установлении факта, поскольку суд может устанавливать только такие факты, которые согласно закону порождают юридические последствия (возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав). Отсутствие юридического интереса влечет отказ в принятии заявления, а в случае ошибочного принятия заявления - прекращение производства по делу. Нельзя, например, просить суд об установлении факта родственных отношений между дядей и племянником, так как по российскому закону они не входят в круг наследников по закону. Исключается установление фактических брачных отношений, если они возникли в 1970 г., так как юридическое значение такие отношения имеют только в том случае, если они возникли до 8 июля 1944 г. Невозможно добиться установления факта регистрации усыновления в 1924 г., так как в этом году в стране регистрация усыновлений не производилась.

Очень важно иметь в виду, что некоторые юридические факты могут устанавливаться только во внесудебном порядке. В постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 12 июля 1985 г. «О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение» указывается, что в суде не могут рассматриваться, в частности, заявления об установлении: трудового стажа (для назначения пенсий, пособий и т.д.); причин и степени утраты трудоспособности; группы инвалидности и времени ее наступления, прохождения военной службы, нахождения на фронте, пребывания в партизанском отряде; признания инвалидом войны; окончания учебного заведения и т.д.

В ходе возбуждения дела должно быть установлено, что заявитель не имеет другой возможности получить либо восстановить утраченные документы, удостоверяющие юридический факт. При принятии заявления судья выясняет цель установления факта и требует от заявителя письменные доказательства, подтверждающие невозможность получения или восстановления документа, удостоверяющего данный факт. В ходе подготовки дела к судебному разбирательству судья в соответствии со ст. 141, 142 ГПК принимает все меры по выявлению всех необходимых по делу доказательств, привлечению к участию в деле всех заинтересованных лиц и организаций. Дело рассматривается в открытом судебном заседании по общим правилам гражданского судопроизводства с участием заявителя и всех заинтересованных лиц. Если при рассмотрении дела об установлении факта заинтересованными лицами будет заявлен спор о праве, подведомственный судебным органам, или сам суд придет к выводу, что установление факта связано с необходимостью разрешения в судебном порядке спора о праве гражданском, поданное заявление остается без рассмотрения. Заинтересованные лица могут в этом случае предъявить* - иск на общих основаниях.

365

В ходе судебного разбирательства суд тщательно проверяет все представленные по делу доказательства, слушает объяснения заявителя и заинтересованных в деле лиц. По делам об установлении юридических фактов суд выносит решение. Решение суда об установлении факта, подлежащего регистрации в органах загса или в других органах, не заменяет документов, выдаваемых этими органами, а лишь служит основанием их получения. Примерный перечень фактов дан в ст. 247 ГПК. Рассмотрим эти факты.

1. Установление факта родственных отношений лиц. Родственные отношения (определенной степени и при определенных условиях) порождают юридические последствия. Наиболее часто установление родственных отношений необходимо для введения в права наследства и назначения пенсии. Не всякая степень родства порождает юридические последствия. При установлении родственных отношений с целью получения наследства суды должны исходить из круга родства, установленного гражданским законодательством. При установлении родственных отношений с целью получения пенсии следует руководствоваться кругом членов семьи умершего, предусмотренным пенсионным законодательством и не подлежащим расширительному толкованию. Важнейшей задачей суда при рассмотрении дел данной категории является привлечение к участию в деле заинтересованных лиц. В судебном заседании суд должен тщательно проверять представленные заявителем доказательства, подтверждающие факт наличия родственных отношений. В качестве доказательств используются документы, частная переписка, свидетельские показания. Судебное решение выносится в соответствии с требованиями ст. 197 ГПК. Суд в решении указывает, в какой степени родства находится заявитель с соответствующим лицом.

2. Установление факта нахождения лица на иждивении. Иждивение может иметь значение для получения наследства, назначения пенсии и т.п. Сам по себе факт нахождения на иждивении не подлежит регистрации, а поэтому может возникнуть необходимость его специального установления. При отсутствии документальных данных или при отказе соответствующих органов выдать необходимые документы об иждивении этот факт может быть установлен в судебном порядке. Принимая заявление, судья прежде всего выясняет, имеет ли в данном случае факт иждивения юридическое значение. Юридический характер иждивения зависит от цели установления факта иждивения: назначение пенсии, получение наследства или возмещение вреда в связи со смертью кормильца.

Для возникновения права на пенсию иждивение приобретает юридическое значение, если иждивенец был членом семьи умершего кормильца и нетрудоспособным в момент смерти кормильца (за отдельными исключениями). Срок нахождения на иждивении значения не имеет.

366

Для возникновения прав на наследство иждивение может иметь юридическое значение, если иждивенец был нетрудоспособным ко дню смерти наследодателя и нахождение на иждивении длилось не менее года до смерти наследодателя. Отношения родства или свойства между наследодателем и иждивенцем не имеют значения с точки зрения возникновения наследственных прав. При установлении факта нахождения на иждивении для возмещения в несудебном порядке вреда в случае смерти кормильца право на возмещение вреда не связано ни с наличием родственных отношений между иждивенцем и кормильцем, ни со сроком нахождения на иждивении.

3. Установление фактов регистрации рождения, усыновления, брака, развода и смерти. Факты регистрации рождения, усыновления, брака, развода или смерти имеют юридическое значение. Однако их наличие может быть поставлено под сомнение, а возможность их восстановления утрачена (архивы уничтожены во время войны, стихийного бедствия, пожара и т.д.). В этом случае факт регистрации соответствующего события (рождение, смерть, брак и т.д.) может быть установлен судом в порядке особого производства. Эти дела возбуждаются лишь в том случае, когда органы загса не в состоянии выдать дубликат необходимого документа ввиду утраты архивов. Суд должен потребовать от заявителя письменное доказательство, подтверждающее невозможность получения или восстановления документа. Необходимо учитывать, что акты регистрации рождения, усыновления, брака, развода, смерти могли иметь место в органах загса лишь в период создания и функционирования указанных органов.

Декрет ВЦИК и СНК РСФСР от 18 декабря 1917 г. «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния» установил, что актовые записи должны совершаться в отделах записи актов и рождений при городских (районных, уездных или волостных земских) управах. Поскольку Декрет от 18 декабря 1917 г. не имел обратной силы, а обстоятельства интервенции и гражданской войны препятствовали созданию органов загса, в некоторых случаях регистрация рождения, заключения брака и т.д. совершалась по религиозным обрядам. Установление подобных фактов также возможно в судебном порядке. В этих случаях необходимо руководствоваться циркуляром НКВД от 28 августа 1926 г. № 326 «О сроках действительности религиозных браков, заключенных в революционный период в РСФСР»¹.

Следует иметь в виду, что церковный обряд регистрации применялся до 1940 г. в западных областях Украины и Белоруссии, в Северной Буковине, в Литве, Латвии, Эстонии и др. В период войны часть нашей территории была оккупирована немцами. Между тем люди рождались, умирали

1 Кодекс о браке и семье (с постатейными материалами). М., 1991. С. 110-118.

367

или даже хотели вступить в брак. Где можно было зарегистрировать эти факты? Это происходило в органах советской власти, созданных на оккупированной территории, в партизанских отрядах, в органах власти, созданных оккупантами (управах). В первые послевоенные годы факты регистрации, произведенные в управах, категорически не признавались, что ставило граждан в безвыходное положение, так как препятствовало оформлению прав на наследство после умерших в период оккупации родителей. Лишь в 1953 г. судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда СССР высказалась в том смысле, что акт, зарегистрированный в немецком оккупационном органе Белоруссии, может иметь юридическое значение¹.

4. Установление факта состояния в фактических брачных отношениях. Фактические брачные отношения имеют юридическое значение в тех случаях, когда они возникли до 8 июля 1944 г. Возникшие после указанной даты, они не порождают юридических последствий, а поэтому суды отказывают в приеме заявлений об установлении подобных фактов. Суды должны иметь в виду, что фактические брачные отношения, возникшие до 8 июля 1944 г., имеют юридическое значение только в том случае, если ни один из фактических супругов не вступил в другие фактические брачные отношения до 8 июля 1944 г. или одновременно не состоял в зарегистрированном браке. Таким образом, общее правило состоит в том, что фактические брачные отношения, возникшие до 8 июля 1944 г., не могут быть установлены, если прекратились до смерти одной из сторон, состоявших в этих отношениях. Поскольку Указ от 8 июля 1944 г., предоставивший лицам, состоявшим в фактических брачных отношениях до издания Указа, право на оформление отношений путем регистрации брака, не установил никакого срока для этого, постольку фактические брачные отношения, возникшие до 8 июля 1944 г. и имевшие юридическое значение по действовавшему тогда закону, продолжают сохранять юридический характер и по настоящее время. В случае смерти одного из супругов (независимо от того, когда и где

произошла смерть: на фронте, сразу после войны или в настоящее время) наличие этих фактических отношений, если они возникли до 8 июля 1944 г., может быть установлено судом.

Не следует думать, что установление фактических брачных отношений, возникших до 8 июля 1944 г., или установление фактов регистрации, произведенных до революции 1917 г. или до присоединения в 1940 г. Эстонии, Латвии или Литвы и т.д., утратили свое значение из-за значительной отдаленности во времени. Во-первых, некоторые фактические браки, возникшие в 30-е и 40-е годы, до сих пор существуют. Во-вторых, многие юридические факты, зарегистрированные давно, но лишенные возможно

1 Судебная практика Верховного Суда СССР. 1953 № 5 С. 39-40

368

сти подтверждения из-за утраты документов, будут продолжать иметь значение для наследников и их потомков всегда.

5. Установление факта принадлежности правоустанавливающих документов. Граждане обладают теми или иными документами, имеющими правовое значение (трудовые книжки, справки о работе, документы об образовании, завещания и т.д.). Иногда имя, отчество или фамилия, указанные в документе, могут не совпадать с именем, отчеством или фамилией, указанными в паспорте гражданина или свидетельстве о рождении. В подобных случаях возникает необходимость установления в судебном порядке того факта, что соответствующий правоустанавливающий документ принадлежит данному лицу. Причиной подобного положения является то, что некоторые лица изменяют свою фамилию, иногда именуются в справках и других документах сокращенным или измененным именем или отчеством и т.д.

К сожалению, в жизни встречаются случаи, когда при выдаче документа допускается ошибка: гражданин, носящий по паспорту фамилию Козаков, получает документ, в котором он назван Казаковым; гражданка, названная в паспорте Эди, в документе именуется Эдит и т.п.

При возбуждении дела судья требует от заявителя представления доказательств того, что соответствующее учреждение, выдавшее в свое время документ, не может внести в него исправления. К делу должна быть приобщена либо справка о ликвидации соответствующего учреждения, предприятия или организации, либо справка о том, что эти органы не могут выдать новый документ или внести в него исправления.

Наиболее часто в судебной практике встречаются следующие ошибки по этой категории дел: а) установление вместо факта принадлежности документа фактов тождества лиц, по-разному именуемых в различных документах. Например, в решении указывается, что «Козаков А.Л. и Казаков А.Л. - это одно и то же лицо». Такая формулировка недопустима, так как указанные фамилии могут принадлежать разным лицам. Правильно должно быть так: «Справка о работе с 18 мая 1939 г. по 28 июня 1941 г. в конструкторском бюро № 407, выданная Казакову Александру Леонидовичу 29 июня 1941 г., принадлежит Козакову Александру Леонидовичу»; б) установление факта, зафиксированного в документе, вместо факта принадлежности самого документа. Например: «установить, что Козаков А.Л. работал с 18 мая 1939 г. по 28 июня 1941 г. в конструкторском бюро № 407». Такая формулировка ошибочна.

6. Установление факта смерти лица. Суд может в порядке особого производства установить факт смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае, если органы загса отказывают в регистрации события смерти. Дело возбуждается по заявлению заинтересованных лиц, которые должны представить в суд документы, подтверждающие отказ органов загса в регистрации события смерти. Факт

369

смерти регистрируется в органах загса по месту проживания умершего или наступления смерти на основании заключения медицинского учреждения.

Для такой регистрации необходимо, чтобы заинтересованный субъект представил справку лечебного учреждения, которое констатировало смерть. Однако это не всегда возможно, особенно если нет трупа. Человек утонул на глазах свидетелей, но труп не был обнаружен; группа людей находилась в вертолете, который был сбит во время военных действий, взорвался и сгорел дотла вместе со всеми пассажирами и членами экипажа; в результате взрыва нефтяной установки пострадали и сгорели без остатка трое обслуживающих ее рабочих и т.п. Во всех подобных случаях суд может установить факт смерти лица на основании письменных доказательств: акт о несчастном случае, список членов экспертизы, свидетельских показаний и т.п.

7. Установление других фактов, имеющих юридическое значение. Содержащийся в ст. 247 ГПК, перечень юридических фактов, которые могут устанавливаться в порядке особого производства, не носит исчерпывающего характера (п. 10 ст. 247 ГПК). Суды могут устанавливать и другие юридические факты, если законодательством не предусмотрен иной порядок их установления. В судебной практике встречаются случаи установления факта владения паем, автомобилем или иным имуществом, подлежащим специальной регистрации, в случае смерти одного из супругов и т.д.

Новый Семейный кодекс РФ предусматривает установление судом факта признания отцовства (ст. 50): «В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке».

§ 3. ПРИЗНАНИЕ ГРАЖДАНИНА БЕЗВЕСТНО ОТСУТСТВУЮЩИМ И ОБЪЯВЛЕНИЕ УМЕРШИМ

Длительное отсутствие лица в месте постоянного жительства в том случае, когда его местопребывание не известно, может нарушать интересы лиц, связанных с отсутствующим лицом определенными правоотношениями. Для защиты указанных интересов закон предусматривает возможность признания отсутствующего лица безвестно отсутствующим или объявления умершим. Гражданин может быть признан безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания (ч. 1 ст. 42 ГК). Гражданин может быть объявлен умершим, если в месте постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожаящих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение 6 месяцев (ст. 45 ГК). Лицо признается безвестно отсутствующим или объявляется умершим только в судебном порядке (ст. 252-257 ГПК).

Заявление о признании лица безвестно отсутствующим или объявлении умершим подается любым заинтересованным лицом. Такими лицами могут быть граждане (супруг отсутствующего, родственники, кредиторы и т.д.), а также организации (учреждения Госбанка, органы опеки и т.д.). Заявление подается в суд по месту жительства заявителя, месту нахождения органа юридического лица или учреждения (ст. 252 ГПК).

В заявлении должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо признать гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим. Указание на цель обращения в суд, во-первых, позволяет проверить наличие юридического интереса у заявителя; во-вторых, помогает определить круг заинтересованных лиц, которые должны быть привлечены к участию в деле. Как показывает судебная практика, большинство дел этой категории возбуждается с целью оформления развода (признание безвестно отсутствующим) или прекращения брака (объявление умершим). Указанные дела возбуждаются также с целью назначения пенсии, получения наследства или содержания из имущества безвестно отсутствующего. Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключенного с этим органом (ст. 38, 43).

Приняв заявление к производству, суд проводит тщательную подготовку дела, содержание которой определяется требованиями ст. 142 и 254 ГПК. Подготовка дела обязательна, и если это правило нарушается, то часто выносятся незаконные и необоснованные решения. В ходе подготовки дела судья должен привлечь к участию в деле всех заинтересованных лиц и обеспечить участие прокурора, поскольку оно обязательно в силу закона (ст. 265 ГПК); принять меры по собиранию необходимых доказательств, подтверждающих отсутствие гражданина в месте постоянного проживания. Привлечение к участию в деле заинтересованных лиц обусловлено тем, что признание лица безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим порождает определенные права и обязанности не только для заявителя, но и для других лиц.

В судебном заседании суд заслушивает объяснения заявителя, заинтересованных лиц, исследует представленные документы, допрашивает свидетелей. Если в ходе судебного разбирательства будет установлено место нахождения отсутствующего, суд должен поставить перед заявителем вопрос об отказе от заявленного им требования о признании лица безвестно отсутствующим или объявлении умершим. При отказе заявителя от

предъявленного требования дело прекращается производством по п 4 ст. 219 ГПК. Если заявитель не отказывается от своего требования, суд рассматривает дело по существу и отказывает в признании лица безвестно отсутствующим или объявлении умершим.

Для признания лица безвестно отсутствующим суд должен установить, что это лицо отсутствует в месте постоянного жительства в течение одного года и не имеется сведений о месте его пребывания. Годичный срок начинает течь со дня получения последних сведений об отсутствующем. Если точное установление даты для получения последних сведений невозможно, началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем. Если точное установление даты для получения последних сведений невозможно, началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить месяц, в течение которого были получены сведения, - 1 января следующего года (ч. 2 ст. 42 ГК). Гражданин может быть объявлен умершим, если в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет. Этот срок начинает течь и исчисляется так же, как и срок, установленный для признания лица безвестно отсутствующим. Суд может объявить лицо умершим только в том случае, если в течение 5 лет, предшествующих рассмотрению дела в суде, о местопребывании отсутствующего не поступало никаких сведений. Если гражданин отсутствует в месте постоянного жительства более 5 лет, однако имеются сведения о его пребывании в других местах в течение этого времени (хотя нынешнее местонахождение гражданина и не известно), у суда нет оснований для объявления лица умершим. Суд может также объявить гражданина умершим, если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать гибель от определенного несчастного случая, когда в месте постоянного жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания в течение 6 месяцев (ч. 1 ст. 45 ГК).

Именно в таком порядке должны объявляться умершими граждане, погибшие на пароме «Эстония», или пассажиры самолета ТУ-154, разбившегося на Дальнем Востоке.

Задача суда в таких случаях состоит в том, чтобы получить доказательства, свидетельствующие о том, что лицо, в отношении которого возбуждено дело об объявлении его умершим, действительно входило в число пассажиров транспортного средства, которое потерпело катастрофу.

Начальным моментом течения шестимесячного срока должен считаться день несчастного случая или день, когда произошли обстоятельства, угрожавшие смертью. Подобные обстоятельства устанавливаются судом на основании документов или свидетельских показаний. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести во время военных

372

действий, может быть в судебном порядке объявлен умершим не ранее чем по истечении 2 лет со дня окончания военных действий (ч. 2 ст. 21 ГПК). День окончания военных действий должен быть установлен по справке соответствующих военных органов. Так, например, в отношении граждан, пропавших без вести во время военных действий в Чечне, Таджикистане, Абхазии или Приднестровье, их близкие смогут поставить вопрос об объявлении пропавших умершими только после того, как срок окончания военных действий будет установлен официально.

Если гражданин, объявленный умершим или признанный безвестно отсутствующим, явится по месту своего жительства или будет обнаружено место его пребывания, суд, вынесший решение, должен новым решением отменить ранее вынесенное решение (ст. 275 ГПК).

§ 4. ПРИЗНАНИЕ ГРАЖДАНИНА ОГРАНИЧЕННО ДЕЕСПОСОБНЫМ ИЛИ НЕДЕЕСПОСОБНЫМ

Дееспособность гражданина является важнейшим элементом его правового статуса. Никто не может быть ограничен в дееспособности или лишен ее иначе, как в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Закон предусматривает (при соответствующих условиях) признание гражданина недееспособным (ст. 29 ГК) или гражданин признается ограниченно дееспособным или недееспособным судом в порядке особого производства (ст. 258-262 ГПК). Недееспособным может быть признан гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Ограниченно дееспособным может быть признан гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

Над гражданами, которые признаны судом недееспособными, устанавливается опека, над ограниченно дееспособными - попечительство (ст. 29 и 30 ГК).

Поскольку ограничение дееспособности или признание лица полностью недееспособным затрагивает существенные права и интересы личности, закон предусматривает, что право на возбуждение дела имеет ограниченный круг лиц и организаций. Дело может быть возбуждено по заявлению членов семьи, профсоюзов и иных общественных организаций, прокурора, органа опеки и попечительства, психиатрического лечебного учреждения (ч. 1 ст. 258 ГПК). В заявлении о признании гражданина ограниченно дееспособным излагаются обстоятельства, свидетельствующие о том, что лицо злоупотребляет спиртными напитками или наркотиками и тем самым ставит семью в тяжелое материальное положение. В заявлении о признании гражданина недееспособным излагаются обстоятельства,

373

свидетельствующие об умственном расстройстве, вследствие которого лицо не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 259 ГПК). Помимо заявителей, возбуждающих дело, к участию в деле о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным привлекаются «заинтересованные лица». К их числу прежде всего относятся лица, в отношении правового состояния которых возбуждено дело. Эти лица имеют в деле прямую материально-правовую заинтересованность, поскольку решение по делу прямо отражается на их правовом положении.

Закон обязывает рассматривать дела об ограничении дееспособности с обязательным участием лиц, в отношении которых эти дела возбуждаются (ч. 1 ст. 261 ГПК). Лицо, в отношении которого возбуждено дело о признании его недееспособным, привлекается к участию в деле в качестве «заинтересованного лица», если это возможно по состоянию его здоровья (ч. 2 ст. 261 ГПК). Прокурор должен участвовать в деле и дать заключение, даже если он не возбуждал дело. Обязательно участие в деле и органов опеки и попечительства, что связано с осуществлением ими государственных функций по охране прав и интересов граждан (ч. 1 ст. 261 ГПК).

Заявление о признании лица ограниченно дееспособным или недееспособным подается в суд по месту жительства этого лица, а если оно помещено в психиатрическое лечебное учреждение, то по месту нахождения лечебного учреждения (ч. 2 ст. 258 ГПК). Подготовка дела о признании лица ограниченно дееспособным главным образом состоит в истребовании доказательств от лиц, участвующих в деле. Суд должен выявить свидетелей, могущих дать показания о поведении лица, в отношении которого возбуждено дело. Необходимо приобщить к делу акты органов милиции, постановления общественных организаций и другие документы. Подготовка дела о признании лица недееспособным заключается в назначении экспертизы для определения его психического состояния. В порядке подготовки дела при достаточных данных о душевной болезни или слабоумии гражданина судья назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. Назначение экспертизы по делу о признании лица недееспособным обязательно. Отсутствие в деле акта судебно-психиатрической экспертизы рассматривается в судебной практике как безусловный повод к отмене решения. Если лицо, в отношении которого возбуждено дело, уклоняется от экспертизы, суд в судебном заседании при участии прокурора и психиатра может вынести определение о его принудительном направлении на судебно-психиатрическую экспертизу (ст. 260 ГПК), т.е. вопрос о принудительном направлении на экспертизу не может решаться судьей единолично. Дело о признании гражданина ограниченно дееспособным суд рассматривает с обязательным участием самого гражданина, а также прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

374

В тех случаях, когда гражданин, в отношении которого возбуждено дело, умышленно уклоняется от явки в суд, отказывается принять повестку и т.д., суд может рассмотреть дело в его отсутствие, учитывая, что согласно ст. 110 ГПК «отказ от принятия повестки не является препятствием к рассмотрению дела». В ходе судебного разбирательства суд выясняет, действительно ли гражданин злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими веществами, ставит ли он семью в тяжелое материальное положение.

Дело о признании гражданина недееспособным суд рассматривает с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства. Гражданин, о признании которого недееспособным рассматривается дело, вызывается в судебное заседание, если это возможно по состоянию его здоровья (ч. 2 ст. 261 ГПК). Закон не предусматривает обязательного вызова в судебное

заседание эксперта-психиатра. Однако в тех случаях, когда у суда имеются основания для сомнений в обоснованности заключения судебно-психиатрической экспертизы, а особенно в тех случаях, когда лицо, в отношении которого возбуждено дело о признании его недееспособным, по состоянию здоровья может давать показания и вызывается в суд, участие в судебном заседании эксперта необходимо. Суд | проверяет все материалы, имеющиеся в деле, заслушивает заключение | прокурора и выносит судебное решение. Решение по делу о признании I лица ограниченно дееспособным или недееспособным может быть обжа- I ловано на общих основаниях в кассационном порядке или опротестовано прокурором.

§ 5. ПРИЗНАНИЕ ГРАЖДАНИНА ДЕЕСПОСОБНЫМ

Признание гражданина дееспособным представляет самостоятельную категорию дел особого производства. Поскольку признание лица недееспособным или ограниченно дееспособным не является бессрочным, так как душевнобольной, признанный недееспособным, может выздороветь, а лицо, злоупотребляющее алкоголем или наркотиками, изменить свое поведение, возникает необходимость в восстановлении правового статуса гражданина. Признание дееспособным лица, ранее признанного недееспособным или ограниченно дееспособным, осуществляется в самостоятельном процессе по заявлению заинтересованных лиц, рассматриваемому по общим правилам судопроизводства. Заявление подается по правилам подсудности, установленным ч. 2 ст. 258 ГПК (по месту жительства гражданина, а если он был помещен в психиатрическое лечебное учреждение - по месту нахождения этого учреждения). Таким образом, заявление о

375

признании лица дееспособным не обязательно должен рассматривать суд, вынесший решение о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным. Дело рассматривается с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

Закон предусматривает, что признание гражданина дееспособным возможно в случае, если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали (ч. 3 ст. 29 ГК). Дело может быть возбуждено по заявлению опекуна, а также лиц и государственных органов, перечисленных в ст. 258 ГПК. Наиболее часто вопрос о признании гражданина дееспособным ставят психиатрические лечебные учреждения. Приняв заявление к производству, суд в порядке подготовки дела к судебному разбирательству должен истребовать и приобщить к делу копию решения, которым гражданин был в свое время признан недееспособным. Назначение судебно-психиатрической экспертизы при решении вопроса о дееспособности гражданина обязательно. Экспертиза в этом случае должна назначаться по общим правилам определением суда (ст. 74 ГПК). Участие самого лица, в отношении которого возбуждено дело о признании его дееспособным, особенно желательно.

Установив, что лицо, ранее признанное недееспособным, выздоровело или в состоянии его здоровья произошло значительное улучшение, в результате чего гражданин понимает значение своих действий и может руководить ими, суд выносит решение о признании лица дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над гражданином опека (ст. 263 ГПК). Дело о признании лица дееспособным может быть возбуждено, если гражданин, признанный решением суда ограниченно дееспособным, прекратил злоупотребление спиртными напитками или наркотическими веществами. Возбуждение дела об отмене ограничений дееспособности возможно и в том случае, когда семья лица, признанного ограниченно дееспособным, перестала существовать (развод, смерть, разделение семьи и т.д.) и, следовательно, отпала обязанность этого лица представлять средства на ее содержание.

Заявление о признании дееспособным может быть подано самим гражданином, его попечителем, а также лицами и государственными организациями, перечисленными в ст. 258 ГПК. В ходе подготовки дела к судебному разбирательству суд собирает материалы, свидетельствующие о том, что ограниченно дееспособный действительно прекратил злоупотребление алкогольными напитками и наркотическими веществами. Дело рассматривается по общим правилам гражданского судопроизводства с вызовом всех заинтересованных лиц. Если указанные в заявлении обстоятельства подтверждаются материалами дела, суд выносит решение об отмене ограничения дееспособности гражданина и признании его дееспособным. На основании решения суда установленное над гражданином попечительство отменяется (ч. 2 ст. 263 ГПК).

376

§ 6. ПРИЗНАНИЕ ИМУЩЕСТВА БЕСХОЗЯЙНЫМ

Бесхозной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой не известен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался (п. 1 ст. 225 ГК).

Бесхозяйные недвижимые вещи должны быть приняты на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого они находятся (п. 3 ст. 225 ГК).

По истечении года со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на соответствующую вещь. Если при подаче заявления судья устанавливает, что нет доказательств принятия имущества на учет (нет акта описи) или с момента составления акта не истек годичный срок, он отказывает в приеме заявления по ч. 1 ст. 129 ГПК.

В заявлении указывается, какое имущество подлежит признанию бесхозяйным, а также приводятся доказательства, подтверждающие невозможность установления собственника имущества (ст. 265 ГПК). В ходе подготовки дела к судебному разбирательству судья выясняет, какие лица (собственники, фактические владельцы имущества и др.) могут дать сведения о принадлежности имущества. Обнаружение собственника или его правопреемника влечет оставление заявления без рассмотрения. Дело рассматривается в открытом судебном заседании по общим правилам гражданского судопроизводства с вызовом заявителя и заинтересованных лиц. В суд могут быть вызваны и свидетели - лица, сообщившие об обнаружении бесхозяйного имущества и участвовавшие в составлении акта описи имущества. Суд заслушивает заявителя, проверяет все представленные по делу доказательства: наличие акта описи и сведений о том, что имущество поставлено на учет, извещения соответствующих органов и т. п.; допрашивает вызванных свидетелей. Установив, что имущество действительно не имеет собственника или собственник его не известен, суд выносит решение о признании имущества бесхозяйным и передаче его в собственность органу, уполномоченному управлять муниципальным имуществом.

§ 7. УСТАНОВЛЕНИЕ НЕПРАВИЛЬНОСТЕЙ ЗАПИСЕЙ ГРАЖДАНСКОГО СОСТОЯНИЯ

В соответствии с законом государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния: 1) рождение; 2) заключение брака;

377

3) расторжение брака; 4) усыновление (удочерение); 5) установление отцовства; 6) перемена имени; 7) смерть гражданина (п. 1 ст. 47 ГК).

Во всех указанных случаях зарегистрированные факты порождают или прекращают существенные для граждан права и обязанности. Что делать, если при регистрации допущена та или иная ошибка: искажены имя или фамилия; неверно указаны даты рождения или смерти; ошибочно записано отцовство и т.д.?

Состоящая в браке гражданка Б. родила ребенка и при регистрации рождения указала в качестве его отца своего супруга Б., который в действительности отцом ребенка не являлся. Как исправить эту ошибку?

А. Косарева вступила в брак с Б. Бернштейном. От брака родился в 1970 г. сын Марк. В 1972 г. супруги разошлись и муж эмигрировал в Израиль. В 1973 г. А. Косарева вступила во второй брак с В. Польшинным, приняла его фамилию, а через год Польшин усыновил сына своей жены. При оформлении усыновления имя сына (Марк) было изменено на другое (Николай), изменены отчество и место рождения. Отцом был указан Польшин, русский. Через двадцать пять лет Николай Польшин решил выехать в Израиль к своему родному отцу, однако посольство Израиля отказалось принять его документы, так как он русский, а официальных документов об отцовстве нет. Как ему доказать свои родственные отношения с проживающим в Израиле Б. Бернштейном?

В первом случае вопрос об отцовстве зарегистрирован официально и опровергнуть его можно лишь после изучения доказательств, исключающих отцовство (например, отсутствие общения между супругами в течение более полутора лет до рождения ребенка в связи с зарубежной командировкой мужа либо невозможность отцовства по биологическим обстоятельствам и т.д.). Поскольку изучение доказательств возможно лишь в судебном процессе, постольку и исправление неправильности записи акта гражданского состояния может быть осуществлено только путем предъявления иска о признании недействительной записи отцом ребенка.

Во втором случае никаких ошибок в записи не было допущено: сначала регистрация рождения с указанием на отца (еврея), затем регистрация усыновления с указанием на отца (русского) с изменением имени, отчества, фамилии и места рождения. В результате сын еврея оказался сыном русского, с другими именем, отчеством и фамилией и т.д. Как этому человеку восстановить свой первоначальный

статус? Он должен обратиться в загс по месту регистрации своего рождения и усыновления с просьбой о выдаче копий свидетельства о рождении, в котором указан его настоящий отец, и свидетельства об усыновлении, из которого видно, как были изменены имя, отчество и фамилия, а также место рождения заявителя. Заявитель может требовать, чтобы загс выдал ему документ в соответствии с его действительными фамилией, именем и отчеством, с указанием на на

378

циональность его отца. В случае отказа загса выдать соответствующие документы заявитель вправе обратиться в суд по месту своего жительства (ч. 2 ст. 268 ГПК).

В заявлении должно быть указано, в чем заключается неправильность записи в книгах загса, когда и каким органом загса было отказано в исправлении произведенной записи (ст. 269 ГПК).

В судебное заседание вызываются заявитель, представитель органа загса, а также другие лица и организации, которые могут быть заинтересованы в исходе дела. В приведенном примере это могут быть мать заявителя и его усыновитель.

Решение суда после вступления его в законную силу является основанием для исправления соответствующих записей в книгах загса.

§ 8. ЖАЛОБЫ НА НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ИЛИ НА ОТКАЗ В ИХ СОВЕРШЕНИИ

Задачей органов нотариата (государственные нотариусы, частные нотариусы, органы, которым по закону доверено совершать нотариальные действия) являются охрана и защита собственности, прав и законных интересов граждан, учреждений, предприятий и организаций, укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений путем правильного и своевременного удостоверения договоров и других сделок, оформления наследственных прав, совершения исполнительных надписей и других нотариальных действий.

Поскольку нотариальные действия затрагивают субъективные права лиц, в отношении которых эти действия совершаются, закон предоставляет заинтересованным лицам право на обращение в суд с жалобой на действия нотариуса или органа, выполняющего нотариальные действия (в порядке особого производства), или дает возможность защищать свои интересы путем предъявления иска (в порядке искового производства).

Исковое и особое производство в данном случае разграничивается по следующему принципу: если нотариальное действие затрагивает права и интересы лица, непосредственно участвовавшего в совершении нотариального действия, это лицо вправе обжаловать нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия в порядке особого производства. Так, лицо, обратившееся к нотариусу с просьбой об удостоверении сделки и получившее отказ, может обжаловать его в суд в порядке особого производства. В таком же порядке действия нотариуса может обжаловать наследник, если нотариус отказал ему в выдаче свидетельства о праве на наследство, и т.д. Если нотариальное действие затрагивает права и интересы других лиц, которые в данном нотариальном действии прямо не участвуют, эти лица (граждане и организации) могут защищать свои права

379

и интересы путем предъявления иска. Например, лица, права и интересы которых оказались затронуты выданным нотариусом свидетельством о наследовании, могут предъявить в суд иск о праве на наследство к тем лицам, на имя которых выдано свидетельство. Лица, обязанные к уплате на основании исполнительной надписи нотариуса, могут оспорить исполнительную надпись путем предъявления иска к лицу, в интересах которого надпись выдана, и т.д. Таким образом, при споре между заинтересованным лицом и нотариусом дело должно рассматриваться в порядке особого производства. В случае спора между самими заинтересованными лицами (этот спор носит гражданско-правовой характер) дело рассматривается в порядке искового производства.

Заинтересованное лицо, считающее неправильным действие нотариуса или органа, выполняющего нотариальные действия, или отказ от выполнения такого действия, вправе подать об этом жалобу в суд (ч. 1 ст. 271 ГПК). Таким образом, объектом обжалования в порядке особого производства могут быть нотариальные действия, предусмотренные законодательством о нотариате. Жалобы на иные действия (задержку в выполнении действия, волокиту, грубость и т.п.) рассматриваются только в административном порядке.

Субъектом обжалования могут быть заинтересованные лица. Это прежде всего лица, обратившиеся к нотариусу с просьбой о совершении соответствующего действия: удостоверении сделки, выдаче исполнительной надписи, свидетельства о праве наследования и т.д. Жалоба подается в

суд по месту нахождения государственной или частной нотариальной конторы или органа, выполняющего нотариальные действия, в десятидневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершении нотариального действия или об отказе от его выполнения (ч. 3 ст. 271 ГПК). Жалобы на действия (или на отказ совершить действие) капитана морского судна или судна внутреннего плавания, плавающего под флагом РФ, подаются в порт по месту приписки судна. Пропуск по уважительной причине указанного срока дает право жалобщику просить суд о восстановлении пропущенного срока в порядке ст. 105 ГПК.

Закон обязывает нотариуса в случае отказа в совершении нотариального действия разъяснить заинтересованному лицу порядок обжалования отказа и изложить причины отказа в письменной форме. Отсутствие письменного отказа нотариуса от совершения нотариального действия не является основанием к отказу в приеме жалобы. Приняв жалобу к производству, судья совершает необходимые подготовительные действия – привлекает к участию в деле всех заинтересованных лиц. Если этими лицами будет заявлен спор о праве, подведомственный суду, жалоба оставляется без рассмотрения, а заинтересованным лицам разъясняется, что они могут разрешить спор в исковом порядке (ч. 3 ст. 246 ГПК). К участию в деле привлекается и нотариус.

380

В судебной практике встречаются случаи, когда суды привлекают нотариусов к участию в деле в качестве ответчиков, третьих лиц и даже свидетелей. В действительности положение нотариального органа в процессе по этим делам аналогично положению органа загса по делам, предусмотренным ст. 268-270 ГПК. Нотариальный орган занимает в процессе положение заинтересованного лица, участвующего в споре с жалобщиком по поводу законности или незаконности действий нотариального органа. Помимо привлечения заинтересованных лиц суд истребует необходимые документы, а в случае надобности решает вопрос о вызове в судебное заседание свидетелей. Жалоба на действия нотариуса рассматривается судом по общим правилам гражданского судопроизводства с участием заявителя, нотариуса или представителя органа, действие которого обжалуется, однако их неявка не препятствует разрешению дела (ст. 272 ГПК). В судебной практике наиболее часто встречаются жалобы на отказ нотариусов в выдаче свидетельства о праве на наследство, на отказ в удостоверении договоров отчуждения жилых домов, договоров дарения легковых автомашин и мотоциклов, на отказ в выдаче исполнительных надписей. Проверя законность действия нотариуса, суд должен тщательно изучить закон, на основании которого действовал нотариус, и только после этого решить вопрос о судьбе жалобы. Исследовав все представленные по делу доказательства, суд выносит решение, которым отказывает в жалобе, или отменяет совершенное нотариальное действие, или обязывает нотариуса выполнить соответствующее действие (ст. 273 ГПК). Решение суда по жалобе вступает в силу по общим правилам гражданского судопроизводства и может быть обжаловано лицами, участвующими в деле, или опротестовано прокурором.

§ 9. ВОССТАНОВЛЕНИЕ ПРАВ ПО УТРАЧЕННЫМ ДОКУМЕНТАМ НА ПРЕДЪЯВИТЕЛЯ (ВЫЗЫВНОЕ ПРОИЗВОДСТВО)

Наличие в обороте документов на предъявителя создает у их обладателей юридический интерес в восстановлении прав на документы в случае их утраты. Оформляя вклад на предъявителя, сберегательный банк выдает вкладчику сберегательную книжку и контрольный талон. Операции по вкладу совершаются только при условии обязательного предъявления сберегательной книжки и талона. Из этого следует, что необходимость судебного порядка восстановления прав на названные документы может возникнуть как в случае утраты самой книжки или талона, так и в случае утраты того и другого. Под утратой документа следует понимать полное его отсутствие или утрату документом качества платежноеTM. Пленум Верховного Суда СССР (в 1965 г.) разъяснил, что порядок восстановле

381

ния 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.) 1.

Помимо сберегательных книжек на предъявителя могут быть утрачены и иные ценные предъявительские бумаги, например ордерные ценные бумаги (ч. 1 ст. 143 ГК). Права, удостоверенные ордерной ценной бумагой, могут принадлежать как названному в ней лицу, так и иному лицу, которого законный владелец назначил в качестве управомоченного лица по этой бумаге (см. п. 3 ст. 145 ГК).

Таким образом, порядок восстановления прав по утраченным документам на предъявителя применяется в случаях утраты: сберегательной книжки; талона к сберегательной книжке; и книжки и талона к ней; сохранного свидетельства о приеме на хранение облигаций государственных займов (на предъявителя); ордерной ценной бумаги; признаков платежности любым из указанных выше документов и отказа сберегательной кассы производить операции по выданному документу. Лицо, утратившее документ на предъявителя, может просить суд о признании его недействительным и восстановлении прав по утраченному документу (ч. 1 ст. 274 ГПК).

Просьба может быть подана лишь в отношении указанных выше документов. Заявление о признании утраченного документа недействительным подается в суд по месту нахождения сберегательного банка, выдавшего сберегательную книжку на предъявителя или сохранное свидетельство о приеме на хранение облигаций государственных займов (ч. 2 ст. 274 ГПК). В заявлении указываются отличительные признаки утраченного документа, наименование учреждения, выдавшего документ, а также излагаются обстоятельства, при которых утрачен документ (ст. 275 ГПК). В судебной практике наиболее часто в качестве отличительных признаков документа 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. Заявитель должен указать в заявлении обстоятельства утраты документа.

По делам рассматриваемой категории подготовка дела к судебному разбирательству отличается рядом особенностей. После принятия заявления судья выносит определение о запрещении учреждению, выдавшему документ, производить платежи или выдачи, а также о публика

1 Бюллетень Верховного Суда СССР. 1965. Ms 4 С 7
382

ции за счет заявителя в местной газете сообщения о вызове в суд (отсюда название «вызывное производство») держателя документа. Публикация должна содержать: 1) наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа; 2) имя лица, подавшего заявление, и его адрес, 3) наименование и отличительные признаки документа; 4) предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в трехмесячный срок со дня публикации подать в суд заявление о своих правах на этот документ (ст. 276 ГПК). После публикации суд может рассмотреть вопрос о признании утраченного документа недействительным лишь по истечении трехмесячного срока. Держатель документа, об утрате которого заявлено, обязан до истечения этого срока подать в суд, вынесший определение, заявление о своих правах на документ и представить документ в подлиннике (ст. 277 ГПК). Если лицо, у которого находится утраченный заявителем документ, явится в суд до истечения трехмесячного срока со дня публикации, суд должен оставить заявление, поданное лицом, утратившим документ, без рассмотрения. Одновременно суд устанавливает срок, в течение которого выдавшему документ учреждению запрещается производить по нему платежи и выдачи. Этот срок не должен превышать двух месяцев (ч. 1 ст. 278 ГПК). Вопрос об оставлении заявления без рассмотрения слушается в открытом судебном заседании, и решение отражается в определении суда, которое выносится в порядке ч. 3 ст. 246 ГПК. Одновременно суд разъясняет заявителю его право предъявить к держателю документа в общем порядке иск об истребовании этого документа, а держателю документа - его право требовать с заявителя возмещения убытков, причиненных принятыми запретительными мерами (ч. 2 ст. 278 ГПК). Если в течение трехмесячного срока, указанного в публикации, держатель документа не явится по вызову суда, судья назначает дело к слушанию с вызовом в судебное заседание заявителя и представителя органа, выдавшего документ. В тех случаях, когда держатель документа явится по истечении трехмесячного срока, но до рассмотрения дела в судебном заседании, суд должен рассмотреть вопрос о восстановлении пропущенного срока, после чего оставить заявление, поданное лицом, утратившим документ, без рассмотрения, а заинтересованным лицам разъяснить их право на разрешение спора в исковом порядке (ст. 278 ГПК).

Дело рассматривается по общим правилам гражданского судопроизводства. Неявка вызванных в судебное заседание лиц, надлежаще извещенных о дне слушания дела, не препятствует рассмотрению дела. 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 проверить доказательства, которые могут подтвердить право заявителя на утраченный документ.

383

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд выносит решение, которым признает утраченный документ недействительным. Если соответствующий документ утрачен или совершенно потерял признаки платеж-ности, решение суда является основанием для выдачи заявителю вклада или нового документа взамен утраченного. Если держатель документа, своевременно не заявивший по каким-либо причинам о своих правах на этот документ, хочет защитить свои права и интересы, он может после вступления решения в законную силу предъявить к лицу, за которым признано право на утраченный документ, иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества (ст. 281 ГПК). Права и интересы держателя документа могут быть защищены в пределах срока исковой давности.

§ 10. ДЕЛА ОБ УСТАНОВЛЕНИИ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ) ДЕТЕЙ

Семейный кодекс РФ предусмотрел новый порядок усыновления детей. Вместо административного порядка усыновления, который осуществлялся органами местной администрации (руководителем администрации района), установлен судебный порядок установления усыновления в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством (ст. 125 СК РФ).

Прежде всего законодатель устанавливает порядок выявления и учета детей, оставшихся без попечения родителей. Органы опеки и попечительства выявляют детей, оставшихся без попечения родителей, ведут учет таких детей и, исходя из конкретных обстоятельств, избирают формы устройства детей (опека, усыновление и т.д.), а затем осуществляют контроль за условиями их содержания, воспитания и образования (ст. 121 СК РФ).

Сведения о детях органы опеки и попечительства получают из дошкольных образовательных учреждений, общеобразовательных учреждений, лечебных и других учреждений, от отдельных граждан, которым известны дети, нуждающиеся в соответствующей помощи. Орган опеки и попечительства в течение месяца со дня поступления сведений о ребенке должен обеспечить устройство ребенка в семью, а при невозможности это сделать направляет сведения о таком ребенке в соответствующий орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации и федеральный орган исполнительной власти, определяемый Правительством Российской Федерации для централизованного учета и оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на территории Российской Федерации. Орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в течение месяца со дня поступления указанных сведений о ребенке организует устройство такого ребенка в семью граждан, проживающих на территории

384

данного субъекта Российской Федерации, а при отсутствии такой возможности информирует об этом федеральный орган исполнительной власти (ст. 122СК).

Рассмотрим конкретно условия и порядок усыновления.

1. Условия, при которых допускается усыновление:

а) усыновление или удочерение допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах;

б) усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей;

в) усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на территории Российской Федерации, либо на усыновление родственникам детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников;

г) дети могут быть переданы на усыновление гражданам Российской Федерации, постоянно проживающим за границей, иностранным гражданам или лицам без гражданства, не являющимся родственниками детей, по истечении трех месяцев со дня постановки указанных детей на централизованный учет.

2. Лица, имеющие право быть усыновителями. Усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением

лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

супругов, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным;
лиц, лишенных по суду родительских прав или ограниченных судом в родительских правах;
лиц, отстраненных от обязанностей опекуна за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей;

бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;

лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права (п. 1 ст. 127 СК).

Лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка (п. 2 ст. 127).

3. Учет детей, подлежащих усыновлению, и лиц, желающих усыновить детей. Учет детей, подлежащих усыновлению, изложен нами выше (п. 3 ст. 122 СК).

Учет лиц, желающих усыновить детей, осуществляется в порядке, определяемом органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Учет иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих усыновить детей, являющихся гражданами Российской Федерации, производит

385

ся органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или федеральным органом исполнительной власти (ст. 126 СК).

4. Порядок усыновления ребенка. Усыновление производится судом по заявлению лиц (или лица), желающих усыновить ребенка. Заявление должно быть подано в суд по месту нахождения ребенка. Общие правила гражданского судопроизводства требуют, чтобы суд, подготавливая дело к судебному разбирательству, во-первых, привлек к участию в деле всех заинтересованных лиц (п. 3 ст. 141 ГПК), а во-вторых, выявил и приобщил к делу все необходимые доказательства (п. 4 ст. 141 ГПК).

Помимо заявителя (или заявителей) к делу обязательно должен быть привлечен ребенок, об усыновлении которого идет речь и мнение которого обязан учитывать суд. Так, для усыновления ребенка, достигшего возраста 10 лет, необходимо его согласие (ст. 132 СК). Изменение фамилии, имени и отчества усыновляемого ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия (за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 132 СК).

Заинтересованными лицами по этим делам также являются: опекуны, попечители, приемные родители, руководители детских учреждений. Все они должны представить в суд свое согласие на усыновление ребенка в письменной форме (ст. 131 СК). Такое же согласие на усыновление ребенка должно быть представлено в суд от имени супруга усыновителя, если усыновление производится другим супругом. Согласие супруга на усыновление не требуется, если супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга не известно (ст. 133 СК).

Возникает вопрос: как должен поступить суд, если заинтересованные лица, привлеченные судом к участию в деле, возбуждают спор по поводу усыновления? В этом случае действует правило ч. 3 ст. 246 ГПК: если при рассмотрении дела возникает спор о праве, подведомственный судам, суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях. Под «спором о праве» понимается в этом случае спор «о праве на усыновление». Если заинтересованное лицо само хотело бы усыновить ребенка и возражает против усыновления ребенка заявителем, такой спор должен быть разрешен в исковом порядке. Если заинтересованное лицо усыновлять ребенка не собирается, но возражает против усыновления ребенка данным заявителем (иностранцем, например), такое заявление заинтересованного лица не влечет применения ч. 3 ст. 246 ГПК.

В заявлении об установлении усыновления заявитель (заявители) должен сформулировать свое притязание на усыновление ребенка и, возможно, ряд других притязаний, связанных с обеспечением тайны усыновления.

386

По общему правилу, за усыновленным ребенком сохраняются его имя, отчество и фамилия (п. 1 ст. 134 СК). Однако по просьбе усыновителя усыновленному ребенку могут быть присвоены фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Об изменениях фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка указывается в решении суда о его усыновлении.

В целях обеспечения тайны усыновления усыновитель может просить суд об изменении даты рождения усыновленного ребенка (не более чем на три месяца, если ребенок в возрасте до одного года), а также просить суд изменить место рождения ребенка. Суд должен указать об этом в своем решении.

По просьбе усыновителей (она должна быть изложена в заявлении) суд может принять решение о записи усыновителей в книгах загса в качестве родителей усыновленного ими ребенка. Для совершения такой записи в отношении усыновленного ребенка, достигшего возраста десяти лет, необходимо его согласие, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 132 СК. О необходимости такой записи должно быть указано в судебном решении (ст. 136 СК).

Дела об установлении усыновления детей рассматриваются с обязательным участием органов опеки и попечительства.

Права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда по делу об усыновлении ребенка.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка направить выписку из этого решения в орган загса по месту вынесения решения.

Усыновление ребенка подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния (ст. 125 СК).

Раздел IV. ПРОВЕРКА ЗАКОННОСТИ И ОБОСНОВАННОСТИ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ

Глава XX. ПРОИЗВОДСТВО В КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗАДАЧИ КАССАЦИОННОГО ПРОИЗВОДСТВА

В разделе III ГПК регламентируется производство дел в кассационной инстанции. Раздел состоит из двух глав (гл. 34-35), охватывающих 39 статей (ст. 282-318). В первой из этих глав предусмотрены правила обжалования и опротестования судебных решений, а во второй содержатся дополнительные нормы, относящиеся к обжалованию и опротестованию судебных определений. Указанные процессуальные нормы отличаются от правил производства в суде первой инстанции, а также от правил пересмотра дел в порядке надзора и по вновь открывшимся. В связи с этим данные нормы составляют отдельный институт гражданского процессуального права¹.

Со стороны процессуальных действий кассационное производство представляет собой стадию гражданского процесса². Данная стадия охватывает процессуальные действия суда в составе трех членов суда (ч. 3 ст. 6 ГПК), а также процессуальные действия других участников процесса, которые направлены на проверку решений и определений суда первой инстанции по жалобе лиц, участвующих в деле, или протесту прокурора. В отличие от стадий, в которых пересматриваются постановления, вступившие в законную силу, кассационная стадия не является экстраординарной (исключительной). Она обязательна в том смысле, что законом предусмотрен специальный период после вынесения постановления для возбуждения кассационного производства. По общему правилу, в течение

1 См. также: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1982 г. № 3 «О применении судами Российской Федерации законодательства, регулирующего рассмотрение гражданских дел в кассационной инстанции» (с дополнением, внесенным постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря

1992 г. № 19 в ред. постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря

1993 г. № 11, с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 26 декабря 1995 г. № 9).

2 Используемый иногда в литературе и практике термин «кассация» применяется как для обозначения стадии кассационного производства в целом, так и для обозначения кассационной жалобы в частности.

388

десяти дней постановление считается не вступившим в законную силу и может быть обжаловано или опротестовано в кассационном порядке.

Задачи кассационного производства определены в ст. 294 ГПК посредством установления пределов рассмотрения дела по проверке судебных решений. При рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в пределах кассационной жалобы. Он может исследовать новые доказательства и устанавливать новые факты. Вновь представленные доказательства суд исследует, если признает, что они не могли быть

представлены в суд первой инстанции. Суд кассационной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме. В частности, суд независимо от доводов жалобы отменяет решение, если дело рассмотрено незаконным составом суда, в том числе когда дело рассмотрено судьей единолично, в то время как оно подлежало коллегиальному разрешению (п. 4 ст. 306, п. 1 ст. 308 ГПК), и в других случаях, указанных в ч. 2 ст. 308 ГПК.

В соответствии с принципами диспозитивности и состязательности задачи кассационного суда в середине девяностых годов были существенно изменены¹. С одной стороны, в отличие от предыдущей редакции ч. 1 ст. 294 ГПК предусмотрено, что кассационный суд вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства. С другой стороны, суд связан теперь доводами кассационной жалобы и не обязан проверять дело в полном объеме. В интересах законности суд кассационной инстанции лишь вправе проверить судебное решение в полном объеме (ч. 2 ст. 294 ГПК).

Таким образом, кассационная инстанция приобрела черты апелляционной, когда по инициативе заинтересованных лиц дело вторично рассматривается в вышестоящем суде по существу. Апелляционная стадия была известна дореволюционному гражданскому процессуальному законодательству (ст. 743-791 Устава гражданского судопроизводства) и обычно представляет собой вторую инстанцию в современном гражданском процессе за рубежом. Производство дела в апелляционной инстанции предусмотрено также Арбитражным процессуальным кодексом РФ (ст. 145-160 АПК). Между тем производство в кассационной инстанции арбитражных судов (ст. 161-179 АПК) по своей сути отличается от кассации в судах общей юрисдикции. При рассмотрении дела в кассационной инстанции арбитражный суд проверяет лишь правильность применения норм материального и процессуального права арбитражным судом первой

1 См. п. 23 Федерального закона от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР». // СЗ РФ. 1995. №49. Ст. 4696.

389

и апелляционной инстанций (ст. 174 АПК). Такие пределы рассмотрения дела в кассационной стадии свойственны судопроизводству тех стран (например, Франции), где кассационная инстанция является не второй, а третьей инстанцией.

Итак, вышестоящие суды общей юрисдикции, рассматривая жалобы и протесты, проверяют законность и обоснованность постановлений (решений и определений) судов первой инстанции, исправляют допускаемые ими ошибки, способствуют правильному осуществлению правосудия и защите прав и законных интересов. Проверив постановление по жалобе (протесту), кассационный суд вправе оставить постановление суда первой инстанции без изменения либо изменяет или отменяет его.

Более конкретно содержание кассационного производства может быть раскрыто путем анализа процессуальных прав и действий. Особое значение имеют право на кассационное обжалование и опротестование судебных решений, порядок рассмотрения кассационных жалоб и протестов, полномочия суда кассационной инстанции, основания к отмене судебных решений суда кассационной инстанции. Кроме того, следует обратить внимание на особенности обжалования и опротестования определений суда первой инстанции.

§ 2. ПРАВО НА КАССАЦИОННОЕ ОБЖАЛОВАНИЕ И ОПРОТЕСТОВАНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

Право кассационного обжалования и опротестования судебного решения является правом на возбуждение деятельности суда второй инстанции по проверке не вступившего в законную силу решения суда первой инстанции. Право на обжалование и опротестование возникает с момента вынесения решения. В течение срока на кассационное обжалование (опротестование) допускаются отказ от жалобы и отзыв протеста. В ходе рассмотрения жалобы и протеста кассационным судом возможны отказ от жалобы, отказ истца от иска и заключение мирового соглашения.

Объектом кассационного обжалования (опротестования) являются решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу. Ранее действующее законодательство предусматривало отдельные исключения из круга судебных решений, которые подлежали обжалованию. Не могли быть обжалованы решения Верховного Суда РФ, решения судов по жалобам на действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц, нарушающие избирательные права граждан. Равным образом не могли быть обжалованы решения судов по жалобам на постановления

административных органов или должностных лиц об административных взысканиях¹.

В настоящее время решения всех судов РФ могут быть обжалованы в кассационном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и прав на участие в референдуме граждан Российской Федерации» не содержит каких-либо ограничений применительно к объекту кассационного обжалования. Кроме того, Конституционным Судом РФ признаны не соответствующими Конституции РФ положения п. 3 ч. 1 ст. 267 КоАП как исключающие возможность проверки по жалобам граждан законности и обоснованности судебного решения еще одной судебной инстанцией, уполномоченной на исправление судебной ошибки².

Обжалованию (опротестованию) подлежат как решение суда в целом, так и его часть, например резолютивная, по вопросу распределения расходов между сторонами, порядка и срока исполнения решения и по другим вопросам, разрешенным судом при рассмотрении дела, либо дополнительное решение, постановленное в порядке ст. 205 ГПК.

Субъектами права кассационного обжалования и соответствующих действий являются лица, участвующие в деле. Согласно ч. 1 ст. 282 ГПК решения могут быть обжалованы в кассационном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле. К числу этих лиц принадлежат также те субъекты, которые хотя и не были привлечены к участию в деле, но вопрос о правах и обязанностях которых был разрешен судом. Решением суда данные лица оказываются отнесенными к числу лиц, участвующих в деле, и поэтому они должны иметь право кассационного обжалования.

1 См.: ч. 1 ст. 282 ГПК в ред. Федерального закона от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР». // СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4696; ч. 1 ст. 16 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав граждан Российской Федерации». // СЗ РФ. 1994. № 33. Ст. 3406; п. 3 ч. 1 ст. 267 КоАП РСФСР. // Ведомости Верховного Суда РСФСР. 1994. № 27. Ст. 909.

2 См.: ч. 1 ст. 282 ГПК в ред. Федерального закона от 4 января 1999 г. № 3-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О судостроительстве РСФСР», Гражданский процессуальный кодекс РСФСР и Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР». // СЗ РФ. 1999. № 1. Ст. 5; ст. 63, п. 2 ст. 66 Федерального закона от 19 сентября 1997 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и прав на участие в референдуме граждан Российской Федерации». // СЗ РФ. 1997. № 38. Ст. 4339; постановление Конституционного Суда РФ «По делу о проверке конституционности ч. 2 ст. 266 и п. 3 ч. 1 ст. 267 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях в связи с жалобами граждан Е.А. Арбузовой, О.Б. Колегова, А.Д. Кутырева, Р.Т. Насибулина и В.И. Ткачука» от 28 мая 1999 г. № 9-П. // СЗ РФ. 1999. № 23. Ст. 2890.

391

Прокурор или заместитель прокурора вправе принести протест на незаконное или необоснованное решение суда, независимо от того, участвовал ли он в данном деле. Помощники прокуроров, прокуроры управлений и отделов могут приносить протесты только по делам, в рассмотрении которых они участвовали (ч. 2 ст. 282 ГПК).

Предпосылкой реализации права на кассационное обжалование является гражданская процессуальная дееспособность лица, который подает жалобу (ст. 32 ГПК). Лица, участвующие в деле, вправе поручить подачу кассационной жалобы представителю. Следует также иметь в виду, что представитель (в частности, адвокат, участвовавший в суде первой инстанции) вправе подать кассационную жалобу на судебное решение лишь при условии, что совершение этого процессуального действия оговорено в доверенности, выданной представляемым (ст. 46 ГПК).

Соучастники и третьи лица, выступающие в процессе на той же стороне, что и лицо, подавшее кассационную жалобу, могут присоединиться к поданной жалобе путем подачи заявления об этом (ст. 290 ГПК).

Отказ от права кассационного обжалования судебного решения (например, в соглашении об изменении подсудности) является недействительным. Так, порядок судебной защиты установлен законом и может быть изменен лишь в случаях, предусмотренных законом (ч. 2 ст. 3 ГПК). Однако лицо, подавшее кассационную жалобу, вправе от нее отказаться. Суд вправе отклонить отказ от жалобы, если он противоречит закону или нарушает чьи-либо права и охраняемые законом интересы (ст. 292 ГПК). Отказ от кассационной жалобы может быть заявлен как до начала рассмотрения дела в кассационной инстанции, так и в самом судебном заседании. Прокурор, принесший кассационный протест, а также

вышестоящий прокурор вправе отозвать протест до начала судебного заседания. Об отзыве протеста, который считается в этом случае неподанным, извещаются лица, участвующие в деле. Если рассмотрение дела уже начато кассационной инстанцией, суд проверяет правильность протеста по существу. Поэтому в данном случае прокурор вправе отказаться лишь от поддержания кассационного протеста.

Отказ от кассационной жалобы всегда рассматривается судом кассационной инстанции в коллегиальном составе. О принятии отказа от жалобы суд выносит определение, которым прекращает кассационное производство, если решение не обжаловано или не опротестовано другими лицами. Принятие отказа от кассационной жалобы не влечет прекращения кассационного производства, если соучастники или третьи лица присоединились к кассационной жалобе. Письменное заявление о присоединении к жалобе рассматривается как самостоятельная жалоба.

Отказ истца от иска или мировое соглашение сторон, совершенные после подачи кассационной жалобы или протеста, должны быть представлены кассационной инстанции в письменной форме. До принятия отказа от

392

иска или утверждения мирового соглашения суд разъясняет истцу или сторонам последствия их процессуальных действий. При принятии отказа истца от иска или утверждении мирового соглашения сторон кассационная инстанция отменяет вынесенное решение и прекращает производство по делу¹.

§ 3. ПОРЯДОК ПОДАЧИ КАССАЦИОННЫХ ЖАЛОБ И ПРОТЕСТОВ

Законом предусмотрен определенный порядок подачи кассационных жалоб и протестов (ст. 283 ГПК). Решения районных (городских) народных судов могут быть обжалованы в Верховный суд республики, краевой, областной, городской суд, суд автономной области или суд автономного округа, решения Верховных судов республик, краевых, областных, городских судов, судов автономных областей и судов автономных округов - в Верховный Суд РФ, а решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ - в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ. Кассационные жалобы и протесты приносятся через суд, вынесший решение. Подача жалобы или протеста непосредственно в кассационную инстанцию не является препятствием для рассмотрения жалобы или протеста. Однако до вступления решения в законную силу дело никем не может быть истребовано из суда первой инстанции. Лица, участвующие в деле, и прокурор вправе знакомиться в самом суде с материалами дела и с поступившими жалобами или протестом (ч. 2 ст. 289 ГПК).

В широком смысле порядок подачи кассационных жалобы и протеста охватывает также правила о сроке этого действия, а также требования, предъявляемые к содержанию жалобы и протеста, и последствия их несоблюдения.

Кассационная жалоба или протест могут быть поданы в течение десяти дней после вынесения судом решения в окончательной форме. Жалоба или протест, поданные по истечении указанного срока, оставляются без рассмотрения и возвращаются лицу, подавшему жалобу или протест. По

¹ Следует признать, что кассационный суд вправе не утвердить лишь мировое соглашение, условия которого противоречат закону или нарушают чьи-либо права и охраняемые законом интересы (ч. 2 ст. 293 и ч. 2 ст. 34 ГПК). Однако кассационный суд не может отклонить отказ истца от иска, он должен его принять и прекратить производство по делу (см. ч. 2 ст. 293 ГПК, ч. 2 ст. 34 ГПК; п. 4 ст. 219 ГПК в ред. Федерального закона от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР». // СЗ РФ. 1995. №49. Ст. 4696).

393

скольку присоединение к кассационной жалобе (ст. 290 ГПК) не носит характера самостоятельного обжалования судебного решения и не ограничено сроком, предусмотренным ст. 284 ГПК, заявление о присоединении к жалобе соучастников и третьих лиц, выступающих в процессе на той же стороне, что и лицо, подавшее кассационную жалобу, может быть подано вместе с кассационной жалобой, а также самостоятельно, в том числе в процессе рассмотрения дела судом кассационной инстанции.

Следует учитывать, что началом течения 10-дневного срока кассационного обжалования (опротестования) в соответствии со ст. 100, 284 ГПК является день, следующий за днем вынесения решения в окончательной форме, а не день вручения либо направления сторонам и другим лицам, участвующим в деле, копии решения по делу. При исчислении срока кассационного обжалования важно

также иметь в виду, что в случае отложения судом составления мотивированного решения на срок до трех дней срок на подачу кассационной жалобы (протеста) на решение в окончательной форме должен исчисляться со дня, следующего за днем, установленным судом для ознакомления с мотивированным решением. Поскольку на практике судьи нередко затягивают составление мотивированного решения, заинтересованным лицам приходится подавать жалобы в упрощенном виде, чтобы не пропустить срок, установленный законом. После ознакомления с мотивированным решением можно обратиться в суд с заявлением с изменениями и дополнениями к жалобе.

В случае подачи жалобы (протеста) по истечении срока на кассационное обжалование суд должен разъяснить лицу, обжалующему решение, его право обратиться в суд с заявлением о восстановлении этого срока. Заявление о восстановлении срока кассационного обжалования (опротестования) рассматривается по правилам ст. 105 ГПК судом, вынесшим решение, только в судебном заседании с извещением лиц, участвующих в деле.

Судья отказывает в принятии жалобы или протеста, если они поданы на решение, не подлежащее обжалованию (опротестованию). Такие жалоба и протест не могут служить основанием для возбуждения кассационного производства.

Не соответствует закону мнение, согласно которому отказ в принятии кассационной жалобы (протеста) допустим в двух случаях: если жалоба (протест) подана лицом, не обладающим таким правом, либо заявителем пропущен срок на кассационное обжалование и он не просит о восстановлении этого срока¹. В этих случаях судья должен оставить жалобу (протест) без рассмотрения (см. ч. 2 ст. 102, ч. 1 ст. 143, ст. 221, ст. 284 ГПК).

1 См. п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1982 г. № 3 «О применении судами Российской Федерации законодательства, регулирующего рассмотрение гражданских дел в кассационной инстанции» (с дополне

394

Если кассационная жалоба или протест, поданные в установленный срок или после восстановления пропущенного срока, поступят в кассационную инстанцию после рассмотрения дела по другим жалобам или протесту, суд обязан принять такие жалобы к своему производству. В тех случаях, когда кассационная инстанция, рассматривая такую жалобу или протест, придет к выводу, что определение по жалобе или протесту должно повлечь изменение или отмену ранее вынесенного определения, кассационная инстанция, вынося определение, направляет дело с отдельным представлением председателю суда, который приносит протест в порядке надзора на одно или оба определения (ст. 285 ГПК).

В случае принесения кассационной жалобы или кассационного протеста решение, если оно не отменено, вступает в законную силу только по рассмотрении дела вышестоящим судом (ч. 1 ст. 208 ГПК). Если кассационная жалоба (протест) подана не на решение суда в целом, а только на его отдельную часть, то и в этом случае обжалуемое решение не вступает в законную силу, поскольку суд кассационной инстанции в соответствии с ч. 2 ст. 294 ГПК вправе в интересах законности проверить решение в полном объеме¹.

В законе регламентируется также содержание кассационной жалобы или протеста (ст. 286 ГПК). Кассационная жалоба или протест должны содержать:

- 1) наименование суда, которому адресуется жалоба или протест;
- 2) наименование лица, подающего жалобу или протест;
- 3) указание на решение, которое обжалуется или опротестовывается, и название суда, постановившего это решение;
- 4) указание, в чем заключается неправильность решения, и просьбу лица, подающего жалобу или протест;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе или протесту письменных материалов.

При составлении кассационной жалобы важно учитывать, что ссылка лица, подающего кассационную жалобу, на новые доказательства, кото

нием, внесенным постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 1992 г. № 19, в редакции постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 11, с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 26 декабря 1995 г. № 9); Гражданский процесс. / Под ред. Ю.К. Осипова. М., 1995. С. 348.

1 См. п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1982 г. № 3 «О применении судами Российской Федерации законодательства, регулирующего рассмотрение гражданских дел в кассационной инстанции» (с дополнением, внесенным постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 1992 г. № 19, в редакции постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. № 11, с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 26 декабря 1995 г. № 9).

395

рые не были представлены в суд первой инстанции, допускается лишь в случае обоснования им в жалобе невозможности их представления в суд первой инстанции (ч. 2 ст. 286 ГПК).

Кассационная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем. Кассационный протест подписывается прокурором. К кассационной жалобе, поданной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя, если в деле не имеется такого полномочия. К кассационной жалобе прилагается также документ, свидетельствующий об уплате государственной пошлины. Согласно подп. 10 п. 1 ст. 4 Закона «О государственной пошлине» с кассационных жалоб на решения суда взимается 50% размера государственной пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений (жалоб) неимущественного характера, а по спорам имущественного характера - от размера государственной пошлины, исчисленной из суммы, оспариваемой стороной или другим лицом, участвующим в деле. Заявление о присоединении к жалобе государственной пошлиной не оплачивается (ст. 290 ГПК).

Кассационная жалоба или протест представляются в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле. В необходимых случаях народный судья или председатель суда могут обязать лицо, подающее кассационную жалобу, или прокурора, приносящего протест, представить копии приложенных к кассационной жалобе или протесту письменных материалов по числу лиц, участвующих в деле (ст. 287 ГПК). Такая необходимость, в частности, возникает, если в этих материалах содержатся данные, которые могут повлиять на вывод суда кассационной инстанции о законности и обоснованности обжалованного (опротестованного) решения.

При подаче кассационной жалобы или протеста, не подписанных подающими их лицами, без указания на решение, которое обжалуется или опротестовывается, либо без приложения всех необходимых копий, а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, народный судья или председатель суда выносит определение, которым оставляет жалобу или протест без движения, и назначает лицу, подавшему жалобу или протест, срок для исправления недостатков. Срок исправления недостатков кассационной жалобы (протеста), установленный судьей, должен быть назначен с учетом реальной возможности получения заявителем справок, копий документов и иных материалов, необходимых для приобщения к жалобе.

Если лицо, подавшее жалобу или протест, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении, жалоба или протест считаются поданными в день первоначального представления в суд. В противном случае жалоба или протест считаются неподанными и возвращаются лицу, подавшему жалобу или протест (ст. 288 ГПК).

396

Народный судья или председатель суда в соответствии с ч. 1 ст. 289 ГПК после получения кассационной жалобы или протеста обязан:

1) направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы или протеста и приложенных к ним письменных материалов;

2) известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы или протеста в кассационном порядке в Верховном суде автономной республики, краевом, областном, городском суде, суде автономной области и суде автономного округа¹. О дне рассмотрения кассационной жалобы или протеста в Верховном Суде РФ лиц, участвующих в деле, извещает Верховный Суд РФ;

3) по истечении срока, установленного для обжалования и опротестования решения, направить дело в кассационную инстанцию.

Лица, участвующие в деле, вправе представить объяснения на жалобу или протест с приложением документов, подтверждающих эти объяснения. В необходимых случаях народный судья или председатель суда могут обязать представить объяснения и приложенные к ним документы с

копиями по числу лиц, участвующих в деле. Указанные копии вручаются лицам, участвующим в деле (ст. 291 ГПК).

В случаях, когда по жалобе или протесту, поступившим непосредственно в кассационную инстанцию, необходимо произвести действия, предусмотренные ст. 288 и 289 ГПК, жалоба или протест направляется в суд, вынесший решение, а если содержится просьба о восстановлении срока на подачу кассационной жалобы или протеста, то и для решения этого вопроса. Если жалоба или протест, не оформленные в соответствии со ст. 288 ГПК, поступили в кассационную инстанцию вместе с делом, то вопрос о возвращении их в суд первой инстанции для восполнения пробелов в оформлении, когда недостатки не могут быть устранены в процессе подготовки дела к рассмотрению в кассационном порядке, разрешается единолично председателем суда или его заместителем с изложением мотивов возвращения в письме либо судом кассационной инстанции в коллегиальном составе путем вынесения мотивированного определения.

§ 4. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ КАССАЦИОННЫХ ЖАЛОБ И ПРОТЕСТОВ

Порядок рассмотрения кассационных жалоб и протестов несколько отличается от порядка рассмотрения дела в первой инстанции. Дело в

1 Судья назначает день рассмотрения дела в кассационной инстанции, руководствуясь графиком судебных заседаний (календарным планом) в суде второй инстанции, сроками рассмотрения дела в суде второй инстанции (см. ниже и ст. 284' ГПК) и с учетом реальной возможности для лиц, участвующих в деле, лично присутствовать в судебном заседании.

397

том, что цель судебного разбирательства во второй инстанции состоит не в разрешении дела, а в проверке решения, принятого судом первой инстанции. Кроме того, вновь представленные доказательства кассационный суд должен исследовать лишь в том случае, если признает, что они не могли быть представлены в суд первой инстанции. Поэтому порядок разбирательства дела в суде второй инстанции имеет свои отличия от рассмотрения дела в суде первой инстанции.

Законом предусмотрены специальные сроки рассмотрения дела в кассационной инстанции (ст. 284' ГПК). Верховный суд республики в составе Российской Федерации, краевой, областной, городской суд, суд автономной области и суд автономного округа должны рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или протесту дело не позднее десяти дней со дня его поступления. При особой сложности дела или в других исключительных случаях председатель соответствующего суда может продлить этот срок, но не более чем на десять дней. Верховный Суд РФ должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или протесту дело не позднее одного месяца со дня его поступления, а по делу о назначении даты выборов представительных органов местного самоуправления и выборных должностных лиц местного самоуправления - не позднее пятнадцати дней. Дело по кассационной жалобе или протесту на решение или определение Судебной коллегии по гражданским делам либо Военной коллегии Верховного Суда РФ, а также на постановление судьи этого суда должно быть рассмотрено не позднее одного месяца со дня поступления кассационной жалобы или протеста. В исключительных случаях Председатель Верховного Суда РФ или его заместители могут продлить этот срок, но не более чем на один месяц. В случае продления срока рассмотрения дела в кассационной инстанции лица, участвующие в деле, должны быть заблаговременно извещены о дне рассмотрения дела.

Жалобы и протесты на судебные решения рассматриваются в открытом судебном заседании (ст. 9 ГПК). Закрытое судебное разбирательство допускается по тем же основаниям, что и в суде первой инстанции. Рассмотрение дела в кассационном порядке осуществляется в составе трех членов суда. Руководит судебным заседанием председательствующий, который вправе принимать необходимые меры к обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка (ст. 148, 149, 295 ГПК). Протокол в кассационном суде не ведется. Судебное заседание в кассационной инстанции состоит из трех частей: подготовительной, рассмотрения жалобы или протеста и вынесения кассационного определения.

В подготовительной части разбирательство дела начинается тем, что председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело, по чьей жалобе или протесту и на решение какого суда подлежит рассмотрению. Председательствующий выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, и представителей явился, устанавливает личность явившихся,

398

а также проверяет полномочия должностных лиц и представителей (ст. 296 ГПК).

Затем председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто выступает в качестве прокурора, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы согласно ст. 17-24 ГПК (ст. 297 ГПК). Члены судебной коллегии, прокурор, переводчик и эксперт могут быть устранены от участия в рассмотрении дела по тем же основаниям, что и в суде первой инстанции. Кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела в кассационном суде судья, ранее принимавший участие в разрешении данного дела в суде первой инстанции или в порядке судебного надзора (ч. 1 и 3 ст. 19 ГПК).

После разъяснения права отвода председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их другие процессуальные права и обязанности (ст. 298 ГПК). Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, по всем вопросам, связанным с разбирательством дела в кассационной инстанции, разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле, и заключения прокурора (ст. 300 ГПК).

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, надлежащим образом не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд откладывает разбирательство дела. Неявка указанных в настоящей статье лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. Однако суд вправе и в этих случаях, признав причины неявки уважительными, отложить разбирательство дела (ст. 299 ГПК).

Рассмотрение жалобы или протеста проходит в следующем порядке: доклад дела, объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, заключение прокурора. Рассмотрение дела в кассационной инстанции начинается докладом председательствующего или одного из членов суда (ст. 301 ГПК). Докладчик излагает обстоятельство дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы кассационной жалобы или протеста и поступивших на них объяснений, содержание представленных в суд новых письменных материалов, а также сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть суду для проверки правильности решения.

После доклада суд заслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и представителей, которые вправе приводить также доводы, не указанные в кассационной жалобе или протесте, и представлять дополнительные материалы. Сначала выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, и его представитель или прокурор, если принесен кассационный протест. В случае обжалования решения обеими сторонами первым выступает истец. Дополнительно представленные материалы могут быть исследованы в качестве доказательств, если суд признает, что они не могли быть представлены в суд первой инстанции.

399

Уполномоченные органов государственного управления и организаций или отдельные граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и охраняемых законом интересов других лиц, если они не обжаловали решения, выступают после сторон и третьих лиц (ст. 302 ГПК).

Согласно ст. 294' ГПК к участию в рассмотрении дела в кассационном порядке по определению суда допускаются представители общественности. В этом случае они выступают после лиц, которые были указаны выше (см. ст. 183 ГПК). Прокурор, по общему правилу, дает заключение о законности и обоснованности решения после объяснений лиц, участвующих в деле (ст. 303 ГПК). В тех случаях, когда в процессе участвуют представители общественности, прокурор дает заключение после них.

После объяснений лиц, участвующих в деле, и заключения прокурора суд удаляется в совещательную комнату для вынесения определения. Совещание судей, вынесение определения и его объявление происходят в том же порядке, что и в суде первой инстанции (ст. 16, 190, 193, 196 и 203 ГПК).

§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

Полномочиями суда кассационной инстанции называется совокупность его прав и обязанностей, которыми он наделен для принятия постановления по кассационной жалобе или протесту. Эти полномочия определены законом (ст. 305 ГПК).

В результате рассмотрения дела в кассационном порядке суд вправе своим определением:

- 1) оставить решение без изменения, а жалобу или протест - без удовлетворения;
- 2) отменить решение полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в ином или в том же составе судей;
- 3) отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;

4) изменить решение или вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны.

Суд второй инстанции оставляет решение без изменения, а жалобу или протест - без удовлетворения, если приходит к выводу о том, что вынесенное судом первой инстанции решение законно и обоснованно (п. 1 ст. 305 ГПК). Кассационная инстанция, установив, что допущенные судом, рассматривавшим дело, нарушения норм права не являются основа

400

нием к отмене решения, должна указать на них в кассационном определении или в специально вынесенном частном определении (ст. 310 ГПК).

Суд второй инстанции вправе отменить решение полностью или в части. Последствия полной или частичной отмены решения различны и зависят от нарушения, допущенного по делу. В одних случаях дело передается на новое рассмотрение, а в других - производство по делу прекращается или иск оставляется без рассмотрения.

Отменив решение полностью или частично, суд второй инстанции может направить дело на новое рассмотрение в том же или ином составе судей (п. 2 ст. 305 ГПК). Возможность направления дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции в том же составе судей обусловлена особенностями административно-территориального деления и наличием отдельных районов, которые имеют лишь одного судью.

Суд кассационной инстанции вправе при направлении дела на новое рассмотрение дать указания суду первой инстанции. Указания, изложенные в определении суда, рассматривавшего дело в кассационном порядке, в случае отмены решения суда первой инстанции и передачи дела на новое рассмотрение обязательны для суда, вновь рассматривающего данное дело (ч. 1 ст. 314 ГПК). Однако обязательность этих указаний ограничена определенными пределами. Во-первых, суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела (ч. 2 ст. 314 ГПК). Во-вторых, с учетом принципов диспозитивности и состязательности кассационный суд не вправе давать указания о необходимости собирания письменных и вещественных доказательств по делу, если на это не указывали лица, участвующие в деле.

Представляется, что суд кассационной инстанции вправе делать следующие указания, обязательные для суда первой инстанции:

а) указания конкретных путей и средств установления фактических обстоятельств по рассматриваемому делу: какие необходимо выяснить обстоятельства по делу, какие для этого надо собрать доказательства, откуда их надлежит истребовать (при этом недопустимо входить в оценку доказательств);

б) указания на необходимость совершения иных процессуальных действий: назначение экспертизы, привлечение к делу надлежащего истца или ответчика и т.п.;

в) указания относительно устранения допущенных по делу нарушений процессуального закона (имеются в виду как существенные, так и несущественные процессуальные нарушения).

Данные указания тесно связаны с предыдущими: соблюдение процессуального законодательства обеспечивает вынесение обоснованных по

401

становлений, а устранение процессуальных ошибок способствует полному и всестороннему выяснению обстоятельств дела. К ним относятся указания на допущенные судом нарушения норм ГПК, толкование отдельных процессуальных норм (их содержание и условие применения), указания процессуальных норм, которыми следует руководствоваться при новом рассмотрении дела;

г) указания о толковании норм материального права, примененных судом при разрешении конкретного дела.

Правомерность последних подтверждена такими учеными-процессуалистами, как Р.Ф. Калистратова, М.А. Гурвич, С.Н. Абрамов, С.С. Москвин. Нельзя отождествлять указания о применении закона с указаниями о толковании правовой нормы. Толкование нормы материального права может сводиться к разъяснению содержания нормы, неправильно примененной судом первой инстанции, к указанию условий надлежащего применения данной нормы права.

Обязательность указаний кассационной инстанции не исключает свободы действий нижестоящего суда и лиц, которым они адресованы, поскольку эти указания:

а) не нарушают принципиальных положений, обеспечивающих независимость действий судов и сторон (для судов указания обязательны постольку, поскольку они не нарушают принципа независимости судей, для сторон - постольку, поскольку они сочетаются с принципом диспозитивности);

б) не предрешают конечных выводов по делу;

в) обязательны только для данной фактической ситуации, при определенном положении лиц и вещей в действительности.

Суд второй инстанции может отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу по тем же основаниям, что и суд первой инстанции (п. 3 ст. 305, ст. 309, ст. 219, 220 ГПК). Отменяя решение и руководствуясь основаниями, предусмотренными законом, кассационный суд вправе также оставить заявление без рассмотрения (п. 3 ст. 305, ст. 309, ст. 221, 222 ГПК).

Наконец, кассационный суд вправе изменить решение или вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны (п. 4 ст. 305 ГПК).

Под новым решением понимается решение, противоположное по содержанию решению суда первой инстанции. Это означает, что меняется вывод суда о правах и обязанностях сторон. Вместо удовлетворения иска суд отказывает в удовлетворении иска или, наоборот, вместо отрицательного решения выносится положительное.

402

Изменение судебного решения означает, что решение по сути осталось тем же и вывод суда об удовлетворении иска или об отказе в удовлетворении иска не поменялся на противоположный. Однако по своему содержанию решение может быть изменено в мотивировочной или резолютивной частях. Так, например, решение нуждается в изменении, если дополнительно указывается применяемый закон, увеличивается или уменьшается взыскиваемая сумма.

Отменяя решение, кассационный суд вправе ссылаться не только на имеющиеся, но также и на дополнительно представленные материалы. Но вынесение нового решения или изменение решения судом кассационной инстанции со ссылкой на дополнительно представленные материалы возможно лишь при выполнении двух условий. Во-первых, кассационный суд должен исследовать их и признать, что вновь представленные доказательства не могли быть представлены и исследованы в суде первой инстанции (ст. 294 ГПК). Например, суд первой инстанции незаконно отказал в исследовании этих доказательств. Во-вторых, стороны ознакомлены с дополнительно представленными материалами. Ознакомление сторон с дополнительно представленными материалами может быть, в частности, осуществлено и при подготовке дела к рассмотрению судом кассационной инстанции.

§ 6. ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

Суд кассационной инстанции обязан проверить законность и обоснованность решения суда первой инстанции (ст. 294 ГПК). Таким образом, условием к отмене судебного решения является его незаконность или необоснованность. Это условие раскрывается более детально в ст. 306 ГПК, которая содержит перечень оснований к отмене судебных решений.

Основаниями к отмене решения суда в кассационном порядке и передаче дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции согласно ч. 1 ст. 306 ГПК являются:

1) неправильное определение юридически значимых обстоятельств;

2) недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными;

3) несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела;

4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

В настоящее время от суда первой инстанции не требуется «всестороннее, полное и объективное выяснение всех действительных обстоятельств дела». Поэтому необоснованность судебного решения не может быть связана с недостаточно полным выяснением обстоятельств по делу.

403

Суд должен лишь правильно определить круг тех обстоятельств, которые имеют юридическое значение в связи с заявленными сторонами требованиями и возражениями. Неправильное определение предмета доказывания влечет необоснованность судебного решения и является основанием его отмены (п. 1 ч. 1 ст. 306 ГПК). Так, например, решение об удовлетворении жалобы на действия должностного лица может быть необоснованным, если суд установит факт ограничения прав и свобод гражданина, но не проверит соответствие действий должностного лица закону и его полномочиям.

Другим частным случаем необоснованности судебного решения является недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными (п. 2 ч. 1 ст. 306 ГПК). Так, например, в суде кассационной инстанции может быть установлено, что свидетельские показания или письменные доказательства являются недостоверными, а выводы из косвенных доказательств – неверными.

Наконец, судебное решение необоснованно, если суд сделал какой-либо другой неправильный вывод о действительных обстоятельствах дела (п. 3 ч. 1 ст. 306 ГПК). Так, например, суд мог ошибочно признать какие-либо обстоятельства не установленными вопреки имеющимся в деле доказательствам.

Необоснованность судебного решения не всегда влечет необходимость отмены решения с передачей его на новое рассмотрение. Кассационный суд вправе изменить решение или вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны (п. 4 ст. 305 ГПК).

В законе определены случаи, когда имеет место нарушение норм материального права, и дан перечень процессуальных нарушений, которые являются безусловными основаниями отмены судебных решений.

Согласно ст. 307 ГПК нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными, а судебное решение должно быть признано незаконным и подлежит отмене, если суд:

- 1) не применил закона, подлежащего применению;
- 2) применил закон, не подлежащий применению;
- 3) неправильно истолковал закон.

Таким образом, нарушение или неправильное применение норм материального права означает, что суд сделал неправильный вывод о правоотношениях сторон, дал неправильную квалификацию обстоятельств дела, неправильно определил закон, подлежащий применению, или исказил его смысл.

Исходя из смысла п. 4 ст. 305 ГПК кассационный суд не должен отменять решение с направлением его на новое рассмотрение в том случае,

404

когда допущена ошибка в применении норм материального права, а вправе изменить решение или вынести новое решение. Это возможно также и тогда, когда допущенное нарушение материально-правовой нормы привело одновременно и к необоснованности судебного решения. Однако в этом случае обстоятельства, имеющие значение для дела, должны быть установлены на основании имеющихся, а также дополнительно представленных материалов, с которыми ознакомлены стороны (п. 4 ст. 305 ГПК).

При принятии судебного решения могут быть нарушены также нормы процессуального права. Так, например, председательствующий может не объявить об удалении суда в совещательную комнату для постановления решения (ст. 189 ГПК), в ходе совещания может быть нарушен порядок голосования (ст. 16, 193 ГПК) и т.п.

Согласно ч. 1 ст. 308 ГПК нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием к отмене решения лишь при условии, если это нарушение привело или могло привести к неправильному разрешению дела. При этом законом предусмотрены безусловные процессуальные основания к отмене судебного решения (ч. 2 ст. 308 ГПК). Безусловность оснований отмены судебного решения означает, что лица, участвующие в деле, не должны доказывать, что соответствующие процессуальные нарушения повлекли или могли повлечь неправильное разрешение дела по существу. Решение всегда подлежит отмене в случаях, если:

- 1) дело рассмотрено судом в незаконном составе;
- 2) дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле, не извещенных о времени и месте судебного заседания;
- 3) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство;

- 4) суд разрешил вопрос о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- 5) при вынесении решения были нарушены правила о тайне совещания судей;
- 6) решение не подписано кем-либо из судей или если решение подписано не теми судьями, которые указаны в решении;
- 7) решение вынесено не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;
- 8) в деле отсутствует протокол судебного заседания.

Как видно из перечня, указанные нарушения гражданско-процессуальных норм связаны также с нарушением принципов правосудия и конституционного права на судебную защиту (ч. 1 ст. 46 Конституции РФ). Поэтому квалификация их в качестве безусловных поводов к отмене судебных решений обоснованна.

Согласно ч. 2 ст. 306 ГПК не может быть отменено правильное по существу решение суда по одним лишь формальным соображениям. Это

405

указание закона относится в основном к оценке нарушений процессуальных норм. Вместе с тем формальными могут быть и соображения материально-правового характера. К таковым, например, Верховный Суд РФ отнес ошибочную ссылку на закон с учетом того, что судом первой инстанции правильно определены обстоятельства, имеющие юридическое значение для разрешения дела, и сделан правильный вывод по существу спора¹.

По основаниям, перечисленным в ст. 308 ГПК, судебное решение подлежит отмене полностью с передачей дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Использование кассационной инстанцией в таких случаях именно этого полномочия объясняется тем, что если в производстве суда первой инстанции были допущены нарушения основных начал судопроизводства, лишаящие его характера судебного акта, то и решение, принятое при таких условиях, нельзя признать судебным, решением. Если же эти нарушения будут исправлены вышестоящим судом, то сторона лишается первой инстанции и тех способов защиты, которые допускаются именно в ней.

Судебное решение подлежит также безусловной отмене полностью или в части также при наличии оснований, указанных в ст. 219, 221 ГПК. Однако в этих случаях нарушение норм гражданского процессуального права не влечет необходимости нового рассмотрения дела, а приводит к окончанию дела без вынесения решения. По основаниям, указанным в ст. 219 и ст. 221 ГПК, решение суда подлежит отмене в кассационном порядке с прекращением производства по делу или оставлением заявления без рассмотрения (ст. 309 ГПК).

§ 7. ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУДА КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

Постановление суда второй инстанции, вынесенное в результате пересмотра дела по жалобе или протесту, которым разрешается вопрос о правильности решения, называется определением кассационной инстанции или кассационным определением (ст. 311 ГПК). Определение суда кассационной инстанции обжалованию не подлежит и вступает в законную силу с момента его вынесения (ст. 312 ГПК). Суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, вправе в случаях, предусмотренных ст. 225 ГПК, вынести частное определение (ст. 313 ГПК).

По своему содержанию кассационное определение состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

1 См. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 10. С. 4-5

406

Вводная часть должна содержать сведения о времени и месте вынесения определения; указание на предмет жалобы (протеста) и рассмотрения кассационного суда; наименование и состав суда, вынесшего решение, дату решения; сведения о том, по какому иску было вынесено решение (чей иск, к кому и о чем был предъявлен). Кроме того, должны быть указаны прокурор, давший заключение, и другие лица, участвовавшие при рассмотрении дела в кассационной инстанции, а также лицо, подавшее кассационную жалобу или протест.

В описательной части требуется указать судью, доклад которого был заслушан, и сведения, которые установлены судом. Здесь же дается краткое содержание решения, кассационной жалобы или протеста, представленных материалов, объяснений лиц, участвовавших при рассмотрении дела в кассационной инстанции, и заключения прокурора (п. 5ч. 1 ст. 311 ГПК). Если по делу представлены новые доказательства, то этот факт также отражается в описательной части определения.

В мотивировочной части излагаются мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми кассационный суд руководствовался (п. 6 ч. 1 ст. 311 ГПК). Мотивировочная часть начинается указанием на то, что суд проверил, обсудил и исследовал доказательства, а также выводом суда об обоснованности заявленных жалобы или протеста. После этого излагаются основания отмены, изменения решения или вынесения нового решения, прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения. При отклонении кассационной жалобы или протеста суд обязан в своем определении указать мотивы, по которым доводы жалобы или протеста признаны неправильными или не являющимися основанием к отмене решения (ч. 2 ст. 311 ГПК).

Вывод кассационного суда об обоснованности жалобы или протеста должен быть подтвержден анализом имеющихся в деле материалов, а также исследованием и оценкой новых доказательств при сопоставлении с выводами суда первой инстанции. После фактических данных излагается мнение суда кассационной инстанции о применении правовых норм. В случае отмены судебного решения с направлением его на новое рассмотрение в мотивировочной части с учетом принципа состязательности могут быть сделаны указания суду первой инстанции о том, какие обстоятельства дела необходимо было выяснить и какие другие действия должен совершить суд первой инстанции (ч. 3 ст. 311 ГПК).

В конце мотивировочной части кассационного определения указывается, какими законами руководствовался кассационный суд. В резолютивной части должны быть сформулированы выводы суда по существу заявленных жалобы или протеста, т. е. то, о чем постановил суд второй инстанции (п. 7 ч. 1 ст. 311 ГПК).

В резолютивной части кассационного определения следует точно указывать, какое решение пересматривается (наименование суда, дата решения, стороны), определяется, полностью или в части отменяется решение.

407

При передаче дела на новое рассмотрение следует указать соответствующий суд и в каком составе дело должно рассматриваться.

Если кассационная инстанция выносит новое решение или изменяет решение, оставляет иск без рассмотрения или прекращает производство по делу, в резолютивной части указывается о повороте исполнения или передаче этого вопроса на разрешение суда первой инстанции (ч. 1 ст. 432 ГПК).

§ 8. ОБЖАЛОВАНИЕ И ОПРОТЕСТОВАНИЕ ОПРЕДЕЛЕНИЙ СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 35 ГПК, состоящая из четырех статей (ст. 315-318), регламентирует обжалование и опротестование определений суда первой инстанции. В отличие от судебных приказов - еще одного вида судебных постановлений - определения обжалуются в кассационной инстанции. Жалоба, посредством которой обжалуется определение, называется частной жалобой, а протест прокурора - частным протестом (ст. 316 ГПК). Ранее закон не допускал обжалование и опротестование определений Верховного Суда. В настоящее время определения любого суда первой инстанции могут быть обжалованы отдельно от решения суда сторонами и другими лицами, участвующими в деле, и опротестованы прокурором в кассационную инстанцию. При этом определения суда первой инстанции могут выступать объектом кассационного обжалования лишь в двух случаях: 1) когда это прямо предусмотрено в ГПК; 2) когда определение суда преграждает возможность дальнейшего движения дела. На остальные определения суда первой инстанции частные жалобы и протесты не подаются, но возражения против этих определений могут быть включены в кассационную жалобу или протест (ст. 315 ГПК).

К определениям, допустимость обжалования и опротестования которых прямо предусмотрена законом, например, относятся определения:

- об отказе в принятии заявления об обеспечении доказательств (ст. 58 ГПК);
- по вопросам, связанным с судебными расходами (ст. 96 ГПК);
- об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 105 ГПК);
- о передаче дела на рассмотрение другого суда (ст. 122 ГПК);
- об отказе в принятии искового заявления (ст. 129 ГПК);
- по вопросам обеспечения иска (ст. 139 ГПК);
- по вопросу о внесении исправлений в решение (ст. 204 ГПК);
- об отказе в вынесении дополнительного решения (ст. 205 ГПК);
- по вопросу о разъяснении решения (ст. 206 ГПК);
- по вопросу об отсрочке или рассрочке исполнения решения (ст. 207 ГПК);

по вопросу об изменении способа и порядка исполнения решения (ст. 207 ГПК);

по вопросу о немедленном исполнении решения (ст. 211 ГПК);

о приостановлении производства по делу (ст. 217 ГПК);

по вопросу о выдаче дубликата исполнительного листа (ст. 343 ГПК);

об отказе в отводе судебного исполнителя (ст. 350 ГПК).

Кроме того, к определениям, подлежащим обжалованию и опротестованию в кассационную инстанцию, относятся определения, преграждающие возможность дальнейшего движения дела:

об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 222 ГПК);

о прекращении производства по делу (ст. 220 ГПК);

об отказе в принятии кассационной жалобы (ст. 288).

По общему правилу, не подлежит обжалованию и опротестованию определение об оставлении искового заявления без движения, так как исковое заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд, если истец не сумел выполнить все предъявляемые законом требования к оформлению и подаче заявления (см. 126, 130 ГПК). Однако определение об оставлении искового заявления на основании неоплаты его государственной пошлиной может быть обжаловано и опротестовано в кассационном порядке (ст. 96 ГПК).

Не подлежит обжалованию и опротестованию также определение суда об отложении разбирательства по делу, так как этим определением не преграждается возможность дальнейшего движения дела, оно назначается к слушанию на определенные дату и время. Не может быть обжаловано, по общему правилу, частное определение суда. Однако на частное определение может быть принесен протест (ч. 4 ст. 225 ГПК). Вместе с тем на частное определение суда о возбуждении уголовного дела может быть также подана частная жалоба (ч. 5 ст. 225 ГПК).

Подача и рассмотрение частных жалоб и протестов происходит в порядке, предусмотренном соответствующими статьями гл. 34 ГПК «Обжалование и опротестование решений суда» за некоторыми изъятиями. Так, например, частная жалоба не подлежит оплате государственной пошлиной (ст. 82 ГПК). Кассационная инстанция, рассмотрев частную жалобу или протест, имеет право (ст. 317 ГПК):

- 1) оставить определение без изменения, а жалобу или протест - без удовлетворения;
- 2) отменить определение и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;
- 3) отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение кассационной инстанции, вынесенное по частной жалобе, обжалованию не подлежит и вступает в законную силу немедленно после его вынесения (ст. 318 ГПК).

Глава XXI. ПРОИЗВОДСТВО В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗАДАЧИ ПРОИЗВОДСТВА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

В разделе IV ГПК регламентируется производство по пересмотру решений, определений и постановлений¹, вступивших в законную силу. Раздел состоит из двух глав (гл. 36-37). В первой из этих глав предусмотрены правила производства в надзорной инстанции (ст. 319-332 ГПК), а во второй содержатся нормы, относящиеся к пересмотру решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 333-337). Со стороны процессуальных действий соответствующие процессуальные институты охватывают отдельные стадии гражданского процесса.

Производство в надзорной инстанции представляет собой процессуальную деятельность, которая направлена на проверку решений и определений судов первой и второй инстанций, а также постановлений по протестам управомоченных на то должностных лиц (см. ст. 319 ГПК). Право надзорного опротестования судебных актов является правом на возбуждение деятельности суда надзорной инстанции по проверке вступившего в законную силу судебного акта. Надзорное производство является экстраординарной (исключительной) стадией гражданского процесса.

Задачи надзорного производства определены в ст. 327 ГПК посредством постановления пределов рассмотрения дела по проверке судебных актов в надзорной инстанции. При рассмотрении дела в надзорном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами первой и кассационной инстанций по имеющимся в деле материалам в пределах доводов протеста. В интересах законности суд может выйти за пределы протеста.

Таким образом, в надзорной инстанции постановления проверяются с юридической стороны. В дореволюционном гражданском процессуальном законодательстве (ст. 792-815 Устава гражданского судопроизводства) такая стадия именовалась кассационной. В других странах она также называется

кассационной (Франция) или ревизионной (Германия). К проверке вступивших в законную силу постановлений со стороны правильности применения норм материального и процессуального права сводится производство в арбитражном суде кассационной инстанции (ст. 161-179 АПК).

Интересно отметить, что, например, во французском праве была закреплена норма о запрете на обращение в суд третьей (кассационной) инстанции в случаях, когда решение можно было обжаловать в суд второй (апелляционной) инстанции, но тяжущийся своего права апелляции не использовал и пропустил срок на подачу апелляционной жалобы¹. Возможность пересмотра судебных постановлений в порядке надзора не ставится в российском праве в зависимость от рассмотрения дела судом второй инстанции. Об этом свидетельствует позиция Конституционного Суда РФ, определившего, что положение ч. 1 ст. 185 АПК, в соответствии с которым заявление лица, участвующего в деле, о принесении протеста должностным лицом, указанным в ст. 181 данного Кодекса, на вступившее в законную силу решение, постановление арбитражного суда «может быть подано после рассмотрения дела в апелляционной или кассационной инстанции», в той мере, в какой оно может быть истолковано в качестве исключающего обращение с таким заявлением, если дело не рассматривалось ранее в апелляционной или кассационной инстанции, не подлежит применению судами, другими органами и должностными лицами².

На стадии надзорного производства обеспечивается дополнительная проверка судебных актов. При этом вступившие в законную силу решения, определения и постановления всех судов РФ могут быть пересмотрены в порядке судебного надзора (ст. 319 ГПК). Закон не содержит ограничений в опротестовании в порядке судебного надзора различного вида определений суда первой инстанции в отличие от кассационного обжалования (ст. 315 ГПК). Поэтому в порядке надзора может быть опротестовано любое определение суда, вступившее в законную силу. Не могут быть пересмотрены лишь постановления Президиума Верховного Суда РФ, не подлежащие опротестованию в порядке надзора.

Субъектами права на принесение надзорного протеста являются должностные лица органов суда и прокуратуры, прямо указанные в законе. Лица, участвующие в деле, вправе обратиться к соответствующим должностным лицам с заявлением о принесении протеста в надзорном порядке. В судебной практике такое заявление обычно называлось надзорной жалобой, и это наименование воспринято законодателем. Согласно подп. 3 п. 1 ст. 4 Закона «О государственной пошлине» с надзорных жалоб по делам, которые не были обжалованы в кассационном порядке, взыскивается 50% размера государственной пошлины, взимаемой при подаче

1 В качестве общих понятий, охватывающих судебные решения, определения или постановления, ниже используются понятия «судебные акты» или «судебные постановления».

410

1 Кейлин А.Д. Судоустройство и гражданский процесс капиталистических государств. Ч. 1. М, 1950. С. 269.

2 См.: Определение Конституционного Суда РФ «По жалобе ООО «Мемфис Дивижн» на нарушение конституционных прав и свобод частью 1 статьи 185 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» от 14 января 2000 г. № 3-О. // СЗ РФ. 2000. № 10. Ст. 1165.

411

исковых заявлений (жалоб) неимущественного характера, а по спорам имущественного характера - от размера государственной пошлины, исчисленной из суммы, оспариваемой стороной или другим лицом, участвующим в деле.

Особое место в сфере пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу, занимает Уполномоченный по правам человека в РФ³, который, в частности, рассматривает жалобы на решения государственных органов, если ранее заявитель обжаловал эти решения в судебном порядке, но не согласен с решениями, принятыми по его жалобе. Согласно ст. 29 Закона об Уполномоченном по правам человека он вправе обратиться в суд или прокуратуру с ходатайством о проверке вступившего в законную силу постановления суда. Вместе с тем Уполномоченный по правам человека, располагая некоторыми надзорными полномочиями (см. ниже), не вправе приносить протест на постановление.

Согласно ст. 320 ГПК в настоящее время лицами, имеющими право принесения протеста, являются:

1) Генеральный прокурор РФ, председатель Верховного Суда РФ и их заместители - на решения, определения и постановления любого суда РФ, за исключением постановлений Президиума Верховного Суда РФ;

2) председатель Верховного суда республики в составе Российской Федерации, краевого, областного, городского суда, суда автономной области и суда автономного округа, прокурор автономной республики, края, области, города, автономной области и автономного округа - на решения и определения районных (городских) народных судов и определения судебных коллегий по гражданским делам соответственно Верховного суда республики в составе Российской Федерации, краевого, областного, городского суда, суда автономной области и суда автономного округа, рассматривавших дело в кассационном порядке.

§ 2. ПОРЯДОК ВОЗБУЖДЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

Принесение протеста в надзорную инстанцию и возбуждение производства по пересмотру постановлений, вступивших в законную силу, осуществляются в определенном порядке. Законом предусмотрены правила, определяющие возможность истребования дел из судов, форму и содержание протеста, порядок подачи протеста, извещения лиц, участвующих в деле, и направления им копий протестов, возможность отзыва

1 См.: Закон «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» от 26 февраля 1997 г. //СЗРФ 1997 №9 Ст. 1011.

412

протеста и т.п. Право на опротестование возникает с момента вступления судебного акта в законную силу и не ограничено каким-либо сроком¹.

В соответствии со ст. 322 ГПК должностные лица, имеющие право на принесение протестов, а также районные и городские прокуроры вправе в пределах их компетенции истребовать из соответствующих судов гражданские дела для разрешения вопроса о наличии оснований для принесения протеста в порядке надзора. Если в заявлении с просьбой о принесении протеста приводятся убедительные доводы о необоснованности судебного решения или о допущенном судом существенном нарушении норм материального или процессуального права, дело подлежит истребованию для проверки в порядке надзора. Оно должно быть незамедлительно выслано по запросу. Если лицо, истребовавшее дело, не имеет права принесения протеста на данное решение, определение или постановление, оно в необходимых случаях входит с представлением о принесении протеста в порядке надзора к вышестоящему должностному лицу, имеющему право принесения протеста. При отсутствии оснований к истребованию дела или для принесения протеста об этом сообщается лицу, подавшему заявление с просьбой о принесении протеста в порядке надзора, с указанием мотивов отказа.

Согласно ст. 322' ГПК Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации вправе знакомиться с гражданским делом, по которому решение или определение о его прекращении вступило в законную силу. Кроме того, должностные лица, перечисленные в ст. 320 ГПК, по ходатайству Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации истребуют в пределах своей компетенции из соответствующих судов гражданские дела для разрешения вопросов о наличии оснований для принесения протестов в порядке надзора.

Должностные лица, которым предоставлено право принесения протестов в порядке надзора, могут приостановить исполнение соответствующих решений, определений и постановлений до окончания производства в порядке надзора. Принесение протеста на решение суда, принятое по жалобе на неправомерные действия должностного лица, ущемляющие права гражданина, приостанавливает исполнение решения до окончания производства в порядке надзора (ст. 323 ГПК). Исполнение решений, определений и постановлений не может быть приостановлено, если они в соответствии с законом или по решению суда в пределах предоставленных ему прав обращены к немедленному исполнению (ст. 210, 211 ГПК). При отсутствии оснований к принесению протеста должностное лицо, истребо

¹ Вместе с тем следует учитывать, что по истечении длительного времени обстоятельства могут настолько измениться, что надзорное производство по проверке судебных актов может утратить всякий смысл.

413

вавшее дело и приостановившее исполнение решения, определения или постановления, отменяет приостановление, о чем сообщает заинтересованным лицам и суду.

При наличии основания для принесения протеста должностное лицо, имеющее право на принесение протеста, составляет протест и направляет его вместе с делом в соответствующий суд. При составлении и подаче протеста применяются правила, в соответствии с которыми приносятся кассационный протест (ст. 324 и 286 ГПК). Протест представляется в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле. По смыслу закона протест, внесенный в надзорную инстанцию, должен обязательно содержать изложение обстоятельств дела, установленных судом первой инстанции: указания на допущенные судами первой или последующих инстанций нарушения норм материального или процессуального права, влекущие отмену или изменение решения.

Протест в порядке надзора может быть принесен как на все решение, определение или постановление в целом, так и на их мотивировочную часть, если изложенные судом выводы и доводы являются ошибочными, но не повлияли на разрешение дела по существу. В случае принесения протеста на мотивировочную часть суд, рассматривающий дело в порядке надзора, признав протест обоснованным, выносит определение (постановление) об изменении решения, определения или постановления в этой части.

Недопустимо принесение одного протеста на решения по двум и более гражданским делам, независимо от их взаимной связанности. Дела, на решения по которым принесен один протест, возвращаются должностному лицу, внесшему его, для надлежащего оформления.

В соответствии со ст. 325 ГПК сторонам и другим лицам, участвующим в деле, направляются копии протеста, принесенного по их делу. В необходимых случаях стороны и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения дела. Копии протеста лицам, участвующим в деле, направляются судом. Суд назначает время рассмотрения дела с таким расчетом, чтобы лица, участвующие в деле, имели возможность представить письменные объяснения на протест и дополнительные материалы.

Положения ч. 1 ст. 325 ГПК признаны не соответствующими Конституции РФ в той мере, в какой они позволяют суду надзорной инстанции в случае извещения о судебном заседании одной из сторон или другого лица, участвующего в деле, рассмотреть дело без предоставления другой стороне или другим лицам, участвующим в деле, равных возможностей участвовать в судебном разбирательстве, а также позволяют суду надзорной инстанции определить в конкретном деле объем прав и обязанностей сторон иначе, чем это сделано судами нижестоящих инстанций, не пре

414

доставляя лицам, участвующим в деле, права быть заслушанными судом надзорной инстанции¹.

Должностное лицо, принесшее протест в порядке надзора, вправе отозвать его до начала рассмотрения дела судом. Допустимо также изменение мотивов протеста или его резолютивной части. Протест, принесенный прокурором, может быть отозван также вышестоящим прокурором. Об отзыве протеста суд извещает лиц, участвующих в деле. В ходе рассмотрения дела протест не может быть ни отозван, ни изменен (ст. 326 ГПК).

§ 3. СУДЫ, РАССМАТРИВАЮЩИЕ ДЕЛА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

По действующему закону, дела по протестам в порядке надзора рассматривают определенные суды (ст. 321 ГПК).

Президиумы Верховных судов в составе Российской Федерации, краевых, областных, городских (Московского и Санкт-Петербургского), судов автономной области и автономных округов рассматривают дела по протестам на кассационные определения этих судов, на вступившие в законную силу решения и определения районных (городских) народных судов.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ рассматривает дела по протестам на вступившие в законную силу решения и определения, вынесенные всеми судами республики, если решения и определения не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ, а также дела по протестам на постановления президиумов Верховных судов республик в составе Российской Федерации, краевых, областных, городских судов, судов автономных областей и судов автономных округов.

Президиум Верховного Суда РФ рассматривает дела по протестам на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ и вступившие в законную силу решения и определения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ.

Составы президиумов судов, рассматривающих протесты в порядке надзора, отличаются от составов судебных органов, рассматривающих дела в первой и второй инстанциях. Они действуют в

составе председателя суда, его заместителей и членов суда в количестве, определяемом в установленном порядке. Лишь Судебная коллегия по гражданским делам

' См.: постановление Конституционного Суда РФ «По делу о проверке конституционности положений ч 1 ст. 325 Гражданского процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.Л. Дрибинского и А.А. Майстрова» от 14 апреля 1999 г. № 6-П. // СЗ РФ. 1999. № 16. Ст. 2080.

415

Верховного Суда Российской Федерации рассматривает дела в порядке надзора в составе трех членов суда, как и в кассационной инстанции.

Член президиума суда, принимавший участие в рассмотрении дела в первой или второй инстанции либо в порядке судебного надзора в составе Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, не может участвовать в рассмотрении данного дела в составе президиума суда. Если в рассмотрении данного дела в суде первой или кассационной инстанции принимало участие большинство членов президиума Верховного суда республики в составе Российской Федерации, краевого, областного, городского суда, суда автономной области или автономного округа, а протест принесен председателем этого суда или прокурором республики в составе Российской Федерации, края, области, города, автономной области, автономного округа, лицо, принесшее протест, направляет дело соответственно председателю Верховного Суда РФ или Генеральному прокурору РФ для обсуждения вопроса о принесении протеста в порядке надзора в Верховный Суд РФ. В тех случаях, когда протест по такому делу принесен председателем Верховного Суда РФ и Генеральным прокурором РФ или их заместителями, дело передается на рассмотрение в порядке судебного надзора в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ.

§ 4. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

Судебные постановления по протесту в порядке надзора рассматриваются по правилам, установленным для кассационного производства, с изъятиями и дополнениями, предусмотренными ст. 328 ГПК.

Дело по протесту на вступившее в законную силу решение, определение или постановление рассматривается надзорной инстанцией в судебном заседании не позднее двадцати дней, а в Верховном Суде РФ - не позднее одного месяца со дня поступления дела с протестом.

В президиуме суда дело докладывается председателем или по его поручению членом президиума или членом суда, ранее не участвовавшим в рассмотрении дела. Принимая во внимание, что ч. 3 ст. 328 ГПК запрещает назначение докладчиком по делу в президиуме члена суда, не входящего в его состав, если он ранее участвовал в рассмотрении дела, указанное лицо не может быть также назначено докладчиком по делу в суде надзорной инстанции при наличии обстоятельств, перечисленных в ст. 18 ГПК в качестве оснований для отвода судьи.

Исходя из ст. 301 и 328 ГПК, следует иметь в виду, что при докладе в суде надзорной инстанции дела, по которому принесен протест, должны быть изложены не только его обстоятельства, содержание решения, опре

416

деления, постановления и протеста, но также объяснения или возражения на протест, если они поступили.

Неявка в судебное заседание лиц, участвующих в деле, которые извещались о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. Лица, участвующие в деле, и их представители, если они извещались о времени и месте рассмотрения дела и явились в судебное заседание, дают объяснения после доклада дела.

В рассмотрении дела в порядке судебного надзора принимает участие прокурор, который поддерживает принесенный им или вышестоящим прокурором протест или дает заключение по делу, рассматриваемому по протесту председателя суда или его заместителя.

В президиуме суда все вопросы решаются по большинству голосов. При равном количестве голосов, поданных за удовлетворение и против удовлетворения протеста, протест считается отклоненным. Президиум суда выносит постановление, которое подписывается председательствующим в заседании президиума.

§ 5. ПОЛНОМОЧИЯ СУДА НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

При рассмотрении дела в надзорном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами первой и кассационной инстанций по

имеющимся в деле материалам в пределах доводов протеста (ч. 1 ст. 327 ГПК). В надзорном производстве не исследуются доказательства и не устанавливаются обстоятельства дела.

В соответствии с ч. 2 ст. 327 ГПК суд надзорной инстанции может выйти за пределы протеста в интересах законности. В частности, если должностное лицо, принесшее протест, в ходе его рассмотрения высказывает иное, чем в протесте, мнение, оно может быть учтено судом при вынесении определения (постановления) по делу. Кроме того, независимо от доводов протеста суд вправе проверить поступившие дополнительные материалы и доводы лиц, участвующих в деле, о наличии процессуальных нарушений. Предусмотренное ст. 327 ГПК право суда при рассмотрении дела в порядке надзора проверить его в полном объеме независимо от доводов протеста не предоставляет, однако, суду надзорной инстанции права отменить или изменить решение, определение или постановление по делу, приобщенному к рассматриваемому, если на решение, определение или постановление по этому делу не был принесен протест.

Согласно ст. 324 и 325 ГПК к протесту могут быть приложены письменные материалы, а лица, участвующие в деле, вправе представить непосредственно в суд объяснения и дополнительные материалы. Так, напри

417

мер, могут быть представлены такие материалы, в исследовании которых суд первой или второй инстанции незаконно отказал (ч. 2 ст. 50; ч. 3 ст. 286 ГПК).

Изменяя решение, определение и постановление либо вынося новое решение, суд должен исходить из обстоятельств дела, установленных судом первой инстанции. Суд, рассматривающий дело в порядке надзора, не вправе изменить решение или вынести новое решение на основании дополнительных материалов, которые не рассматривались судом первой инстанции. Вместе с тем эти материалы могут быть положены в основу отмены решения, определения и постановления. При наличии сомнений в правильности заключения эксперта, имевшего существенное значение для вынесения решения, суд, рассматривающий дело в порядке надзора, отменяя это решение и направляя дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, вправе дать указание о необходимости назначения или проведения повторной экспертизы.

Согласно ст. 329 ГПК суд, рассмотрев дело в порядке надзора, своим определением или постановлением вправе:

- 1) оставить решение, определение или постановление без изменения, а протест - без удовлетворения;
- 2) отменить решение, определение или постановление полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой или кассационной инстанции;
- 3) отменить решение, определение или постановление полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;
- 4) оставить в силе одно из ранее вынесенных по делу решений, определений или постановлений;
- 5) отменить либо изменить решение суда первой, кассационной или надзорной инстанций и вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права.

Так, например, на новое кассационное рассмотрение дело может быть передано, если суд кассационной инстанции допустил существенные процессуальные нарушения, которые лишили его возможности надлежащим образом проверить законность и обоснованность решения и доводы жалобы или протеста (неизвещение лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела; рассмотрение дела судом в ненадлежащем составе и т.п.). Вместе с тем суд, рассматривающий дело в порядке надзора, не должен направлять дело на новое кассационное рассмотрение, если он не согласен с выводами кассационной инстанции, повлекшими необоснованную отмену решения суда первой инстанции.

Суд, рассматривающий дело в порядке надзора, вправе прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения, если

418

обстоятельства, влекущие принятие такого решения, не требуют проверки в суде первой инстанции.

В надзорной инстанции дело может пересматриваться несколько раз в зависимости от того, в отношении кого из лиц, участвующих в деле, принято постановление суда надзорной инстанции. Если

суд надзорной инстанции по протесту принял решение лишь в отношении одного лица, то он вправе рассмотреть данное дело по протесту и в отношении других лиц, участвующих в этом деле, если в его определении или постановлении по предыдущему протесту не было указано о правильности решения, определения или постановления суда в отношении этих других лиц. Однако одна и та же надзорная инстанция не вправе вторично рассмотреть протест на то же решение и в отношении тех же лиц даже в том случае, когда протест внесен по другим основаниям.

Согласно ч. 1 ст. 331 ГПК указания суда, рассматривающего дело в порядке надзора, изложенные в определении о направлении дела на новое рассмотрение, обязательны для суда, вновь рассматривающего данное дело. Так, например, если суд, рассматривающий дело в порядке надзора, отменив полностью или в части решение, определение или постановление, вместе с тем приходит к выводу о наличии оснований для приостановления производства по делу, то в этом случае дело передается на новое рассмотрение в суд первой инстанции с указанием в мотивировочной части определения (постановления) на необходимость обсудить вопрос о приостановлении производства по делу.

Вместе с тем суд, рассматривающий дело в порядке надзора, не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела (ч. 2 ст. 331 ГПК). Равным образом суд при рассмотрении дела в порядке судебного надзора, отменяя кассационное определение, не вправе предрешать выводы, которые могут быть сделаны кассационной инстанцией при вторичном рассмотрении дела (ч. 3 ст. 331 ГПК).

Представляется верным вывод о том, что процессуальное значение, содержание и правомерность указаний суда надзорной инстанции для суда, вновь рассматривающего дело, аналогичны рассмотренным ранее применительно к суду кассационной инстанции.

§ 6. ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ В НАДЗОРНОМ ПОРЯДКЕ

Согласно ст. 330 ГПК основаниями к отмене решения, определения, постановления суда в надзорном порядке являются:

1) неправильное применение или толкование норм материального права;

419

2) существенное нарушение норм процессуального права, повлекшее вынесение незаконного решения, определения, постановления суда.

Решение, определение, постановление суда подлежат отмене независимо от доводов протеста в случаях безусловных процессуальных поводов к отмене судебных постановлений (ст. 308 ГПК). Так, например, единоличное разрешение дела, подлежавшего в силу ч. 3 ст. 6 ГПК коллегиальному рассмотрению, является основанием к отмене в порядке надзора решения по этому делу, так как судьей были существенно нарушены нормы процессуального права (ч. 1 ст. 330 ГПК). В других случаях судебное постановление не может быть отменено по формальным соображениям. Не является основанием к отмене решения, определения или постановления, например, такое нарушение норм процессуального права, которое не привело и не могло привести к неправильному разрешению дела.

Суд надзорной инстанции, как это предусмотрено п. 5 ст. 329 ГПК, вправе отменить либо изменить решение суда первой, кассационной или надзорной инстанций и вынести новое решение, не передавая дела на новое рассмотрение, лишь в случае, когда не требуется собирания или дополнительной проверки доказательств, обстоятельства дела установлены судом первой инстанции полно и правильно, но допущена ошибка в применении и толковании норм материального права. Передача дела на новое рассмотрение не требуется также, если одно из ранее вынесенных по делу решений, определений или постановлений является законным. В этом случае незаконные постановления отменяются, а законное постановление оставляется в силе (п. 4 ст. 329 ГПК).

Однако отмена либо изменение решения, определения, постановления или вынесение нового решения судом надзорной инстанции не могут иметь места, если основанием к этому являются обстоятельства, которые не были проверены судом первой или кассационной инстанции. В случае наличия таких обстоятельств (в том числе по дополнительно представленным материалам), имеющих значение для дела, оно должно быть направлено в суд первой или кассационной инстанции на новое рассмотрение (п. 2 ст. 329 ГПК).

§ 7. ОПРЕДЕЛЕНИЯ И ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДОВ, РАССМАТРИВАЮЩИХ ДЕЛА В НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ

Содержание и последствия определений и постановлений судов, рассматривающих дела в порядке надзора, определяются правилами, применяемыми в отношении кассационных определений (см. ст. 332 и ст. 311-313 ГПК).

420

Президиумы судов выносят постановления, а Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации - определение. Определения Судебной коллегии Верховного Суда подписываются тремя членами коллегии, рассматривающими дело. Постановления подписываются председательствующим в заседании президиума.

В постановлении надзорной инстанции при строгом соблюдении ст. 331 ГПК должны быть четко изложены основания к отмене решения, определения, постановления нижестоящего суда: указано, какие допущены нарушения и какие процессуальные действия следует произвести при новом рассмотрении дела. Надзорная инстанция в соответствии со своими полномочиями (ст. 329 ГПК) вправе изменить не только резолютивную, но и мотивировочную часть решения, определения, постановления.

При установлении обстоятельств, предусмотренных ст. 225 ГПК, по которым не были приняты меры судами первой и кассационной инстанций, надзорная инстанция при наличии к тому оснований в соответствии со ст. 313 и 332 ГПК обязана реагировать частным определением (постановлением). Частные определения (постановления) должны выноситься также в отношении нижестоящих судов при необходимости обратить их внимание на допущенные при рассмотрении дела нарушения, если эти нарушения не повлекли отмены или изменения решения, определения, постановления.

При отмене решения, определения, постановления и передаче дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции суды надзорной инстанции должны четко излагать мотивы отмены, какие доказательства следует истребовать, а также какие другие действия должен совершить суд при новом рассмотрении дела. Вместе с тем нижестоящему суду не могут быть даны указания о том, какая должна быть применена норма материального права.

Суд, рассматривающий дело в порядке надзора, вправе исходя из фактических обстоятельств дела, установленных судом первой инстанции, применить ст. 204, 206 и 207 ГПК и исправить арифметическую ошибку, допущенную в вынесенном этой надзорной инстанцией определении (постановлении) об изменении решения либо о вынесении нового решения, а также разъяснить это определение (постановление) в случае его неясности либо разрешить вопрос об отсрочке, рассрочке исполнения измененного или вынесенного им нового решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения. Проверая дело в полном объеме, суд, рассматривающий дело в порядке надзора, вправе выяснять законность вынесенного по делу частного определения. В случае установления его неправильности оно подлежит отмене.

Глава XXII. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПЕРЕСМОТРА ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

В гл. 37 ГПК предусмотрены правила пересмотра решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу, на основании вновь открывшихся обстоятельств (ст. 333-337 ГПК). Данный институт гражданского процессуального права применяется в тех случаях, когда необходимость пересмотра возникает в связи с обнаружением существенных для дела обстоятельств, которые не были и не могли быть известны при вынесении постановлений.

Пересмотр судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам является самостоятельной стадией гражданского процесса. В этой стадии процессуальная деятельность направлена на проверку вступившего в законную силу судебного постановления в свете вновь открывшихся обстоятельств, существовавших в момент рассмотрения дела и имеющих существенное значение для его рассмотрения.

Таким образом, объектом пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам, как и объектом пересмотра в надзорной инстанции, являются решения, определения и постановления, вступившие в законную силу (ч. 1 ст. 333 ГПК).

Институт пересмотра постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам имеет сходство с институтом надзора, так как в обоих случаях объектом пересмотра является судебный акт, вступивший в законную силу (ст. 319, 333 ГПК).

Вместе с тем пересмотр постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам отличается от пересмотра в порядке надзора по основаниям пересмотра, по лицам, имеющим право возбуждать вопрос о пересмотре судебного постановления, а также по порядку пересмотра постановлений.

При осуществлении пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам со стороны суда, пересматривающего дело, отсутствуют элементы контроля за деятельностью судебных органов, в то время как именно элементы контроля характерны для обжалования (апелляции и кассации) и для надзорного производства. Кроме того, при пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам сама проверка решения обу

422

словлена не ошибкой суда или допущенным им нарушением закона, а открытием новых обстоятельств.

Наряду с пересмотром постановлений в порядке надзора пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам является исключительной стадией гражданского процесса. Его исключительность связана со специальными основаниями к отмене судебного постановления, которые сравнительно редко встречаются в судебной практике. В законодательстве закреплены правила пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов арбитражного суда, вступивших в законную силу (ст. 192-196 АПК). Еще в Уставе гражданского судопроизводства Российской Империи были предусмотрены правила пересмотра решений «в случае открытия новых обстоятельств» (см. ст. 792-815 Устава). Зарубежный гражданский процесс также знает правила пересмотра судебных постановлений в связи с открывшимися новыми обстоятельствами. Так, например, в Германии возможно возобновление производства на основании вскрывшихся существенных нарушений процессуальных норм или неправомерных действий по представлению недоброкачественных доказательств.

§ 2. ОСНОВАНИЯ ПЕРЕСМОТРА ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Согласно ч. 2 ст. 333 ГПК основаниями для пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
2) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного решения;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступные деяния судей, совершенные при рассмотрении данного дела;

4) отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определения или постановления.

Наиболее характерными основаниями производства в этой стадии являются существенные для дела обстоятельства, которые не были и не

423

могли быть известны заявителю (п. 1 ч. 2 ст. 333 ГПК). В частности, относительно часто встречающимся случаем является обнаруженное завещание в пользу одного из наследников после вступления в законную силу решения суда о разделе имущества между наследниками по закону.

Возбуждение производства по основаниям, указанным в пп. 2-4 ч. 2 ст. 333 ГПК, возможно лишь в тех случаях, когда соответствующие обстоятельства установлены постановлением суда или административного органа.

Перечень оснований, установленных ч. 2 ст. 333 ГПК, до последнего времени считался исчерпывающим. Однако в настоящее время действует постановление Конституционного Суда РФ, согласно которому аналогичное положение ч. 2 ст. 192 АПК признано не соответствующим конституционному праву на судебную защиту (ч. 1 ст. 46 Конституции РФ) постольку, поскольку оно служит основанием для отказа в пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ в тех случаях, когда судебный акт принят в результате

судебной ошибки, которая не была или не могла быть выявлена ранее¹. При этом следует обратить внимание, что судебная ошибка не может быть основанием для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов первой, апелляционной и кассационной инстанций, для которых перечни, предусмотренные ст. 333 ГПК и 192 АПК, остаются исчерпывающими и расширительному толкованию не подлежат.

Указанные основания пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам имеют ряд общих признаков.

Во-первых, вновь открывшиеся обстоятельства - это юридические факты, которые существовали в момент разрешения дела. Обстоятельства, возникшие после вынесения судебного постановления, не относятся к вновь открывшимся. В частности, изменение обстоятельства дела после вынесения судебного постановления не может свидетельствовать о его неправильности, а служит лишь основанием для нового иска. Постановление должно соответствовать фактам, существовавшим в момент его вынесения.

Во-вторых, вновь открывшиеся обстоятельства не были и не могли быть известны во время рассмотрения дела стороне, заявившей об этих фактах впоследствии. Это означает также, что данные обстоятельства не были известны и суду.

В-третьих, вновь открывшиеся обстоятельства должны быть существенными для дела. Это означает, что если бы эти факты были известны

1 Постановление Конституционного Суда РФ «По делу о проверке конституционности ст. 180, 181, п. 3 ч. 1 ст. 187 и ст. 192 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» от 3 февраля 1998 г. № 5-П. // СЗ РФ. 1998. № 6. Ст. 784.

424

суду при вынесении постановления, то суд должен был бы принять иное (противоположное) постановление (полностью или в части).

Таким образом, основаниями для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам являются такие юридические факты, которые существовали в момент рассмотрения дела, не были известны заявителю и имели существенное значение для разрешения дела.

Вновь открывшиеся обстоятельства необходимо отличать от новых доказательств, которые появились после принятия судебного акта или хотя и существовали на момент его принятия, но не были исследованы судом не в связи с неизвестностью лицу, участвующему в деле, а по иным причинам (например, в связи с невозможностью их представления в суде).

Обнаруженные после принятия судебного акта доказательства могут свидетельствовать о том, что либо юридически значимые для дела обстоятельства неправильно определены судом, либо не доказаны обстоятельства, имеющие значение для дела, которые суд посчитал установленными, либо выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, что может служить основанием для подачи заявления о пересмотре судебного акта в порядке надзора. Таким образом, новые доказательства не могут служить основанием для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам.

Новые обстоятельства, возникшие после принятия судебного акта, могут являться основанием не для его пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам, а для предъявления нового иска.

Если суд установит при рассмотрении дела несоответствие акта государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа закону, в том числе издание его с превышением полномочий, он должен принять решение в соответствии с законом. Поэтому, если такой акт, положенный в основу судебного акта, впоследствии признан недействительным или отменен в установленном порядке как не соответствующий закону, данное обстоятельство не может рассматриваться как вновь открывшееся, поскольку суд не должен был руководствоваться этим актом, а обязан был принять решение в соответствии с законом. В таком случае судебный акт может быть обжалован либо пересмотрен в порядке надзора.

В тех случаях, когда в основу судебного постановления положен ненормативный акт соответствующего органа, отмена впоследствии этого акта может рассматриваться как вновь открывшееся обстоятельство, если указанный акт не был предметом рассмотрения суда.

§ 3. ПОРЯДОК ВОЗБУЖДЕНИЯ ДЕЛА

Порядок возбуждения дела о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в за

конную силу, устанавливает круг лиц, которые вправе обратиться с заявлением о пересмотре постановления, суды, пересматривающие постановления по вновь открывшимся обстоятельствам, и сроки обращения с заявлением о пересмотре.

Производство по пересмотру постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам может быть возбуждено по заявлению лиц, участвовавших в деле, или прокурора. Заявление подается в суд, вынесший решение, определение или постановление (ст. 334 ГПК).

Согласно общему правилу, предусмотренному в ст. 333' ГПК, вступившее в законную силу решение пересматривается по вновь открывшимся обстоятельствам судом, вынесшим это решение.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам определений и постановлений кассационной или надзорной инстанций, которыми изменено решение суда первой инстанции, постановлено новое решение, прекращено производство по делу или оставлено заявление без рассмотрения, производится судом, изменившим решение, вынесшим новое решение, прекратившим производство по делу или оставившим заявление без рассмотрения.

Если определением или постановлением суда кассационной или надзорной инстанций решение суда первой инстанции оставлено без изменения и должно пересматриваться само решение, то пересматривать это решение обязан суд первой инстанции, вынесший его.

Согласно ст. 334 ГПК лицами, участвующими в деле, такое заявление может быть подано в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра.

Из содержания ст. 334 ГПК также следует, что суды по своей инициативе не могут пересматривать по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими судебные акты.

Исчисление трехмесячного срока для подачи заявления о пересмотре зависит от основания для пересмотра. Правила исчисления срока для подачи заявления предусмотрены в ст. 335 ГПК.

Срок для подачи заявления исчисляется:

1) в случаях, когда открылись существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю (п. 1 ст. 333 ГПК), - со дня открытия обстоятельств, имеющих существенное значение для дела;

2) в случаях, когда открылись установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного решения; либо установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или

преступные деяния судей, совершенные при рассмотрении данного дела (пп. 2 и 3 ст. 333 ГПК), - со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;

3) в случаях, когда произошла отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определения или постановления (п. 4 ст. 333 ГПК), - со дня вступления в законную силу приговора, решения, определения, постановления суда или вынесения органом государственного управления постановления, противоположных по своему содержанию приговору, решению, определению или постановлению, на которых было основано пересматриваемое решение, определение или постановление.

Пропущенный заявителем трехмесячный срок может быть восстановлен (ст. 105 ГПК). Кроме того, в этом случае может быть поставлен вопрос о возбуждении производства прокурором.

Закон не содержит требований к форме и содержанию заявления о возбуждении производства по пересмотру постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам. Однако из общего смысла норм, регулирующих данное производство, следует, что такое заявление подается в письменной форме и должно содержать указание дела и суда, вынесшего постановление, наименование лица, подающего заявление, и указание на конкретное решение, определение или постановление, которое подлежит пересмотру. Кроме того, в заявлении должны содержаться сведения об основаниях к пересмотру постановлений и доказательствах, которые подтверждают наличие этих оснований. В заключительной части заявления должно быть сформулировано требование заявителя и указан перечень прилагаемых к заявлению документов. Заявление должно быть подписано лицом, подающим это заявление, или его

представителем. К заявлению, поданному представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия представителя. Заявление о пересмотре постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам госпошлиной не оплачивается.

§ 4. ПОРЯДОК ПЕРЕСМОТРА

Согласно ст. 336 ГПК заявление о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам суд рассматривает в судебном заседании. Судебное разбирательство производится по общим правилам гражданского судопроизводства, соответственно в первой, кассационной и надзорной инстанциях.

Закон прямо указывает, что заявитель и лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления (ст. 336 ГПК).

427

По результатам рассмотрения заявления о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам выносится определение (ст. 337 ГПК). Суд, рассмотрев заявление о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам, либо удовлетворяет заявление и отменяет решение, определение или постановление, либо отказывает в пересмотре (ч. 1 ст. 337 ГПК).

В соответствии с ч. 2 ст. 337 ГПК определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам обжалованию не подлежит. Определение суда, которым в пересмотре отказано, преграждает возможность дальнейшего движения дела и подлежит обжалованию (ст. 315 ГПК).

В случае отмены решения, определения или постановления дело рассматривается судом по правилам, установленным ГПК (ч. 3 ст. 337 ГПК).

При определении состава суда, рассматривающего заявление по вновь открывшимся обстоятельствам, следует исходить из того, что если суд первой инстанции рассмотрел дело коллегиально, пересмотр его производится также коллегиально. В случае отмены по вновь открывшимся обстоятельствам судебного акта суд при наличии возможности и обеспечении строгого соблюдения процессуальных прав лиц, участвующих в деле, вправе рассматривать дело по существу в судебном заседании непосредственно после вынесения определения об отмене первоначального судебного акта.

Раздел V. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава XXIII. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. СУЩНОСТЬ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Стадия исполнения является заключительной и обязательной стадией гражданского процесса. Во-первых, она является следствием рассмотрения и разрешения гражданского дела, и, во-вторых, защита субъективных гражданских прав и законных интересов находит в ней свое реальное воплощение.

Конечной целью рассмотрения любого гражданского дела является постановление законного и обоснованного судебного решения. После вступления его в законную силу оно приобретает свойство общеобязательности, из которого неоспоримо следует совершение тех действий, в том объеме и теми лицами, в отношении которых вынесено судебное решение, а также осуществление принудительного воздействия со стороны органов исполнения по исполнению судебного и иного акта в установленном законом порядке'.

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» (в дальнейшем - Закон), принятый 4 июня 1997 г., является основным нормативным актом, регулирующим процессуальную деятельность в стадии исполнения. Статья 1 Закона определяет сферу его действия, условия и порядок принудительного исполнения судебных актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также актов других органов, которым при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на граждан, организации или бюджеты всех уровней обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств или иного имущества либо совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от их совершения.

Этим самым Федеральный закон «Об исполнительном производстве» распространяет свое действие на исполнение постановлений всех право-применительных органов, осуществляющих защиту субъективных гражданских прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций².

1 Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон «Об исполнительном производстве»» от 7 августа 2000 г (ст 13 Закона)

2 Положения Закона «Об исполнительном производстве» распространяются на иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранные организации. Порядок исполнения решений иностранных судов определяется международными догово

429

Исполнение нельзя рассматривать только как применение мер принудительного характера, направленных на выполнение должником возложенных на него обязанностей. Применение мер принудительного характера как правовая гарантия исполнения не подменяет собой возможность добровольного исполнения, которое прямо предусмотрено законодателем.

В постановлении о возбуждении исполнительного производства устанавливается срок для добровольного исполнения, который не может превышать 5 дней, по истечении которого исполнение производится в принудительном порядке со взысканием с должника исполнительского сбора и всех расходов по совершению исполнительных действий. Добровольное исполнение касается и случаев немедленного исполнения, но добровольность исполнения возможна во всяком положении дела и зависит от воли субъекта обязательства.

Одновременно с Законом «Об исполнительном производстве» был принят Федеральный закон «О судебных приставах», которым создана совершенно новая структура должностных лиц - подразделения судебных приставов, входящие в единую систему органов Министерства юстиции РФ. Согласно этому Закону судебные приставы подразделяются на две ветви: судебные приставы, обеспечивающие установленный порядок деятельности всех судебных органов Российской Федерации, и судебные приставы-исполнители, которые обеспечивают принудительное исполнение судебных актов и актов иных органов.

Независимо от их целевого назначения судебными приставами могут быть граждане РФ, не имеющие судимости, достигшие 22-летнего возраста, имеющие общее или среднее специальное образование и способные по своим личным и деловым качествам, а также состоянию здоровья выполнять свои функции. Все судебные приставы составляют самостоятельную службу, выведенную из подчинения судебных органов и подчиненную органам юстиции, которые осуществляют организационный, кадровый, финансовый и иной контроль за их деятельностью.

Деятельность судебных приставов-исполнителей непосредственно связана с процессуальной деятельностью, обеспечивающей добровольное и принудительное исполнение судебных и иных актов. В этой связи они имеют право получать всю необходимую информацию от любых органов по поводу производства исполнительных действий, давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, разного рода поручения при производстве исполнительных действий, вскрывать, входить и осматривать различного рода помещения и хранилища, зани

рами Российской Федерации и настоящим Законом по предъявлении исполнительного листа, выданного судами Российской Федерации, срок предъявления которого к исполнению ограничен тремя годами с момента вступления решения в законную силу

430

маемые должником и принадлежащие ему, арестовывать, изымать и передавать на хранение различного рода имущество, а также реализовывать его, арестовывать денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на его счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, использовать в целях совершения исполнительных действий различного рода помещения, а также транспорт для перевозки имущества, обращаться с просьбой о разъяснении порядка исполнения к органу, выдавшему исполнительный документ, и совершать иные действия, предусмотренные Федеральным законом.

Судебный пристав-исполнитель обязан совершать исполнительные действия в соответствии с законом и не ущемлять законных прав и интересов граждан и организаций, знакомить стороны исполнительного производства со всеми материалами дела, рассматривать заявления и ходатайства сторон исполнительного производства и выносить по ним соответствующие постановления. В тех случаях, когда возникают какие-либо препятствия в совершении исполнительных действий или возникает угроза опасности жизни и здоровью судебного пристава-исполнителя, последний может прибегнуть к помощи работников МВД РФ: органам безопасности, военнослужащим внутренних войск (п. 2 ст. 11 Федерального закона « О судебных приставах»). Надзор за деятельностью судебных

приставов, в том числе и приставов-исполнителей, осуществляют органы Прокуратуры РФ (п. 4 ст. 19 Федерального закона «О судебных приставах»).

Судебные приставы-исполнители являются органами принудительного исполнения (ч. 1 ст. 3 Закона), что не исключает исполнение судебных и иных актов банками и иными кредитными организациями, налоговыми органами, а также органами, организациями, должностными лицами и гражданами в предусмотренных Федеральным законом случаях (восстановление на работе, передача ребенка на воспитание и т.д.). Эти органы, организации, должностные лица и граждане обязаны принимать к исполнению исполнительные документы актов судебных и иных органов, направленные им как непосредственно взыскателем, так и судебным приставом-исполнителем.

Судебный пристав-исполнитель не может рассматриваться как самостоятельный субъект гражданских процессуальных правоотношений, поскольку, не будучи должностным лицом суда, он выполняет единую с ним процессуальную функцию - осуществление правосудия в его конечной цели, реальном обеспечении результата судебной деятельности. Как и его предшественник, судебный исполнитель, судебный пристав-исполнитель действует «от имени суда и по его поручению» в рамках процессуального закона и не состоит ни в каких процессуальных отношениях ни с кем из участников исполнительного производства.

Помимо судебного пристава-исполнителя в исполнительном производстве участвуют и другие лица (стороны, их представители, переводчи

431

ки, понятые, специалисты), чье участие дает основание рассматривать исполнительное производство как совокупную деятельность всех его участников по добровольному и принудительному исполнению.

Суммируя все сказанное выше, следует прийти к выводу, что исполнение - это стадия гражданского и арбитражного процессов, представляющая собой совокупность процессуальных действий органов исполнения и всех лиц, участвующих в исполнении, по добровольному и принудительному осуществлению (реализации) субъективных гражданских прав и законных интересов, подтвержденных постановлениями судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также иных юрисдикционных органов.

§ 2. ЛИЦА, УЧАСТВУЮЩИЕ В ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ. ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

Сторонами исполнительного производства являются взыскатель и должник. Взыскатель - это гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ, а должник - это гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия или воздержаться от их совершения.

Понятия «взыскатель» и «должник» не всегда совпадают с понятиями «истец» и «ответчик» в исковом производстве. В случае отказа в иске и удовлетворении встречных исковых требований ответчика последний становится взыскателем, а истец - должником. В исполнительном производстве может иметь место и соучастие как на стороне должника, так и на стороне взыскателя, причем на каждое удовлетворенное требование выдается самостоятельный исполнительный документ. Возможны также случаи, когда каждая из сторон одновременно является и взыскателем и должником (при удовлетворении основного и встречного исков). В случае возникновения оснований для процессуального правопреемства (которое возможно в любой стадии гражданского процесса) судебный пристав-исполнитель своим постановлением производит замену правопреемника правопреемником, для которого все исполнительные действия, совершенные до его вступления, являются для него обязательными.

Стороны исполнительного производства имеют право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать выписки, снимать копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, высказывать свои доводы и соображения по поводу совершения исполнительных действий, заявлять отводы и обжаловать действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя.

432

Граждане могут быть сторонами исполнительного производства, если они достигли совершеннолетия или возраста 16 лет (эмансипация). Во всех остальных случаях права

несовершеннолетних в стадии исполнительного производства осуществляют их родители, усыновители, опекуны и попечители.

Стороны исполнительного производства действуют в нем как самостоятельно, так и через своих представителей: законных и договорных. К законным представителям относятся родители, опекуны, попечители, усыновители - для физических лиц и органы юридического лица - для юридических лиц. Законный представитель не лишен возможности поручить участие в исполнительном производстве договорному представителю (адвокату, юрисконсульту, работнику юридической фирмы и др.). Представителем не может быть лицо, не достигшее 18 лет, состоящее под опекой или попечительством, а также судьи, следователи, прокуроры, работники службы судебных приставов и аппарата суда, если они не выступают в исполнительном производстве в качестве уполномоченных соответствующих судов, прокуратур и служб судебных приставов или как законные представители.

Представитель, участвующий в исполнительном производстве, имеет право на совершение от имени представляемого всех действий, связанных с исполнением исполнительного документа. Однако в доверенности представителя должны быть специально оговорены следующие действия:

- а) предъявление и отзыв исполнительного документа;
- б) передача полномочий другому лицу;
- в) обжалование действий судебного пристава-исполнителя;
- г) получение присужденного имущества (в том числе денег).

В совершении исполнительных действий может участвовать переводчик (дееспособный гражданин, достигший 18 лет и владеющий языками), который приглашается сторонами или судебным приставом-исполнителем, если стороны не смогут обеспечить участие переводчика. Переводчик предупреждается судебным приставом-исполнителем об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод и имеет право на вознаграждение за выполненную работу.

Для разъяснения вопросов, требующих специальных знаний, судебный пристав-исполнитель по своей инициативе или по просьбе стороны может своим постановлением назначить специалиста (возможно назначение нескольких специалистов). Специалист обязан явиться по вызову судебного пристава-исполнителя, дать объективное заключение в письменной форме по вопросам, поставленным перед ним в постановлении судебного пристава-исполнителя, а также давать пояснения по поводу исполняемых действий. Специалист предупреждается судебным приставом-исполнителем об уголовной ответственности за отказ, уклонение от дачи заключе

433

ния или дачу заведомо ложного заключения. Он имеет право на вознаграждение за свою работу.

При совершении исполнительных действий, связанных со вскрытием помещений и хранилищ, осмотром, арестом, изъятием и передачей имущества должника, законодатель предусматривает обязательное участие не менее двух понятых¹. В качестве понятых могут привлекаться любые дееспособные граждане, достигшие 18 лет, не заинтересованные в совершении исполнительных действий и не состоящие в родстве или служебной зависимости между собой или с кем-либо из участников исполнительного производства. Понятым разъясняются судебным приставом-исполнителем цель их приглашения, их процессуальные права и обязанности, им компенсируются понесенные ими при исполнении расходы. Понятые удостоверяют своей подписью в акте соответствующего исполнительного действия факт, содержание и результаты исполнительных действий и могут по своему требованию или собственноручно вносить замечания в этот акт.

Судебный пристав-исполнитель, переводчики и специалисты подлежат отводу, если они являются родственниками сторон, их представителей и других лиц, участвующих в исполнительном производстве; заинтересованы в исходе исполнительного производства либо имеются обстоятельства, вызывающие сомнение в их беспристрастности. Отвод должен быть мотивированным, изложен в письменной форме и заявлен до начала совершения исполнительных действий взыскателем или должником за исключением случаев, когда о наличии оснований для отвода стало известно после начала совершения исполнительных действий (п. 2 ст. 43 Закона)

Вопрос об отводе судебного пристава-исполнителя разрешается старшим судебным приставом-исполнителем, а об отводе переводчика или специалиста - самим судебным приставом-исполнителем.

При рассмотрении вопроса об отводе выносится мотивированное постановление. Отказ в удовлетворении отвода судебного пристава-исполнителя может быть обжалован в соответствующий суд в 10-дневный срок².

Исполнительные документы. Перечень исполнительных документов установлен в ст. 7 Закона «Об исполнительном производстве», из которых наиболее часто предъявляются к исполнению исполнительные листы судов общей юрисдикции и арбитражных судов. В случае утраты подлинника исполнительного документа орган, выдавший исполнительный документ, выдает его дубликат на основании своего собственного акта, разре

В иных случаях понятые вызываются по усмотрению судебного пристава исполнителя.

2

Законодатель не установил правило об обжаловании отказа в отводе переводчика или специалиста. Думается, что такое обжалование возможно путем обращения к старшему приставу-исполнителю.

434

шившего гражданско-правовой спор, в порядке, предусмотренном Федеральным законом.

Исполнительный документ должен содержать требования в соответствии со ст. 8 Закона, которые касаются органа, выдавшего исполнительный документ, реквизиты акта, на основании которого выдан исполнительный документ, полное и дословное изложение резолютивной части вынесенного акта о разрешении гражданско-правового спора, дату вступления в законную силу этого акта и выдачи исполнительного документа, а также срок предъявления его к исполнению. Невыполнение требований, изложенных в ст. 8 Закона, влечет за собой возвращение исполнительного документа заявителю. Судебный пристав-исполнитель возвращает исполнительный документ в трехдневный срок взыскателю, указав в своем постановлении основания, по которым возвращается исполнительный документ, и срок, в течение которого допущенные нарушения должны быть устранены. Если в установленный срок нарушения будут устранены, то исполнительный документ считается поступившим в день его первоначального поступления к судебному приставу-исполнителю. Однако нарушение установленного в постановлении срока не препятствует вторичному направлению исполнительного документа судебному приставу-исполнителю после устранения нарушений, указанных в постановлении судебного пристава-исполнителя.

Постановление судебного пристава-исполнителя о возвращении исполнительного документа может быть обжаловано в 10-дневный срок.

§ 3. ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ, СОВЕРШАЕМЫЕ ПРИ ИСПОЛНЕНИИ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ

Возбуждение исполнительного производства. Если исполнительный документ соответствует требованиям, указанным в ст. 8 Закона, и не истек срок для его предъявления к исполнению¹, судебный пристав-исполнитель обязан принять данный исполнительный документ к исполнению и в

¹ Исполнительные листы и судебные приказы судов общей юрисдикции предъявляются в течение 3 лет, а арбитражных судов - в течение 6 месяцев со дня вступления вынесенных ими актов в законную силу. Также в течение 6 месяцев предъявляются к исполнению исполнительные листы Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, а также требования органов, осуществляющих контрольные функции о взыскании денежных средств, с отметкой банка или иного кредитного учреждения о полном или частичном неисполнении взыскания. На основании ст. 7 Закона удостоверения комиссии по трудовым спорам и постановления органов, рассматривающих административные правонарушения, принимаются к исполнению в течение 3 месяцев Федеральным законом могут устанавливаться и иные сроки для предъявления исполнительных документов к исполнению

435

трехдневный срок вынести постановление о возбуждении исполнительного производства¹. Установив в этом постановлении срок для добровольного исполнения, судебный пристав-исполнитель уведомляет должника о том, что по истечении этого срока он приступит к принудительному исполнению со взысканием с должника исполнительского сбора и всех расходов по совершению исполнительных действий, предусмотренных ст. 81, 82 Закона. В этом же постановлении указывается и на меры по обеспечению исполнения по имущественным взысканиям, если об этом просил взыскатель (опись и арест имущества).

Срок предъявления исполнительного документа к исполнению прерывается как его предъявлением, так и его частичным исполнением. После перерыва срока предъявления

исполнительного документа к исполнению течение срока возобновляется. А в случае возвращения исполнительного документа в связи с невозможностью полного или частичного исполнения срок предъявления исполнительного документа исчисляется со дня его возвращения².

Место и время совершения исполнительных действий. Исполнительные действия совершаются судебным приставом-исполнителем в отношении физических лиц - по месту жительства должника, месту его работы или месту нахождения его имущества, а в отношении юридических лиц - по месту их нахождения или месту нахождения их имущества. Исполнение требований, обязывающих должника совершить определенные действия, осуществляются по месту совершения этих действий.

В случае изменения места исполнения судебный пристав-исполнитель составляет об этом акт и направляет его копию вместе с исполнительным документом другому судебному приставу-исполнителю по новому месту жительства должника, месту его работы либо новому месту нахождения его имущества с извещением об этом взыскателя и органа, выдавшего исполнительный документ.

Судебный пристав-исполнитель может совершать исполнительные действия на территории, на которую не распространяются его функции,

В любом постановлении судебного пристава-исполнителя, если его действия затрагивают интересы сторон и иных лиц, согласно ст. 88 Закона должны быть указаны: дата и место вынесения постановления, должность, фамилия, имя и отчество судебного пристава-исполнителя, исполнительное производство, по которому выносится постановление, рассматриваемый вопрос, основания принимаемого решения со ссылкой на законы и иные нормативные акты, вывод по рассматриваемому вопросу, порядок и срок обжалования постановления

Исполнительные документы, по которым истек срок их предъявления, к исполнению не принимаются. Взыскатель, пропустивший срок для предъявления исполнительного документа к исполнению, может обратиться в суд общей юрисдикции или арбитражный суд для его восстановления. По другим исполнительным документам пропущенные сроки предъявления восстановлению не подлежат (п. 3 ст. 16 Закона).

436

если в процессе исполнения в этом возникла необходимость. В этом случае судебный пристав-исполнитель составляет соответствующий акт и, прибыв на другую территорию, ставит в известность соответствующую службу судебных приставов, которая либо оказывает ему содействие в совершении исполнительных действий, либо отказывает ему в этом и поручает исполнение судебному приставу-исполнителю, действующему на данной территории. Об этом действии судебный пристав-исполнитель обязан поставить в известность взыскателя и орган, выдавший исполнительный документ.

Исполнительные документы, переданные одним судебным приставом-исполнителем другому, должны быть последним приняты и обращены к исполнению. Споры о месте совершения исполнительных действий между службами судебных приставов, подразделениями или судебными приставами-исполнителями передаются в 3-дневный срок на рассмотрение главного судебного пристава-исполнителя субъекта РФ, а в случае спора между службами судебных приставов субъектов РФ - на рассмотрение главного судебного пристава РФ, которые разрешают спор в течение 5 суток; их решения являются окончательными (п. 5 ст. 11 Закона).

По общему правилу, исполнительные действия совершаются в рабочие дни с 6 до 22 ч по местному времени. Конкретное время совершения исполнительных действий устанавливается судебным приставом-исполнителем с учетом пожеланий взыскателя и должника. В исключительных случаях по письменному разрешению старшего судебного пристава-исполнителя исполнительные действия могут совершаться в нерабочие дни или с 22 до 6 ч по местному времени (п. 4 ст. 12 Закона).

Исполнительные действия должны быть совершены и требования, содержащиеся в исполнительном документе, исполнены в двухмесячный срок со дня поступления исполнительного документа к судебному приставу-исполнителю, за исключением в случае немедленного исполнения (взыскание алиментов, восстановление на работе и других случаях, указанных в федеральных законах или в самом исполнительном документе, -п. 2 ст. 13 Закона).

Производство исполнительных действий может быть отложено, приостановлено и прекращено по правилам ст. 19-25 Закона «Об исполнительном производстве».

Отложение совершения исполнительных действий возможно по заявлению взыскателя, на основании определения суда, а также по собственной инициативе судебного пристава-исполнителя или заявлению должника при наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных

действий. В последних двух случаях отложение совершения исполнительных действий ограничено 10 днями, о чем выносится судебным приставом-исполнителем соответствующее постановление, рассылаемое им сторонам исполнительного производства и органу, выдавшему ис

437

полнительный документ. Это постановление может быть обжаловано в 10-дневный срок.

Приостановление исполнительного производства возможно либо по обязательным, либо факультативным основаниям, перечисленным в ст. 20 и 21 Закона. Любое приостановление исполнительных действий ограничивается не только каким-либо определенным сроком, но и тем событием, которое должно наступить после вынесения постановления о приостановлении исполнительных действий (ст. 22 Закона).

Прекращение производства исполнительных действий возможно, если: взыскатель отказался от взыскания; между взыскателем и должником утверждено мировое соглашение; взыскатель умер и нет правопреемника; имущества недостаточно для погашения долга; истек срок, установленный для взыскания; отменен акт для совершения данного взыскания; взыскатель отказался от получения предметов, подлежащих взысканию.

Приостановление или прекращение исполнительного производства осуществляется по определению либо арбитражного суда, либо суда общей юрисдикции, о чем судебный пристав-исполнитель выносит соответствующее постановление.

О приостановлении или прекращении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель сообщает в трехдневный срок сторонам и органу, выдавшему исполнительный документ. При прекращении исполнительного производства все действия судебного пристава-исполнителя теряют свою силу, а соответствующие исполнительные документы возвращаются в тот орган, который их выдал.

В возбужденном исполнительном производстве исполнительные документы могут быть возвращены взыскателю, если взыскание не производилось или производилось частично (п. 1 ст. 26 Закона). Это постановление судебного пристава-исполнителя может быть обжаловано в 10-дневный срок. В этот же срок может быть обжаловано и постановление судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства, которое выносится после совершения всех необходимых исполнительных действий по исполнению исполнительного документа.

При производстве исполнительных действий в случае отсутствия сведений о месте нахождения должника и его имущества ст. 28 Закона предусмотрены действия по розыску должника или его имущества. По постановлению судебного пристава-исполнителя органы МВД осуществляют соответствующий розыск, если это касается гражданина, его имущества или если разыскивается ребенок, переданный на воспитание. Розыск организации-должника или ее имущества осуществляется службой судебных приставов. В случае отказа судебного пристава-исполнителя вынести постановление об объявлении розыска оно может быть обжаловано в 10-дневный срок.

Взыскание производится в очередности, установленной Законом, причем общая сумма взыскания включает исполнительский сбор, воз

438

можные штрафы, наложенные по постановлениям судебного пристава-исполнителя в процессе исполнения, а также расходы по совершению исполнительных действий. Из оставшейся суммы взыскание производится в очередности, установленной п. 2 ст. 78 Закона «Об исполнительном производстве», причем требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди. При недостаточности взысканной суммы для полного погашения всех требований одной очереди они удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме.

§ 4. ЗАЩИТА ПРАВ ВЗЫСКАТЕЛЯ, ДОЛЖНИКА И ДРУГИХ ЛИЦ В ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

Совершение исполнительных действий при определенных обстоятельствах может вызвать нарушение прав взыскателя, должника и других лиц, что требует соответствующей правовой защиты их законных интересов. Закон «Об исполнительном производстве» в качестве способов такой защиты предусматривает: а) обжалование действий судебного пристава-исполнителя; б) предъявление иска об освобождении имущества от ареста (исключение имущества из описи); в) предъявление иска к организации о взыскании подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине этой

организации¹; г) возмещение ущерба организации выплатой денежных сумм незаконно уволенному или переведенному работнику в случае неисполнения исполнительного документа о восстановлении на работе².

«

1' Под организациями понимаются налоговые органы, банки, другие кредитные 1 организации, а также организации, на которые возложено исполнение судебных актов и актов иных органов (ст 5 Закона).

2 Закон «Об исполнительном производстве» не содержит указания на такой способ защиты прав взыскателя и должника, как «поворот исполнения решения» (ст. 430, 431 ГПК). Мы не рассматриваем «поворот исполнения решения» как способ защиты в исполнительном производстве по двум соображениям. Во-первых, положения действующего ГПК по исполнительному производству не приведены в соответствие с Законом «Об исполнительном производстве», и, во-вторых, мы полагаем, что «поворот исполнения решения» вообще нельзя рассматривать как процессуальный способ защиты.

«Поворот исполнения решения» есть не что иное, как реституция, но проводящаяся не по инициативе сторон, а на основании судебного акта. Кроме того, гражданское процессуальное право не знает и не знало способов защиты нарушенного права, так как последние неотъемлемы от материального (гражданского) права. В гражданском процессуальном праве различают средства защиты (иск, заявление, жалоба, ходатайство) и формы защиты (суд общей юрисдикции, арбитражный суд, третейский суд и др.).

439

Обжалование действий судебного исполнителя или отказа в их совершении и других действий, предусмотренных Законом «Об исполнительном производстве», осуществляется путем подачи жалобы в арбитражный суд, если обжалуются действия судебного пристава-исполнителя в отношении акта, вынесенного арбитражным судом, а во всех других случаях - в суд общей юрисдикции. Жалоба подается в течение 10 дней со дня совершения действий судебным приставом-исполнителем или со дня, когда стало известно о совершении таких действий.

Хотя в Законе «Об исполнительном производстве» не говорится о том, кто конкретно рассматривает поданную жалобу, но из смысла Закона следует, что такую жалобу в пределах одного федерального районного суда или арбитражного суда субъекта Федерации рассматривает судья, вынесший соответствующий акт, а во всех остальных случаях жалоба рассматривается тем судьей, которому она направлена, председателем соответствующего суда.

Предъявление иска к организации и организацией к должностному лицу, не исполнившему решение суда о восстановлении незаконно уволенного или переведенного работника, является способом защиты в первом случае прав взыскателя, понесшего материальный ущерб, вызванный неисполнением, а во втором - прав и интересов предприятия (организации), вызванный неисполнением решения суда по искам о восстановлении на работе.

Предъявление иска об освобождении имущества от ареста (исключение имущества из описи) имеет своей целью защиту прав лиц, не являющихся сторонами исполнительного производства. Если на описанное и арестованное имущество должника заявляет свои права лицо, считающее себя его собственником или владельцем, это лицо может обратиться в суд с указанным выше иском. Спор между таким лицом, с одной стороны, и взыскателем и должником - с другой, является спором о праве гражданском и рассматривается судом по общим правилам искового производства. Помимо взыскателя и должника к ответу по такому иску могут привлекаться лица, которым имущество передано (если к этому моменту оно не реализовано), а также финансовый орган и осужденный, если арест имущества связан с его конфискацией.

§ 5. МЕРЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ

Основаниями для применения мер принудительного исполнения являются: а) предъявление надлежаще оформленного исполнительного документа; б) возбуждение исполнительного производства; в) истечение срока, установленного для добровольного исполнения.

440

К принудительным мерам законодатель отнес:

1) обращение взыскания на имущество должника;

2) обращение взыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды доходов должника;

3) обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящиеся у других лиц;

4) изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе;

5) меры, обеспечивающие исполнение по спорам неимущественного характера.

Обращение взыскания на имущество должника. При обращении взыскания на имущество должника в первую очередь взыскание обращается на денежные средства должника (в рублях или иностранной валюте) и иные ценности (драгоценные металлы, драгоценные камни, ювелирные изделия, а также лом и отдельные части таких изделий). Денежные средства и ценности, обнаруженные у должника, подлежат описи, аресту и обязательному изъятию. Если денежные средства и иные ценности обнаружены в банках и иных кредитных организациях, то на эти ценности и средства налагается арест.

При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на иное имущество, принадлежащее должнику лично, либо на его долю в общей собственности (совместная собственность супругов, собственность крестьянского (фермерского) хозяйства и др.), либо на заложенное имущество при недостаточности у должника иного имущества для полного удовлетворения предъявленных к нему требований, не обеспеченных залогом (ст. 49 Закона). Не подлежат взысканию необходимые для должника и состоящих на его иждивении лиц продукты питания, предметы одежды, домашней обстановки, утвари, необходимое количество скота, птицы, а также другого имущества согласно перечню, данному в приложении № 1 к ГПК.

Действия судебного пристава-исполнителя при обращении взыскания на имущество должника состоят из описи, ареста, изъятия, оценки и принудительной реализации имущества. Опись и арест имущества производятся в том размере и объеме, которые необходимы для исполнения с учетом исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий (ст. 81, 82 Закона), о чем составляется соответствующий акт, подписываемый судебным приставом-исполнителем, должником и понятыми.

Арест имущества может не означать полный запрет в пользовании этим имуществом, а может лишь ограничивать права в этом пользовании, причем виды, объем и сроки ограничения определяются судебным приставом-исполнителем в каждом конкретном случае с учетом свойств имущества, значимости его для собственника или владельца хозяйствен

441

ного, бытового или иного использования и других факторов (п 2 ст 51 Закона).

При описи и аресте имущества должник имеет право указать те виды имущества или предметы, на которые следует обратить взыскание в первую очередь. Окончательно очередность обращения взыскания на имущество и денежные средства должника определяются судебным приставом-исполнителем (п. 5 ст. 46 Закона).

Арест на имущество должника налагается не позднее одного месяца со дня вручения должнику постановления о возбуждении исполнительного производства, а в необходимых случаях и одновременно с вручением постановления. Арест применяется при конфискации имущества должника, при исполнении определения суда по обеспечению иска и для обеспечения сохранности имущества должника, которое может быть в дальнейшем либо реализовано, либо передано взыскателю. При аресте имущества в силу определенных обстоятельств (имущество подвергается быстрой порче) судебный пристав-исполнитель вправе изъять все имущество или отдельные предметы для дальнейшей реализации.

Арестованное имущество может быть изъято и передано на хранение под роспись в акте ареста имущества должнику или другим лицам, назначенным судебным приставом-исполнителем. Хранитель не может пользоваться переданным на хранение имуществом, кроме случаев, когда пользование этим имуществом необходимо для обеспечения его сохранности. Хранитель, если им не является сам должник (члены его семьи, работник должника-организации), имеет право на получение вознаграждения за хранение имущества, а в случаях растраты, отчуждения, сокрытия или незаконной передачи переданного на хранение имущества должника хранитель, за исключением имущественной ответственности за убытки, подлежит уголовной ответственности в соответствии с Федеральным законом (ст. 53 Закона).

Перед принудительной реализацией арестованное имущество подлежит оценке, которая производится судебным приставом-исполнителем по рыночным ценам, действующим на день

исполнения, за исключением случаев, когда оценка производится по регулируемым ценам. Если оценка имущества представляется затруднительной или против оценки, произведенной судебным приставом-исполнителем, возражают стороны исполнительного производства, то оценка производится специалистом, который назначается судебным приставом-исполнителем.

Принудительная реализация арестованного имущества осуществляется путем продажи этого имущества на комиссионных и иных договорных началах в течение двух месяцев со дня наложения ареста, если иное не предусмотрено Федеральным законом. В случае, если имущество не реализуется в указанный срок, взыскателю предоставляется право оставить это имущество за собой, при отказе имущество возвращается должнику, а

442

исполнительный документ - взыскателю. Недвижимое имущество реализуется путем проведения торгов через специализированные организации.

Законом об исполнительном производстве установлен особый порядок реализации валютных денежных средств при исчислении долга в рублях. Если валютные денежные средства должника находятся на счетах, во вкладах или на хранении в банке или иной кредитной организации, пользующейся правом продажи иностранной валюты на внутреннем валютном рынке Российской Федерации, то судебный пристав-исполнитель обязывает этот банк (кредитную организацию) своим постановлением осуществить продажу иностранной валюты в размере, указанном в постановлении о возбуждении исполнительного производства. Если же банк или кредитная организация не пользуется правом продажи иностранной валюты, то судебный пристав-исполнитель своим постановлением обязывает этот банк или кредитную организацию перевести валютные денежные средства должника в тот банк или кредитную организацию, которые пользуются правом продажи иностранной валюты. Продажа иностранной валюты по постановлению судебного пристава-исполнителя осуществляется в семидневный срок (ст. 47 Закона).

Если в одном и том же подразделении судебных приставов возбуждено несколько исполнительных производств относительно одного и того же должника, они объединяются в сводное исполнительное производство и обращение взыскания на имущество должника осуществляется в пределах общей суммы взыскания по всем вынесенным постановлениям. Если же исполнительные производства в отношении одного и того же должника возбуждены в нескольких подразделениях службы приставов одного субъекта Федерации или нескольких субъектов Федерации, то в первом случае обращение взыскания на имущество должника обеспечивается и контролируется главным судебным приставом соответствующего субъекта Федерации, а во втором - главным судебным приставом РФ. И в первом и во втором случаях обеспечение и контроль за исполнением могут быть возложены на нижестоящие подразделения судебных приставов.

Обращение взыскания на заработную плату и иные виды доходов должника. В случаях, когда исполнению подлежит исполнительный документ о взыскании периодических платежей, взыскании суммы, не превышающей 2 МРОТ, а также при отсутствии у должника имущества ИЛР недостаточности его для полного погашения взыскиваемых сумм взыскание может быть обращено на заработную плату и иные виды доходов должника (стипендию, пенсию, вознаграждение за использование авторского права, права на открытие, изобретение, рационализаторское предложение и промышленный образец), в том числе пособия по социальному страхованию, а также пособия по безработице. Но обращение взыскания на эти виды пособий возможно только по решению суда, судебному приказу о взыскании алиментов либо нотариально удостоверенному соглашению

443

об уплате алиментов или по решению суда о возмещении вреда, причиненного здоровью, и возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца.

Не может быть обращено взыскание на денежные суммы, выплачиваемые: в возмещение вреда, причиненного здоровью, а также в возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, лицам, получившим увечья при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц, в связи с рождением ребенка, многодетным матерям, одиноким отцу или матери, на содержание несовершеннолетних детей в период розыска родителей, пенсионерам и инвалидам I группы по уходу за ними, потерпевшим на дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, протезирование и расходы по уходу за ними в случае причинения вреда здоровью, по алиментным обязательствам, за работу с вредными условиями труда или в экстремальных

ситуациях, а также гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастроф или аварий на АЭС, и в иных случаях, установленных законодательством РФ, организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака, а также на выходное пособие, выплачиваемое при увольнении работника.

При исполнении одного или нескольких исполнительных документов из заработной платы и приравненных к ней платежей может ежемесячно удерживаться не более 50% до полного погашения взыскиваемых сумм. Это правило не действует при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, и возмещении ущерба, причиненного преступлением. В указанных выше случаях размер удержаний может быть увеличен судебным приставом-исполнителем до 70%.

Обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящееся у других лиц. Эта принудительная мера взыскания осуществляется судебным приставом-исполнителем на основании определения суда общей юрисдикции или арбитражного суда, в котором указывается физическое или юридическое лицо, у которого находятся имущество или денежные средства должника. На основании этого определения и соответствующего исполнительного документа судебный пристав-исполнитель возбуждает исполнительное производство и совершает все необходимые исполнительные действия, аналогичные тем, которые выполняются им при обращении взыскания на имущество должника.

Изъятие у должника и передача изыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе. Эта принудительная мера взыскания касается материальных предметов, определенных родовыми или индивидуальными признаками в исполнительном документе и находящихся у должника. Изъятие предметов у должника и передача их

444

взыскателю происходят по истечении срока для добровольного исполнения на основании акта, составленного судебным приставом-исполнителем в присутствии понятых. В случае отказа взыскателя от передаваемых предметов они возвращаются должнику, а исполнительное производство прекращается (ст. 56 Закона). Если же предмет уничтожен, отчужден и т.п., то об этом судебным приставом-исполнителем составляется акт, который передается в суд общей юрисдикции или арбитражный суд для решения вопроса об изменении способа исполнения.

Исполнение по спорам неимущественного характера. По отдельным категориям гражданских дел судебное решение может предписывать должнику либо выполнить, либо воздержаться от выполнения определенных действий, которые не связаны с передачей денег или имущества (отремонтировать поломанную вещь, передать ребенка на воспитание, восстановить на работе незаконно уволенного или переведенного работника, освободить незаконно занимаемое помещение и т.п.). Исполнение по такого рода делам стоит в прямой зависимости от того, могут ли быть эти действия выполнены только самим должником (незаменимы), или они могут быть заменимы и выполнены взыскателем.

В случае незаменимости действий должника судебный пристав-исполнитель, возбуждив исполнительное производство, устанавливает в своем постановлении должнику срок для добровольного исполнения. Если должник не выполнит требование судебного пристава-исполнителя в указанный им срок, последний в соответствии со ст. 85 Закона выносит постановление о наложении на должника штрафа в размере 200 МРОТ и устанавливает новый срок для исполнения. При каждом дальнейшем неисполнении постановления судебного пристава-исполнителя сумма штрафа увеличивается вдвое: 400 МРОТ, 800 МРОТ и т.д., что не освобождает должника от исполнения постановления.

В случае, если действия должника по исполнению заменимы, судебный пристав-исполнитель организует исполнение действиями взыскателя со взысканием с должника трехкратного размера расходов по совершению исполнительных действий.

Законом «Об исполнительном производстве» установлены специфические правила по исполнению решений о восстановлении на работе, о выселении должника и вселении взыскателя.

При исполнении решения о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника судебный пристав-исполнитель помимо применения санкций, предусмотренных ст. 85 Закона за неисполнение, обязан обратиться в суд с заявлением о вынесении определения о выплате работнику среднего заработка за время вынужденного прогула, или разницы в заработке за время вынужденного прогула, или разницы в заработке за все время со дня вынесения решения о восстановлении работника по день исполнения.

Исполнение решения о выселении должника из занимаемого помещения состоит из освобождения помещения, указанного в исполнительном документе, от людей, их имущества и домашних животных и запрещения выселяемому пользоваться освобожденным помещением. Судебный пристав-исполнитель извещает выселяемого о дне и времени принудительного выселения и производит выселение на основании акта в присутствии понятых, а в необходимых случаях - при содействии органов МВД с обязательной описью имущества, находящегося в освобождаемом помещении. Описанное имущество может быть передано на хранение с возложением на должника в связи с этим всех понесенных расходов. Это хранение осуществляется в срок, не превышающий 3 лет, по истечении которого имущество реализуется в порядке, установленном для реализации бесхозного имущества, а средства от такой реализации направляются в федеральный бюджет.

При исполнении исполнительного документа о вселении взыскателя судебный пристав-исполнитель обеспечивает беспрепятственный вход взыскателя в помещение и проживание (пребывание) в нем с разъяснением должнику обязанности не чинить взыскателю препятствий в проживании (пребывании) в нем на основании акта о вселении. Вселение производится в присутствии понятых, а также органов МВД, если должник препятствует вселению. Дальнейшее неисполнение постановления судебного пристава-исполнителя влечет за собой санкции, предусмотренные ст. 85 Закона. В случае воспрепятствования проживанию (пребыванию) взыскателя лицом, которое не является должником согласно исполнительному документу, вопрос о вселении решается в судебном порядке.

§ 6. ОБРАЩЕНИЕ ВЗЫСКАНИЯ НА ИМУЩЕСТВО ДОЛЖНИКА-ОРГАНИЗАЦИИ

Исполнение постановлений арбитражных судов складывается из обращения взыскания на денежные средства должника-организации, а при их отсутствии - на его имущество. Денежные средства должника-организации могут находиться как на расчетном счете в банке, так и непосредственно в кассе или ином помещении. В первом случае судебный пристав-исполнитель налагает арест на денежные суммы должника, а во втором изымает их у должника и передает в банк для перечисления на счет взыскателя в размере долга; в бюджеты всех уровней; во внебюджетный фонд - на счет развития исполнительного производства главного судебного пристава РФ, счета развития исполнительного производства главных судебных приставов субъектов РФ, а также на соответствующие счета иных органов, осуществляющих принудительное исполнение в соответствии со ст. 95 настоящего Федерального закона; на депозитный счет подразделения для покрытия расходов по совершению исполнительных действий Порядок использования средств, направляемых на развитие исполнительного производства, устанавливается Правительством РФ.

В случае отсутствия денежных средств у должника-организации судебный пристав-исполнитель своим постановлением обращает взыскание на иное имущество, принадлежащее должнику на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (за исключением имущества, изъятого из оборота либо ограничиваемого в обороте), независимо от того, где и в чьем фактическом пользовании это имущество находится.

Обращение взыскания на имущество должника-организации состоит из ареста и реализации такого имущества, но в установленной ст. 59 Закона очередности. В первую очередь арестовывается и реализуется имущество, не участвующее в производстве (валютные ценности, легковой автотранспорт и т.п.), во вторую очередь - готовая продукция и иные материальные ценности, непосредственно не участвующие в производстве и не предназначенные для такого участия. В третью очередь - объекты недвижимого имущества, сырье, материалы, станки, оборудование и другие основные средства, предназначенные для непосредственного участия в производстве.

При аресте имущества третьей очереди судебный пристав-исполнитель в трехдневный срок уведомляет об этом Федеральный орган по делам о несостоятельности и финансовому оздоровлению, а также налоговый орган, контролирующий осуществление должником-организацией платежей в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды. По предложению Федерального органа по делам о несостоятельности и финансовому оздоровлению судебный пристав-исполнитель публикует в печати сообщение об обращении взыскания на имущество должника-организации и ходатайствует перед органом, выдавшим исполнительный документ, об отсрочке исполнения до возбуждения дела о банкротстве арбитражным судом. В случае возбуждения дела о банкротстве совершение исполнительных действий приостанавливается до разрешения дела по существу.

Реализация имущества должника-организации производится на торгах, проводимых специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью, с которыми заключен соответствующий договор¹⁸. Торги должны быть проведены в течение 2 месяцев со дня получения специализированной организацией заявки судебного пристава-исполнителя с приложением всех необходимых документов, указанных в ст. 62 Закона.

В случае реорганизации (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) должника-организации взыскание обращается на денежные средства или имущество той организации, на которую возложена ответственность по обязательствам должника-организации согласно законодательству РФ. При ликвидации должника-организации исполнительные документы передаются судебным приставом-исполнителем в ликвидационную комиссию для исполнения с сообщением об этом взыскателю.

§ 7. РАСХОДЫ ПО СОВЕРШЕНИЮ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

Расходами по совершению исполнительных действий считаются средства, затраченные из внебюджетного фонда развития исполнительного производства, а также средства сторон и иных лиц, участвующих в исполнительном производстве. К числу расходов по совершению исполнительных действий относятся расходы по:

- перевозке, хранению и реализации имущества должника;
- оплате работы переводчика, понятых, специалистов и иных лиц, привлеченных к совершению исполнительных действий;
- переводу (пересылке) по почте взыскателю взысканных сумм;
- розыску должника, его имущества, розыску ребенка, отобранного у должника по суду;
- другим необходимым действиям, совершаемым в процессе исполнения.

Бремя расходов по совершению исполнительных действий лежит на внебюджетном фонде развития исполнительного производства, а сами расходы взыскиваются с должника и зачисляются на депозитный счет подразделений судебных приставов с последующим возмещением внебюджетному фонду развития исполнительного производства.

Расходы по совершению исполнительных действий может нести и взыскатель, которому предоставлено право произвести авансовый взнос на депозитный счет подразделения судебных приставов.

Расходы, понесенные взыскателем, возмещаются ему частично, если он своими действиями (бездействием) препятствовал исполнению (п. 3 ст. 83 Закона), и полностью, если такое препятствие оказывал должник (п. 6 ст. 84 Закона). В случае прекращения исполнительного производства ввиду отмены постановления, на основании которого выдан исполнительный документ, расходы по совершению исполнительных действий относятся на счет федерального бюджета.

Взыскание расходов по совершению исполнительных действий производится на основании соответствующего постановления судебного пристава-исполнителя, которое может быть обжаловано.

За невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя и правил, установленных Законом «Об исполнительном производстве», виновные в этом граждане, должностные лица и организации несут имущественную ответственность путем наложения на них штрафных санкций в размере строго определенного количества МРОТ или 50% от суммы, подлежащей взысканию, за неисполнение исполнительного документа банком или иной кредитной организацией.

Если гражданин или должностное лицо, которые в силу своих служебных обязанностей должны исполнить исполнительный документ, но не делают этого без уважительных причин при повторном неисполнении, они могут постановлением судебного пристава-исполнителя привлекаться к административной ответственности.

¹⁸ Постановлением Правительства РФ от 6 января 1998 г. созданы Федеральный долговой центр при Правительстве РФ и его территориальные отделения, которые согласно Положению о Федеральном долговом центре должны осуществлять принудительную реализацию арестованного имущества должника-организации путем проведения торгов.

За уклонение без уважительных причин от явки по вызову судебного пристава-исполнителя граждане и должностные лица могут быть подвергнуты приводу, о чем судебным приставом-исполнителем выносится соответствующее постановление.

При наличии в действиях гражданина или должностного лица, умышленно не выполняющих законные требования судебного пристава-исполнителя или препятствующих их выполнению либо иным образом нарушающих правила исполнительного производства, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие правоохранительные органы представление о привлечении виновных лиц к уголовной ответственности (п. 3 ст. 87 Закона).

Раздел VI. ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ОРГАНАМИ, НЕ ВХОДЯЩИМИ В СИСТЕМУ ОБЩЕЙ СУДЕБНОЙ ЮРИСДИКЦИИ

Глава XXIV. АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. АРБИТРАЖНЫЙ СУД, ЕГО СУЩНОСТЬ И ЗАДАЧИ

В соответствии с Конституцией РФ (ст. 118) арбитражные суды входят в единую федеральную судебную систему Российской Федерации наряду с Конституционным Судом РФ и судами общей юрисдикции. Арбитражные суды появились в 1991 г. после упразднения органов государственного арбитража в связи с теми изменениями, которые произошли в нашем обществе на рубеже конца 80-х - начала 90-х годов. Переход от административного метода защиты субъективных прав и интересов в сфере экономических отношений к правосудию органично связан с отказом от государственно-плановой экономики, развитием различных форм собственности и переходом к рыночным отношениям.

Хотя законодатель и не дает понятия экономического спора, последний, безусловно, является спором гражданским независимо от того, из каких правоотношений он вытекает - гражданско-правовых или административно-правовых. Но экономический спор отличается от общегражданского спора, являющегося предметом судебной деятельности судов общей юрисдикции, во-первых, по субъектному составу его участников и, во-вторых, по своему содержанию. Поэтому экономический спор - это гражданский спор юридических лиц и граждан-предпринимателей¹, возникающий в связи и по поводу их предпринимательской и иной экономической деятельности. В рыночных отношениях при возникновении экономических споров защите подлежат как государственные, так и частные интересы отдельных субъектов хозяйствования в многоплановой и свободной предпринимательской и коммерческой деятельности. Такая защита не может осуществляться судами общей юрисдикции, так как требует не только высокого профессионализма судей в знании ими конкретных вопросов предпринимательской и иной коммерческой деятельности, а также обширного (и порой противоречивого¹) хозяйственного законодательства и особого процессуального порядка защиты. Поэтому законодатель, установив судебную форму защиты субъективных прав и интере

¹ Субъектами экономического спора могут быть также неюридические лица и неграждане-предприниматели (ст 22 АПК РФ)

450

сов в экономической сфере, не передал экономические споры на рассмотрение судов общей юрисдикции, а создал систему арбитражных судов, которые по своей юридической природе являются хозяйственными, а правильнее сказать, коммерческими судами, осуществляющими судебную власть (правосудие) в экономической сфере на территории Российской Федерации.

Задачи арбитражных судов определены в ст. 5 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (ст. 2 АПК РФ):

защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций (далее - организации) и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

содействие укреплению законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Две основные задачи арбитражных судов РФ определяют и две их основные функции: правоохранительную и профилактическую. Последняя осуществляется не только посредством вынесения арбитражными судами законных и обоснованных постановлений, но и вынесения судами частных определений в порядке ст. 141 АПК РФ.

Арбитражные суды РФ основывают свою деятельность в соответствии с Конституцией РФ, иными федеральными конституционными законами, а также АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами. Это означает, что никакие нормативные акты субъектов РФ не

имеют юридической силы, если они находятся в противоречии с нормативными актами, указанными в ст. 2 Федерального закона (ст. 3 АПК РФ). Исключение составляют лишь международные договоры РФ о правилах судопроизводства, чья юридическая сила выше нормативных актов, указанных в Федеральном законе и АПК РФ.

При разрешении экономических споров арбитражные суды РФ руководствуются Конституцией РФ, федеральными законами, нормативными Указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ (ч. 1 ст. 11 АПК РФ). Из смысла этой статьи следует, что арбитражные суды РФ руководствуются при разрешении экономических споров законодательством РФ, правилами международных договоров, если они расходятся с законодательством РФ, а также в особых случаях, установленных законом РФ или международным договором, применяют иностранное право (ст. 12 АПК РФ).

При отсутствии норм права, регулирующих спорные отношения, арбитражные суды применяют нормы права по аналогии закона (применяют нормы, регулирующие сходные отношения) или по аналогии права (разрешают спор исходя из общих начал и смысла законов). Все судопроизводство в арбитражных судах ведется по законам, действующим во время

451

рассмотрения дела, совершения отдельных процессуальных действий или исполнения решения суда (ч. 4 ст. 3 АПК РФ).

§ 2. ОРГАНИЗАЦИЯ, СТРУКТУРА И КОМПЕТЕНЦИЯ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ

В соответствии с Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в Российской Федерации» в настоящее время действует трехзвенная система арбитражных судов:

Высший Арбитражный Суд РФ (ВАС РФ);

Федеральные арбитражные суды округов (ФАСО РФ), всего их 10;

арбитражные суды субъектов РФ (арбитражные суды республик в составе РФ, краев, областей, городов федерального значения, автономной области (Еврейская автономная область), автономных округов).

Система арбитражных судов хотя и основана на административно-территориальном делении Российской Федерации, тем не менее с ним жестко не связана. По правилу ч. 2 ст. 34 Федерального закона на территории нескольких субъектов РФ судебную власть может осуществлять один арбитражный суд (например, арбитражный суд г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области), как и на территории одного субъекта Федерации могут действовать несколько арбитражных судов (например, в городе Тюмени действуют арбитражный суд Тюменской области и ФАСО Западно-Сибирского округа). Установленная система арбитражных судов может меняться только по представлению ВАС РФ на основании Федерального закона в соответствии с Конституцией РФ.

В структуру каждого арбитражного суда любого из звеньев системы входят: председатель суда, его заместители (в том числе первый заместитель), президиум суда, судебные коллегии и судебные составы, а также аппарат арбитражного суда, обеспечивающий его деятельность.

Председатель арбитражного суда является судьей соответствующего суда и выполняет свои юрисдикционные полномочия при рассмотрении конкретных дел, в которых он принимает участие. Как должностное лицо, председатель любого арбитражного суда РФ наделен Федеральным законом специальными полномочиями в соответствии со ст. 20, 32 и 42. Председатель организует и руководит всей деятельностью своего суда в соответствии с компетенцией последнего, установленной Федеральным законом. В частности, он: руководит деятельностью президиума суда, формирует судебные составы, представляет суды в отношениях с государственными, общественными и иными органами, принимает участие в заседаниях представительных и исполнительных органов на своем уровне, осуществляет властные полномочия в отношении аппарата суда¹.

1 В силу главенствующего положения в иерархии председателей арбитражных судов председатель ВАС РФ наделен рядом особых полномочий

452

Заместители председателя арбитражного суда помимо своих юрисдикционных полномочий (поскольку они также являются арбитражными судьями) в соответствии с распределением обязанностей возглавляют судебные коллегии, организуют деятельность структурных подразделений аппарата суда, замещают председателя суда в случае его отсутствия.

Президиумы арбитражных судов субъектов Федерации и ФАСО состоят из председателей судов, их заместителей, председателей судебных составов и судей этих судов, утверждаемых Пленумом ВАС

РФ. Президиумы собираются по мере необходимости и полномочны решать большинством голосов присутствующих на заседании членов Президиума любые вопросы организации работы суда, утверждают членов судебных коллегий и председателей судебных составов, рассматривают вопросы судебной практики.

Президиум ВАС РФ помимо указанных выше полномочий рассматривает в порядке надзора протесты на вступившие в законную силу судебные постановления арбитражных судов РФ, т.е. является высшей и единственной надзорной инстанцией. В состав Президиума ВАС РФ входят председатель ВАС РФ, его заместители, председатели судебных составов, а также по решению Пленума ВАС РФ - судьи Высшего Арбитражного Суда РФ. В заседаниях Президиума ВАС РФ вправе принимать участие Генпрокурор РФ, а по приглашению председателя ВАС РФ - председатель Конституционного Суда РФ, председатель Верховного Суда РФ, министр юстиции РФ, председатели, их заместители и судьи арбитражных судов РФ и другие лица, участие которых необходимо в связи с исполнением полномочий, возложенных на Президиум ВАС РФ.

В составе всех арбитражных судов действуют судебные коллегии, создаваемые из судей данного арбитражного суда, которые рассматривают дела в первой, апелляционной или кассационной инстанциях, изучают и обобщают судебную практику, разрабатывают предложения по совершенствованию материального и процессуального законодательства.

В составе каждого арбитражного суда любого из звеньев системы действуют две коллегии:

по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;

по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

В самих судебных коллегиях образуются судебные составы из числа судей, входящих в соответствующую судебную коллессию. Формирование судебных составов осуществляется председателем суда.

В структуру Высшего Арбитражного Суда РФ как высшей судебной инстанции в системе АС РФ входят Пленум ВАС РФ, Совет председателей ВАС РФ и Научно-консультативный совет. Пленум ВАС РФ состоит из председателя ВАС РФ, его заместителей и судей Высшего Арбит

453

ражного Суда РФ. В его заседаниях вправе принимать участие депутаты Федерального Собрания РФ, председатели Конституционного и Верховного Судов РФ, Генпрокурор РФ, министр юстиции РФ, председатель АС субъектов Федерации и председатели ФАСО РФ. А по приглашению председателя ВАС РФ - судьи арбитражных судов РФ, представители федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ, научные работники и граждане, если их участие в работе Пленума необходимо для принятия решения по тому или иному вопросу деятельности арбитражных судов РФ.

Пленум ВАС РФ решает важнейшие вопросы в области организации и деятельности арбитражных судов РФ, законодательства, проверки конституционности законов и иных нормативных правовых актов и договоров Конституционным Судом РФ, толкования действующего законодательства и практики его применения (ст. 13 Федерального закона). Пленум собирается по мере необходимости, но не реже двух раз в год и правомочен решать вопросы при наличии не менее 1/3 его членов. Решения Пленума оформляются его постановлениями, которые являются обязательными для исполнения всеми арбитражными судами РФ. Постановления Пленума подписываются председателем ВАС РФ и секретарем Пленума, избираемым из числа судей ВАС РФ.

Совет председателей АС РФ является совещательным органом при председателе ВАС РФ, совет собирается им по мере необходимости и решает вопросы организационной, кадровой и финансовой деятельности арбитражных судов РФ. Естественно, эти решения носят рекомендательный характер и являются результатом проработки того или иного вопроса, выносимого на Пленум ВАС РФ.

Научно-консультативный совет состоит из ведущих ученых, судебных практиков и лиц, обладающих опытом работы и знаниями в сфере предпринимательской деятельности. Его состав и Положение о нем утверждаются председателем ВАС РФ. Этот Совет разрабатывает научно обоснованные рекомендации по вопросам практики применения законов и иных нормативных правовых актов и предложений по их совершенствованию.

Федеральный конституционный закон определил компетенцию не только ВАС РФ, но и судов двух других звеньев системы.

Решение задач арбитражного судопроизводства в основном возложено на арбитражные суды субъектов РФ, которые действуют и как суды первой инстанции, и как апелляционные суды. ФАСО РФ во исполнение тех же задач осуществляют контрольную функцию по отношению к судам субъектов Федерации, проверяя законность вынесенных ими постановлений в кассационном порядке. За ВАС РФ закреплены надзорная функция по проверке постановлений всех нижестоящих арбитражных судов по протестам должностных лиц ВАС РФ и Генпрокуратуры РФ, указанных в законе, и, кроме того, рассмотрение экономических споров и споров о

454

недействительности актов ненормативного характера на федеральном уровне, особо оговоренных в Законе.

В компетенцию всех арбитражных судов РФ входят такие полномочия, как:

право на обращение в Конституционный Суд РФ с запросами о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле, рассматриваемом этим судом; изучение и обобщение практики применения законов и иных нормативных актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; выработка предложений по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; ведение и анализ судебной статистики.

Высший Арбитражный Суд РФ имеет и еще ряд полномочий, отнесенных исключительно к его компетенции (ст. 10 Федерального закона).

§ 3. АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС И ЕГО УЧАСТНИКИ

Осуществление правосудия арбитражными судами означает, что наряду с гражданским существует и арбитражный процесс, поскольку правосудие не может осуществляться вне процессуальной формы. Хотя гражданский и арбитражный процессы регулируются различными нормативными актами (ГПК РФ и АПК РФ) и предметы судебной деятельности судов общей юрисдикции и арбитражных судов различны, нет никаких оснований для выделения самостоятельной отрасли права - арбитражного процессуального права¹. Предметом гражданского процессуального права являются общественные отношения, складывающиеся при осуществлении правосудия по гражданским делам. Арбитражное процессуальное право в конечном счете имеет тот же предмет регулирования, поскольку общественные отношения, складывающиеся при осуществлении правосудия арбитражными судами, являются также гражданско-процессуальными и имеют те же особенности (имеют властный характер, суд - обязательный субъект любого правоотношения, эти правоотношения существуют только в правовой форме, им присуща системность). Нормы, регулирующие деятельность арбитражного суда и других участников арбитражного процесса при осуществлении правосудия, являются гражданско-процессуальными и построены на основе императивно-диспозитивного метода. Значит, и метод правового регулирования общественных отношений, складывающих

1 Обоснование существования арбитражного процессуального права см.: Арбитражный процесс. М., 1995 Гл 2

455

ся при осуществлении правосудия по гражданским делам в арбитражных судах, аналогичен методу гражданского процессуального права. Но если предмет и метод правового регулирования совпадают, то не может быть и речи о выделении в качестве самостоятельной отрасли «арбитражное процессуальное право».

Существует «единое гражданское процессуальное право» как совокупность норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся при осуществлении правосудия по гражданским делам в двух ее формах: общегражданской и арбитражной. Каждая из этих форм строится исходя из общих начал гражданско-процессуальной теории, сохраняя в то же время свои особенности, определяемые предметом судебной деятельности. А потому арбитражный процесс, как и гражданский, - это процессуальная деятельность арбитражного суда и других участников по возникновению, изменению и прекращению процессуальных отношений, урегулированная нормами гражданского процессуального права и направленная на быстрое и правильное рассмотрение и разрешение экономических споров и иных дел, отнесенных к юрисдикции арбитражных судов Российской Федерации.

Арбитражный процесс развивается по стадиям, которых в отличие от гражданского восемь: возбуждение дела, подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство, пересмотр

решений и определений, не вступивших в законную силу (апелляционное обжалование), пересмотр решений и определений, вступивших в законную силу (кассационное обжалование), пересмотр в порядке надзора, пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам, исполнение решений. Четыре из этих стадий являются обязательными (возбуждение дела, подготовка, судебное разбирательство и исполнение решения) 1, так как разрешение экономического спора связано с прохождением через них. Четыре стадии являются исключительными (апелляционное обжалование, кассационное обжалование, надзор, пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам), поскольку возбуждение этих стадий либо связано с волей лиц, участвующих в деле, либо зависит от воли должностных лиц ВАС РФ и Генпрокуратуры РФ, либо зависит от обстоятельств, предусмотренных в ст. 192 АПК РФ².

1 Исполнение постановлений арбитражных судов рассматривается в гл. XXIII «Исполнительное производство» настоящего учебника.

2 Постановлением Конституционного Суда РФ от 3 февраля 1998 г. ч. 2 ст. 192 АПК РФ признана не соответствующей Конституции РФ, поскольку она служит основанием для отказа в пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ в тех случаях, когда судебный акт принят в результате судебной ошибки (см.: Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. № 4. 1998. С. 24-32).

456

Арбитражный процесс строится на той же системе правовых принципов, что и гражданский процесс. Однако содержание некоторых из них в арбитражном процессе проявляется иначе, чем в гражданском. Так, принцип гласности в арбитражном процессе означает, что слушание дела в закрытом судебном заседании возможно лишь в случаях, предусмотренных Федеральным законом о государственной тайне, а также при необходимости сохранения коммерческой тайны и иной тайны и в других случаях, установленных Федеральным законом¹. Принцип равноправия сторон в арбитражном процессе означает, что организации равны в своих процессуальных правах и обязанностях независимо от форм собственности, места нахождения и подчиненности, а граждане-предприниматели равны в своих правах так же, как и граждане РФ, которые не относятся к числу граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью. Принцип единоначалия и коллегиальности при рассмотрении дел в арбитражных судах РФ (ст. 14 АПК РФ) означает, что все экономические споры, возникающие из гражданских правоотношений, рассматриваются в АС первой инстанции единолично. А экономические споры о признании недействительными актов ненормативного характера государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и дел о несостоятельности (банкротстве) предприятий рассматриваются коллегиально. Ни стороны, ни другие лица, участвующие в деле, не могут своим ходатайством изменить эти правила (что имеет место в гражданском процессе). Председателю арбитражного суда субъекта Федерации предоставлено право обратиться к коллегиальному рассмотрению любое дело по первой инстанции, подсудное этому арбитражному суду (ст. 14 АПК РФ). Принцип устности судебного разбирательства не закреплен в АПК РФ отдельной нормой, как в ГПК РСФСР. Однако совершенно очевидно, что весь ход судебного разбирательства в арбитражном суде ведется в устной форме, без которой не может быть гласности самого арбитражного процесса.

Статья 6 Федерального закона закрепляет основные принципы деятельности арбитражных судов РФ: законность, независимость судей, равенство организаций и граждан перед законом и судом, их равноправие, состязательность сторон, гласность. Такого законодательного закрепления основных принципов в гражданском процессе нет, и это, видимо, правильно, потому что провозглашение одних принципов перед другими в качестве основных умаляет значение последних в выполнении основной

1 Часть 1 ст. 139 ГК РФ коммерческой или служебной тайной считает информацию, которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

457

задачи правосудия - защиты субъективного права и охраняемого законом интереса.

Как и в гражданском процессе, определяющим признаком участника арбитражного процесса (субъекта гражданских процессуальных отношений) является та функция, которую он выполняет в своей процессуальной деятельности: защита своих прав и интересов, надзор за законностью, действие в правильном и быстром рассмотрении спора, рассмотрение спора по существу и т.д. Всех участников арбитражного процесса можно классифицировать на три группы:

- а) рассматривающие и разрешающие экономические споры;
- б) лица, участвующие в деле;
- в) лица, способствующие разрешению экономического спора.

К первой группе относятся судьи арбитражных судов всех уровней (судебные составы), действующие в соответствии с теми полномочиями, которые предоставлены им Федеральным законом и АПК РФ. Юридический интерес арбитражного суда состоит в вынесении законного и обоснованного судебного решения. Это обязанность суда по отношению к государству и вытекает из конституционного права на судебную защиту (ст. 46 Конституции РФ).

Выделение арбитражного суда (судей) в особую группу участников арбитражного процесса диктуется формой реализации права. Если все остальные участники арбитражного процесса используют, исполняют или соблюдают нормы права, то арбитражный суд их применяет. Именно правоприменительная деятельность арбитражного суда (судей) и позволяет выделить их в отдельную группу из числа лиц, участвующих в деле.

Ко второй группе участников арбитражного процесса относятся лица, участвующие в деле, отличительным признаком которых является наличие у них юридического интереса (как материально-правового, так и процессуально-правового). К лицам, участвующим в деле, законодатель относит стороны, третьих лиц, заявителей и заинтересованных лиц в делах об установлении фактов, имеющих юридическое значение, и в делах о банкротстве, прокурора, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд с иском в защиту государственных и общественных интересов (ст. 32 АПК РФ).

К третьей группе относятся все остальные участники арбитражного процесса, у которых юридический интерес в деле отсутствует. АПК РФ называет их иными участниками арбитражного процесса и относит к ним свидетелей, экспертов, переводчиков и представителей (ст. 43 АПК РФ).

В отличие от гражданского процесса понятие сторон, а также истца и ответчика определено в законе. Сторонами в деле являются истец и ответчик. Истцами являются организации и граждане, предъявившие иск в своих интересах или в интересах которых предъявлен иск. Ответчиками являются организации и граждане, к которым предъявлено исковое требо-

458

вание (ст. 34 АПК РФ). В арбитражном процессе законодатель не выделил виды судопроизводств, считая, что все дела в арбитражном суде рассматриваются в порядке искового производства. Из этого следует, что стороны (истец и ответчик) присутствуют во всех делах, подведомственных арбитражному суду, и единственным средством защиты права в арбитражном суде является иск.

Объем процессуальных прав сторон в арбитражном процессе такой же, как и в гражданском. Нарушение любой из сторон своих процессуальных обязанностей влечет либо установленные в АПК РФ санкции, либо невыгодные юридические последствия. Но АПК РФ не содержит такой общей санкции, которая предусмотрена в ст. 92 ГПК РФ по поводу заявления необоснованного иска, необоснованного спора против иска или систематического противодействия правильному и быстрому рассмотрению и разрешению спора.

В арбитражном процессе, как и в гражданском, действуют институты процессуального соучастия, процессуального правопреемства, а также замены ненадлежащей стороны в деле, причем каких-либо принципиальных разногласий в регулировании этих институтов нет.

Если в законодательстве о государственном арбитраже институт третьих лиц отсутствовал, несмотря на все попытки ученых и практиков обосновать его целесообразность, то по действующему законодательству этот институт получил полное право на существование. В арбитражном процессе могут выступать и третьи лица с самостоятельными требованиями на предмет спора и третьи лица без самостоятельных требований, причем опять-таки правовое регулирование и тех и других в АПК РФ аналогично ГПК РФ.

Как и в гражданском, в арбитражном процессе прокурор выполняет 1 свою основную функцию - осуществление надзора за законностью в деятельности арбитражного суда и всех участников при рассмотрении конкретного экономического спора. Однако способы, которыми прокурор призван выполнять эту функцию, сводятся лишь к возбуждению дела и > принесению протестов в порядке надзора'.

1 Возбуждать дела в АС субъектов Федерации могут лишь прокурор со-* ответствующего субъекта Федерации² и его заместители, а в ВАС РФ -только Генпрокурор и его заместители. Последние имеют также право на принесение протестов в порядке надзора.

Обращение прокуроров в арбитражный суд законодатель ограничивает защитой государственного или общественного интересов, что может да

1 Поскольку прокурор является лицом, участвующим в деле, он может обращаться в апелляционную и кассационную инстанции, но не с протестом, а с подачей соответствующей жалобы

2 А также приравненные к ним прокуроры и их заместители.

459

леко не однозначно толковаться прокуратурой применительно к конкретному экономическому спору, и, кроме того, отказ истца от иска, предъявленного прокурором, связывает последнего, так как в этом случае такой отказ влечет за собой оставление иска без рассмотрения, и прокурор не имеет права настаивать на дальнейшем рассмотрении дела, несмотря на защиту государственного или общественного интересов¹.

Статья 42 АПК РФ предусматривает, что государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов. Участие этих органов в арбитражном процессе аналогично участию прокуратуры с той лишь разницей, что прокуратура может возбудить любое дело, если усмотрит нарушение государственного или общественного интересов, а органы, перечисленные в ст. 42 АПК РФ, связаны федеральными законами, где прямо предусматривается их право на обращение в арбитражный суд.

Если гражданин-предприниматель как физическое лицо может самостоятельно представлять и защищать свои интересы в арбитражном суде и прибегает к услугам судебных представителей (как правило, адвокатов или сотрудников коммерческих юридических фирм) в целях получения от них квалифицированной юридической помощи, то организации как юридические лица могут выступать в арбитражном суде не иначе как через своих представителей.

В арбитражном процессе существует два вида судебного представительства юридических лиц: законное и договорное. В первом случае представителем является орган юридического лица (руководитель организации), во втором в качестве представителей могут выступать юрисконсульт, сотрудники предприятия (бухгалтер, экономист, коммерческий директор и т.д.), а если в организации отсутствует юридическая служба -адвокаты и сотрудники коммерческих юридических фирм, действующие на основании договоров об оказании юридических услуг.

Судебное представительство в арбитражном процессе регулируется по тем же правилам, что и судебное представительство в гражданском процессе, но в отличие от последнего нельзя согласиться с отсутствием юридического интереса в полном объеме у ряда судебных представителей в арбитражном процессе. Так, юрисконсульты и другие сотрудники организации, не говоря уже о руководителе организации, выступая в арбитражном суде от имени последней, обладают как материально-правовым, так и процессуально-правовым интересом в деле. И выступают как собственно

сторона в деле с полным набором необходимых полномочий, в том числе и распорядительных.

§ 4. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ

Подведомственность - это круг подлежащих защите субъективных прав и охраняемых законом интересов, отнесенных к юрисдикции арбитражных судов (ст. 22 АПК РФ). Первая часть этой статьи определяет подведомственность в самом общем виде как дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений между юридическими лицами, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, между Российской Федерацией и ее субъектами, между самими субъектами Российской Федерации¹.

Во второй и третьей частях ст. 22 АПК РФ дается перечень конкретных экономических споров, который, однако, не носит исчерпывающего характера, поскольку ч. 5 этой статьи говорит о том, что федеральным законом могут быть отнесены к подведомственности арбитражного суда и другие дела.

В соответствии с ч. 3 ст. 22 АПК РФ арбитражному суду подведомственны дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение. К ним, в частности, относятся: факт принадлежности строения или земельного участка на праве собственности; факт добросовестного, открытого и

непрерывного владения как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет; факт регистрации организации в определенное время и в определенном месте².

Подсудность - это разграничение подведомственных арбитражным судам экономических споров между отдельными арбитражными судами.

По действующему законодательству прокуратура лишена возможности вступить в арбитражный процесс для дачи заключения по делу, что выглядит более чем странным на фоне провозглашения принципа законности одним из основных принципов в деятельности арбитражного суда.

460

1 В качестве субъектов экономических споров, подведомственных арбитражным судам РФ, могут выступать иностранные организации, организации с иностранными инвестициями, международные организации, иностранные граждане, лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации (ч. 6 ст. 22 АПК РФ). В случаях, установленных законом, арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и иные дела с участием образований, не являющихся юридическими лицами, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (ч. 4 ст. 22 АПК РФ).

2 Пункт 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 3 октября 1996 г. № 13. // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 1997. №1.

461

По правилам АПК РФ можно выделить родовую (предметную), территориальную, альтернативную, исключительную и договорную подсудности.

Родовая, или предметная, подсудность - это подсудность определенных судов по роду дела, сторонам или цене иска. Родовая подсудность закреплена за ВАС РФ, который рассматривает по первой инстанции:

экономические споры Российской Федерации с ее субъектами и между самими субъектами РФ;

дела о признании (полностью или частично) ненормативных актов Президента РФ, обеих палат Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан.

Все остальные споры, подведомственные арбитражным судам РФ, подсудны АС субъектов Федерации без изъятия этих споров из их подсудности и принятия их к своему производству ВАС РФ.

Территориальная подсудность разграничивает круг подведомственных арбитражному суду споров между однородными судами в зависимости от территории, на которую распространяется их юрисдикция. По правилам территориальной подсудности все споры рассматриваются в арбитражных судах по месту нахождения ответчика, в том числе его обособленного подразделения (филиала), которые хотя и не являются юридическими лицами, но наделены правом выступать от имени юридического лица, создавшего это подразделение или филиал (ст. 55 ГК РФ).

Альтернативная подсудность разграничивает круг подведомственных арбитражным судам споров по выбору истца. Так, иск к ответчику, место нахождения которого неизвестно, может быть предъявлен по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту нахождения на территории Российской Федерации; иск к ответчику, являющемуся организацией или гражданином РФ и находящемуся на территории другого государства, может быть предъявлен по месту нахождения истца или имущества ответчика; иск, вытекающий из договора, в котором указано место исполнения, может быть предъявлен по месту исполнения договора.

Исключительная подсудность закрепляет рассмотрение определенных категорий экономических споров за конкретными арбитражными судами субъектов Федерации в силу особенности предмета судебной деятельности. Так, сюда относятся иски о признании права собственности на здания, сооружения, земельные участки, об изъятии зданий, сооружений, земельных участков из чужого незаконного владения, об устранении нарушений прав собственника или иного законного владельца, не связанных с лишением владения, но опять-таки в отношении зданий, сооружений, земельных участков (ст. 29 АПК РФ). К этому виду подсудности относятся иски к перевозчику, вытекающие из договора перевозки, а также иски к государственным органам, органам самоуправления субъекта РФ, вытекающие из административных правоотношений. К этому виду подсудно

462

сти следует отнести дела по спорам о банкротстве, а также те категории споров об установлении фактов, имеющих юридическое значение, которые связаны с владением зданием, сооружением или земельным участком.

Договорная подсудность дает возможность сторонам изменять территориальную и альтернативную подсудности по взаимному соглашению, не затрагивая родовую и исключительную подсудности.

Если при подаче искового заявления обнаружится нарушение правил подсудности, то исковые материалы возвращаются заявителю. В других случаях (ст. 31 АПК РФ) дело может быть передано из одного арбитражного суда в другой, но того же уровня.

§ 5. ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Возбуждение дела в арбитражном суде возможно по инициативе юридических лиц, граждан-предпринимателей, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, прокурора, а также неюридических лиц и граждан, не имеющих статуса гражданина-предпринимателя, путем предъявления иска.

Форма и содержание искового заявления установлены в ст. 102 АПК РФ, несоблюдение которой влечет за собой возвращение исковых материалов арбитражным судом. К исковому заявлению обязательно должны быть приложены документы, свидетельствующие об отправке копий искового заявления по числу лиц, участвующих в деле, об уплате государственной пошлины, о соблюдении претензионного порядка¹, неприложение которых также влечет за собой возвращение исковых материалов.

Лицо, участвующее в деле, вправе дать отзыв на исковое заявление, который и направляется в срок, обеспечивающий получение отзыва ко дню рассмотрения дела, а также доказательства его отсылки другим лицам, участвующим в деле. Отзыв - это не что иное, как выраженная в письменной форме правовая позиция лица, участвующего в деле, относительно заявленных исковых требований. Непредставление отзыва не препятствует рассмотрению дела и не влечет за собой никаких штрафных санкций, кроме возможных невыгодных последствий, связанных с удовлетворением иска.

Арбитражный суд может отказать в приеме искового заявления (ст. 107 АПК РФ) или возвратить исковые материалы (ст. 108 АПК РФ)

¹ Действующее законодательство 1995 г. упразднило претензионный порядок за исключением споров с участием автомобильного, железнодорожного, внутри

водного транспорта, органов связи, а также для тех споров, где стороны предусмотрели этот порядок в заключенном между ними договоре.

463

: ами

Содержание этих статей связано с предпосылками и условиями осуществления права на предъявление иска. Несоблюдение предпосылок права на предъявление иска (ст. 107 АПК РФ) влечет за собой безусловный отказ в приеме искового заявления и препятствует вторичному обращению в арбитражный суд, хотя определение об отказе в принятии искового заявления и может быть обжаловано. Несоблюдение условий осуществления права на предъявление иска (ст. 108 АПК РФ) дает право арбитражному суду возвратить исковые материалы истцу для исправления допущенных нарушений (например, нет доказательства уплаты госпошлины) ¹. Возвращение искового заявления не препятствует вторичному обращению с ним в арбитражный суд в общем порядке после устранения допущенных нарушений. Определение о возвращении исковых материалов может быть обжаловано, и в случае его отмены исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Вопрос о приеме искового заявления и возбуждении дела, а также об отказе в принятии или возвращении исковых материалов решается арбитражным судом в течение 5 дней после принятия этих материалов канцелярией арбитражного суда, которые на следующий день после принятия распределяются между судьями председателем суда или его первым заместителем.

Чтобы исключить трудности или невозможность исполнения решения арбитражного суда, по заявлению лиц, участвующих в деле, на любой стадии арбитражного процесса суд может принять меры по обеспечению иска, предусмотренные ст. 76 АПК РФ. Правила и порядок обеспечения иска, его отмены, установленные в АПК РФ, аналогичны правилам и порядку обеспечения иска в ГПК РФ, за исключением штрафных санкций, установленных соответственно в ст. 76 АПК РФ и ст. 134 ГПК РФ.

В арбитражном процессе ответчик имеет те же способы защиты, какие имеет ответчик в гражданском процессе: возражения (материально-правовые и процессуально-правовые), зачет и встречный иск. Предъявление встречного иска урегулировано ст. 106 АПК РФ. Но следует иметь в виду, что предъявление встречного иска возможно лишь в суде первой инстанции. В противном случае ответчик может предъявить самостоятельный иск в новом судопроизводстве и займет соответственно положение истца.

Приняв исковое заявление, судья выносит определение о возбуждении дела, но содержание этого определения может быть изложено в определении

Вопросы, связанные с размером государственной пошлины в арбитражном суде, ее уплатой, а также с издержками по ведению дела в арбитражном суде, урегулированы в Федеральном законе «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О государственной пошлине»» от 24 ноября 1995 г. и АПК РФ (гл. 11).

464

нии о подготовке дела к судебному разбирательству (ч. 3 ст. 106 АПК РФ). В соответствии со ст. 113 АПК РФ в этом определении о подготовке указываются не только действия судьи по подготовке дела, но и по назначению дела к слушанию, а также время и место его проведения. Руководствуясь указанными выше статьями АПК РФ, арбитражный суд выносит, по сути, одно определение, которое направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Процессуальные действия по подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 112 АПК РФ) направлены на определение круга участников процесса по данному делу; определение круга доказательств, лежащих в обосновании правовой позиции лиц, участвующих в деле; уточнение нарушенных или оспариваемых прав сторон и той нормативной базы, на которой основываются материально-правовые отношения участников экономического спора; на организацию процесса дальнейшего движения дела. Перечень подготовительных действий не является исчерпывающим, арбитражный судья имеет право совершать и другие действия по подготовке дела, направленные на обеспечение правильного и своевременного разрешения спора.

Законодателем не определен срок на подготовку дела к судебному разбирательству, как это имеет место в гражданском процессе. Этот срок входит в общий срок рассмотрения дела в арбитражном суде.

Любое дело, подведомственное арбитражному суду, должно быть им рассмотрено с принятием по нему решения в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления искового заявления в арбитражный суд.

Судебное разбирательство в арбитражном суде состоит из трех частей: подготовительная, рассмотрение дела по существу (исследование доказательств), постановление и оглашение судебного решения. Нет судебных прений, но арбитражная судебная практика не исключает возможность выступления лиц, участвующих в деле, с разрешения председательствующего после завершения исследования доказательств перед объявлением о завершении рассмотрения дела по существу.

Всем ходом судебного разбирательства руководит председательствующий, если дело рассматривается коллегиально, или судья, если дело рассматривается единолично. Эти лица от имени суда имеют право объявлять предупреждение любому лицу, нарушающему порядок проведения заседания, а при повторном нарушении - удалять из зала заседания.

Судебное разбирательство в арбитражном суде имеет ряд особенностей. Так, вопрос об отводе (по основаниям ст. 16 АПК РФ) одного из судей при коллегиальном рассмотрении дела решается составом суда при отсутствии судьи, которому заявлен отвод. Вопрос об отводе судьи при единоличном рассмотрении дела или когда отвод заявлен двум судьям или всему судебному составу, решается председателем арбитражного суда или председателем судебной коллегии (ст. 20 АПК РФ). Участвующие в

лп<;

рассмотрении дел переводчик, эксперт и свидетели предупреждаются об уголовной ответственности за действия, предусмотренные в УК РФ в подготовительной части судебного разбирательства, после чего свидетели удаляются из зала заседания. Присутствующим в зале заседания предоставлено право делать письменные заметки, вести стенограмму и звукозапись. А с разрешения суда, рассматривающего дело, допускаются кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания по радио и телевидению (ч. 3 ст. 115 АПК РФ).

Порядок исследования доказательств установлен в ч. 1 ст. 117 АПК РФ, но арбитражный суд может изменять этот порядок применительно к каждому рассматриваемому им экономическому спору¹.

Закончив исследование доказательств, арбитражный суд постановляет решение в отдельной комнате² и оглашает его в зале судебного заседания.

Ход судебного заседания отражается в протоколе судебного заседания, ведение которого законодатель вменил в обязанность председательствующему либо одному из судей судебного состава. Правом ознакомления и принесения на него замечаний наделены все участники арбитражного процесса. Эти замечания ими могут быть принесены в трехдневный срок с момента его подписания. Принесенные замечания рассматриваются председательствующим, о принятии или отклонении которых он выносит определение (ст. 123 АПК РФ).

В арбитражном процессе действуют четыре института, связанных с судебным разбирательством: отложение дела, приостановление производства по делу, прекращение производства по делу и оставление иска без рассмотрения. Отложение дела возможно в случае неявки по уважительной причине кого-либо из лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса или вызвано необходимостью представления дополнительных доказательств (ст. 120 АПК РФ). Приостановление производства по делу возможно по основаниям ст. 81 АПК РФ (обязательное приостановление) и основаниям ст. 82 АПК РФ (факультативное приостановление). О приостановлении производства по делу выносится определение, которое подлежит обжалованию. А по устранению оснований, вызвавших приостановление производства по делу, выносится определение о возобновлении производства по делу как по инициативе арбитражного суда, так и по ходатайству лиц, участвующих в деле.

1 Доказательствам в арбитражном процессе посвящена гл 6 АПК РФ, правила которой во многом сходны с правилами аналогичной гл 6 ГПК РФ, но в силу специфики предмета судебной деятельности она имеет и ряд особенностей (это касается средств доказывания, процесса и предмета доказывания и ряда других)

Отдельная комната, по существу, является совещательной комнатой, как это имеет место в судах общей юрисдикции АПК РФ (ч 2 ст 124) охраняет тайну отдельной комнаты, но никаких последствий ее нарушения не предусматривает

466

Дело в арбитражном суде может заканчиваться без вынесения судебного решения путем вынесения определения о прекращении производства по делу или определения об оставлении иска без рассмотрения, которые отличаются друг от друга как по основаниям (ст. 85 и 87 АПК РФ), так и по юридическим последствиям. В случае прекращения производства по делу вторичное обращение в арбитражный суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается. А устранение обстоятельств, вызвавших оставление иска без рассмотрения, не лишает истца права вновь предъявить иск в арбитражный суд.

В обоих случаях выносятся определения, которые содержат не только основания их принятия, но и разрешение вопроса о судебных расходах и возврате государственной пошлины из бюджета. И то и другое определение может быть обжаловано лицами, участвующими в деле (ст. 86 и 88 АПК РФ).

К числу правовых актов, принимаемых арбитражным судом первой инстанции, относятся решения и определения. Решение арбитражного суда - это постановление арбитражного суда, которым разрешается материально-правовой спор и устанавливаются взаимные права и обязанности сторон в спорном материальном правоотношении. Решение принимается как при полном, так и при частичном удовлетворении исковых требований, в нем дается ответ как по первоначальному, так и по встречному искам. Оно выносится от имени Российской Федерации и направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом или вручается под расписку в пятидневный срок со дня его принятия.

Решение арбитражного суда состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной (ч. 2 ст. 127 АПК РФ), из которых наиболее важной является резолютивная часть, которая содержит вывод об удовлетворении или отказе в иске полностью или частично, указание на распределение судебных расходов и в которой устанавливается порядок исполнения или принимаются меры к обеспечению исполнения решения. Если составление мотивировочной части судебного решения может быть отложено на срок не более трех дней, в исключительных случаях и по особо сложным делам, то резолютивная часть объявляется в том же заседании, в котором закончилось разбирательство дела. Одновременно председательствующий объявляет, когда лица, участвующие в деле, могут ознакомиться с мотивировочной частью решения¹, и во всех случаях разъясняет порядок обжалования.

1 Дата ознакомления с мотивировочной частью судебного решения должна быть отражена в протоколе судебного заседания (п 14 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции» от 31 октября 1996 г № 13 / Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ 1997 № 1)

467

Исходя из сути разрешенного спора, резолютивная часть решения может иметь и ряд особенностей. Так, при взыскании денежных средств указывается их общий размер с отдельным определением основной задолженности, убытков и неустойки (штрафа, пени), а при присуждении имущества указывается наименование имущества, подлежащего передаче, его стоимость и место нахождения. По преддоговорному спору о заключении или изменении договора дается ответ по каждому спорному условию договора, а по спору о понуждении заключить договор указываются условия, на которых стороны обязаны заключить договор. В ст. 129, 131, 132, 133 АПК РФ указывается еще на ряд особенностей резолютивной части решения арбитражного суда по ряду экономических споров.

К решению арбитражного суда предъявляются те же требования, что к решению суда общей юрисдикции (законность, обоснованность, безусловность, неальтернативность и полнота). Решение вступает в законную силу по истечении одного месяца со дня его принятия, а в случае подачи апелляционной жалобы, если оно не отменено, - с момента вынесения постановления апелляционной инстанции (решения ВАС РФ вступают в законную силу с момента их принятия). Решения о признании недействительности актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, а также определения о прекращении производства по делу в связи с заключением мирового соглашения подлежат немедленному исполнению после их принятия и оглашения (ч. 2 ст. 135 АПК РФ). Вступив в законную силу, решения арбитражного суда приобретают те же свойства, что и решение суда общей юрисдикции (неопровержимость, исключительность, обязательность и преюдициальность).

Арбитражный суд вправе, не меняя содержания вынесенного решения, исправить допущенные в нем арифметические ошибки, опiski и опечатки, разъяснить решение, если имеются неясности по его исполнению, а также вынести дополнительное решение по правилам ст. 138 и 139 АПК РФ.

В связи и по ходу рассмотрения дела арбитражный суд выносит определения как в виде отдельного процессуального документа, так и в устной форме с занесением их содержания в протокол судебного заседания (ст. 140 АПК РФ). Обнаружив при разрешении спора нарушения законов и иных нормативных актов в деятельности организации, государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа, должностного лица или гражданина, арбитражный суд вправе вынести частное определение, которое направляется в адрес нарушителя с обязанностью дать ответ арбитражному суду в месячный срок о принятых мерах по исправлению допущенных нарушений. Частное определение может быть обжаловано, но никаких санкций за непредставление ответа или представление неудовлетворительного ответа законодателем не предусмотрено.

468

§ 6. ПЕРЕСМОТР ПОСТАНОВЛЕНИИ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ

Постановления, вынесенные арбитражными судами, могут быть пересмотрены вышестоящими судами на предмет их законности и обоснованности. АПК РФ 1995 г. предусматривает возможность их пересмотра в апелляционном, кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Пересмотр в апелляционном порядке возможен на решения и определения арбитражного суда первой инстанции, не вступившие в законную силу. Пересмотр во всех остальных случаях возможен на постановления нижестоящих арбитражных судов, вступившие в законную силу.

Суть апелляции состоит в новом рассмотрении дела по существу с исследованием новых, представленных в апелляционную инстанцию доказательств, и вынесении на этой основе судебного решения, которое может менять решение суда первой инстанции не только в части, но и полностью.

Апелляционная жалоба, реквизиты которой указаны в ст. 148 АПК РФ, подается в апелляционную инстанцию того арбитражного суда, который вынес решение по первой инстанции, лицами, участвующими в деле, а также лицами, не привлеченными к участию в деле, относительно которых арбитражный суд принял решение об их правах и обязанностях¹ в течение одного месяца с момента вынесения решения², и в такой же срок она должна быть рассмотрена апелляционной инстанцией³.

Апелляционная жалоба может быть возвращена заявителю по основаниям, указанным в ст. 151 АПК РФ, а о ее принятии выносится определение, в котором указываются место и время рассмотрения апелляционной жалобы, а также фамилия председателя судебного состава, который будет рассматривать апелляционную жалобу.

Апелляционная жалоба рассматривается арбитражным судом как по имеющимся в деле, так и по дополнительно представленным доказательствам в полном объеме с точки зрения как законности, так и обоснованности решения суда первой инстанции, но только в пределах тех иско

i;

' Пункт 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 19 июня 1997 г. № 11 «О применении Арбитражного процессуального кодекса РФ при рассмотрении дел в апелляционной инстанции». // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1997. № 12.

2 Течение этого срока начинается с момента вынесения решения Б окончательной форме, т.е. содержащей все его четыре части.

3 По получении копии апелляционной жалобы другие лица, участвующие в деле, вправе направить отзыв на жалобу как в апелляционную инстанцию, так и всем другим лицам, участвующим в деле (ст. 150 АПК РФ)

469

вых требований, которые были предметом рассмотрения суда первой инстанции. Дополнительно представленные доказательства принимаются к рассмотрению апелляционной инстанцией только в том случае, если представивший их заявитель докажет, что они не могли быть представлены в суд первой инстанции по не зависящим от него причинам.

При решении вопроса о принятии дополнительных доказательств принимаются во внимание объяснения заявителя о причинах непредставления этих доказательств в суде первой инстанции, о необходимости их представления в суд апелляционной инстанции, а также относимость доказательств к обстоятельствам, имеющим значение для правильного разрешения спора. Дополнительные доказательства могут быть не приняты судом апелляционной инстанции, если будет установлено, что заинтересованное лицо в суде первой инстанции вело себя недобросовестно и не представило эти доказательства с целью затянуть процесс.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы апелляционная инстанция может: оставить решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу без удовлетворения; отменить решение полностью или в части и принять новое решение; изменить решение; отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или в части. Основаниями к отмене или изменению решения являются его необоснованность или незаконность (ч. 1, 2 ст. 158 АПК РФ). Нарушение норм процессуального права является в любом случае основанием к отмене решения арбитражного суда первой инстанции (ч. 3 ст. 158 АПК РФ).

Кассационное производство осуществляется федеральными арбитражными судами округов по кассационным жалобам лиц, участвующих в деле, либо после апелляции, либо в связи с пропуском срока на апелляционное обжалование. Кассационная жалоба подается через арбитражный суд субъекта Федерации, который, приняв и зарегистрировав жалобу, обязан направить ее в ФАСО вместе с делом в пятидневный срок с момента ее поступления.

Кассационная жалоба содержит те же реквизиты, что и апелляционная жалоба (ч. 1 ст. 165 АПК РФ), с тем исключением, что заявитель не может в ней ссылаться на недоказанность обстоятельств дела или отсутствие изложенных в решении или постановлении выводов о фактических взаимоотношениях лиц, участвующих в деле. Но заявитель должен обязательно указать в жалобе на то, в чем заключается нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права. Кассационная жалоба может быть возвращена заявителю по основаниям ст. 168 АПК РФ, на нее другими лицами, участвующими в деле, может быть направлен отзыв в кассационный суд и другим лицам, участвующим в деле. Заявитель может отказаться от жалобы, отказ от которой регулируется ст. 172 АПК РФ.

470

О времени и месте рассмотрения кассационной жалобы ФАСО выносит определение, и по ходатайству лиц, участвующих в деле, он вправе приостановить исполнение постановлений, принятых в первой и апелляционной инстанциях.

Кассационная жалоба рассматривается в месячный срок со дня ее поступления вместе с делом в ФАСО, по результатам рассмотрения которой последний вправе: оставить одно из принятых постановлений арбитражного суда субъекта Федерации без изменения, а жалобу без удовлетворения; отменить постановление этого суда полностью или в части и принять новое решение; изменить решение арбитражного субъекта Федерации; отменить постановление этого суда полностью или частично и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения; оставить в силе одно из ранее принятых постановлений: либо решение суда первой инстанции, либо апелляционной инстанции.

Кроме того, законодатель предоставил ФАСО право «отменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции и передать дело на новое рассмотрение в инстанцию арбитражного суда, решение или постановление которой отменено, если принятое решение или постановление недостаточно обосновано». Но это полномочие находится в прямом противоречии со ст. 174 АПК РФ, где пределы рассмотрения кассационной жалобы ограничены проверкой только законности вынесенного постановления, т.е. проверкой правильности применения и толкования норм материального и процессуального права арбитражным судом первой или апелляционной инстанции'.

Основанием к отмене любого постановления нижестоящих арбитражных судов в кассационной инстанции служат и нарушения норм процессуального права (ч. 3 ст. 176 АПК РФ). Эти основания аналогичны ч. 3 ст. 158 АПК РФ с той лишь разницей, что кассационный суд вправе отменить любое постановление, если в нем отсутствует ссылка на закон или иной нормативный правовой акт, которым руководствовался арбитражный суд при принятии им постановления.

Передавая дело на новое рассмотрение, кассационный суд может дать указания суду, которому предстоит вновь рассмотреть дело. Эти указания являются для последнего обязательными, но ФАСО не имеет права предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного

' ВАС РФ в своих разъяснениях занял другую позицию, состоящую в том, что необоснованность судебного решения имеющимся в материалах дела доказательствами дает достаточное основание для вывода о незаконности такого решения, а следовательно, и для его отмены. Другое дело, что кассационная инстанция, действительно, не вправе давать переоценку имеющимся в деле доказательствам, на которых суд первой инстанции или апелляционной инстанции основал свои судебные акты. (См.: Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации. М., 1997. Вступительная статья.)

471

доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение должно быть принято при новом рассмотрении дела (ст. 178 АПК РФ).

Вступившие в законную силу постановления всех арбитражных судов РФ могут быть пересмотрены в порядке надзора по протестам:

председателя ВАС РФ и Генерального прокурора РФ - на решения и постановления любого арбитражного суда РФ, за исключением постановлений Президиума ВАС РФ;

заместителя председателя ВАС РФ и заместителя Генпрокурора РФ -на решения и постановления любого арбитражного суда РФ, за исключением решений и постановлений ВАС РФ.

Средством для возбуждения надзорного производства является заявление о принесении протеста, которое подается лицами, участвующими в деле, одному из вышеуказанных должностных лиц ВАС и Генпрокуратуры РФ. Должностное лицо¹, получившее заявление, вправе истребовать из соответствующего арбитражного суда дело для решения вопроса о наличии оснований для принесения протеста. При отсутствии таких оснований должностное лицо извещает заявителя, а при наличии их направляет протест вместе с делом в Президиум ВАС РФ. До начала рассмотрения протеста он может быть отозван, о чем извещаются лица, участвующие в деле.

На заседании Президиума ВАС РФ заслушивается доклад об обстоятельствах дела и доводах протеста, а также объяснения лиц, участвующих в деле, неявка которых не препятствует рассмотрению протеста. Ни срок на подачу заявления с просьбой о принесении протеста, ни срок на его принесение, ни срок рассмотрения протеста в АПК РФ не урегулированы. Законодатель лишь ввел правило, по которому надзорное производство может быть возбуждено только после рассмотрения дела в апелляционной или кассационной инстанции (ч. 1 ст. 185 АПК РФ).

Президиум ВАС РФ рассматривает дело по принесенному протесту с точки зрения его обоснованности и законности. Полномочия Президиума ВАС РФ установлены в ст. 187 АПК РФ, одним

из которых является его право выносить новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение. Это полномочие означает, что Президиум ВАС РФ является высшей судебной инстанцией, окончательно разрешающей тот или иной экономический спор.

В случае передачи дела на новое рассмотрение Президиум ВАС РФ имеет право дать указания суду, которому передано дело (ст. 190 АПК РФ).

1 Правом на приостановление исполнения решения или постановления, на которые приносится протест, обладают только председатель ВАС РФ и его заместитель.

472

Заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 192 АПК РФ) подается в тот арбитражный суд, который вынес соответствующее решение, постановление или определение, лицами, участвующими в деле, в срок не позднее месяца со дня открытия таких обстоятельств. При пропуске срока на подачу заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам и отсутствии ходатайства о его восстановлении, при непредставлении доказательств направления копий заявления и приложенных к нему документов лицам, участвующим в деле, заявление возвращается заявителю, но может быть им обжаловано.

Заявление рассматривается в месячный срок со дня его подачи, о чем извещаются как сам заявитель, так и другие лица, участвующие в деле, определением арбитражного суда, но их неявка не препятствует рассмотрению заявления.

Рассмотрев заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам, арбитражный суд либо удовлетворяет заявление и отменяет ранее принятый судебный акт, либо отказывает в пересмотре. В первом случае дело рассматривается вновь по правилам АПК РФ, а во втором заявитель имеет право обжаловать отказ в пересмотре.

§ 7. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

Действующий АПК РФ содержит правила, регулирующие участие в арбитражном процессе иностранных организаций, иностранных граждан и лиц без гражданства (иностранных лиц), осуществляющих предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации. Все иностранные лица пользуются равными процессуальными правами и выполняют равные процессуальные обязанности наряду с организациями и гражданами РФ. Ограничение иностранных лиц в их процессуальных правах и обязанностях возможно лишь как ответная мера на ограничения другого государства, установленные в отношении организаций и граждан Российской Федерации.

Арбитражные суды РФ рассматривают дела с участием иностранных лиц, если иностранное лицо-ответчик находится или имеет место жительства на территории РФ. Статья 212 АПК РФ в ч. 2 определяет круг дел с участием иностранных лиц, подведомственных арбитражным судам РФ, который носит исчерпывающий характер. Рассмотрение споров с участием иностранных лиц в арбитражных судах РФ возможно также, если имеется соглашение о передаче спора с участием иностранного лица арбитражному суду РФ или в заключенном между субъектами договоре предусмотрена арбитражная оговорка о передаче спора с участием иностранного лица на рассмотрение арбитражного суда РФ.

473

Арбитражные суды РФ могут рассматривать и иски, заявленные иностранному государству: привлечение его в качестве третьего лица к участию в деле, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории РФ, а также принятие к иностранному государству других мер по обеспечению иска, обращение взыскания на это имущество при принудительном исполнении решения арбитражного суда. Но все эти действия допускаются лишь с согласия компетентных органов¹ соответствующего иностранного государства, если иное не предусмотрено федеральными законами или международными договорами Российской Федерации с иностранными государствами².

Судопроизводство по делам с участием иностранных лиц производится по правилам АПК РФ за двумя изъятиями:

1. Если компетентный суд иностранного государства (т.е. суд, уполномоченный законами этого государства рассматривать аналогичные экономические споры, входящие в компетенцию арбитражных судов РФ) принял к своему производству заявленный спор между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям или принял решение, вступившее в законную силу по тождественному иску, арбитражный суд РФ прекращает производство по делу или оставляет иск без рассмотрения. Это возможно лишь в том случае, если будущее и принятое решение компетентным судом иностранного

государства подлежит признанию и исполнению на территории РФ, либо заявленный спор не относится к исключительной компетенции арбитражных судов РФ (ч. 1 и 2 ст. 214 АПК РФ).

2. Арбитражные суды РФ не исполняют переданные им судебные поручения судов иностранных государств о выполнении отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других документов, получение письменных доказательств, производство экспертизы, осмотр на месте и др.), если это поручение не входит в компетенцию арбитражного суда Российской Федерации, противоречит суверенитету РФ или угрожает ее безопасности.

Арбитражный суд РФ может (ч. 5 ст. 11, ст. 12 АПК РФ) применять нормы иностранного права, установив существование и содержание таких норм, с их толкованием и применением в соответствующем иностранном государстве. Если существование и содержание норм иностранного права, несмотря на все предпринятые меры к их установлению (обращение в компетентные органы и организации РФ и за границей, привлечение специалистов), не установлены арбитражным судом РФ, он применяет соответствующие нормы права Российской Федерации.

¹ Компетентными органами следует признать исполнительно-распорядительный орган иностранного государства.

2 Судебный иммунитет международных организаций определяется федеральными законами и международными договорами РФ.

Глава XXV. ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ

§ 1. ОСОБЕННОСТИ И ВИДЫ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, судом общей юрисдикции, арбитражным судом или третейским судом (п. 1 ст. 11). Тем самым третейский суд отнесен законом к числу юрисдикционных органов, т.е. органов, разрешающих споры юридического характера¹.

Третейский суд обладает существенной спецификой по сравнению с судом общей юрисдикции и арбитражным судом. Как суд общей юрисдикции, так и арбитражный суд являются государственными органами. В отличие от этого третейский суд имеет не государственную, а общественную природу. И хотя его деятельность регламентируется законом, соответствующие нормы гораздо менее детальны, чем те, которые относятся к государственным судам, соответственно в третейском судопроизводстве целый ряд процессуальных вопросов может регулироваться спорящими сторонами.

¹ Можно встретить мнение, согласно которому деятельность третейских судов рассматривается как оказание гражданско-правовых услуг. Основываясь на таком подходе, государственная налоговая инспекция одного из районов г. Москвы потребовала от Торгово-промышленной палаты Российской Федерации внесение налога на добавленную стоимость с полученной ТПП суммы арбитражного сбора, который ГНИ расценила как форму оплаты услуг по разрешению Международным коммерческим арбитражным судом гражданско-правовых споров.

Считая подобную трактовку юрисдикционной деятельности МКАС неправильной, ТПП обратилась в арбитражный суд г. Москвы с иском о признании акта ГНИ не соответствующим закону. Арбитражный суд вынес решение об отказе в иске. ТПП обжаловала решение в апелляционную инстанцию, которая своим постановлением от 26 июня 1995 г. (дело № 12-30) отменила решение суда первой инстанции и удовлетворила иск. ГНИ обратилась в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации с заявлением о принесении протеста в порядке надзора на упомянутое постановление кассационной инстанции.

В принесении протеста было отказано на том основании, что деятельность МКАС по разрешению споров, относящихся к его юрисдикции, основана на законе «О международном коммерческом арбитраже» и по существу представляет собой деятельность по отправлению правосудия. Она поэтому не может считаться оказанием услуг и соответственно не подлежит обложению налогом на добавленную стоимость (см.: Скородумов Е Третейские суды, налоги и страховые сборы. // Приложение к журналу «Хозяйство и право» 1999. № 9. С. 41).

47S

Эта более активная роль спорящих сторон в третейском суде состоит в следующем.

Во-первых, сама передача спора на разрешение третейского суда осуществима не иначе как по соглашению сторон. Во-вторых, состав третейского суда полностью или в значительной мере формируется сторонами, которые, таким образом, располагают возможностью передать спор на

разрешение специалистов, являющихся, по их мнению, наиболее компетентными в соответствующей области. В-третьих, стороны могут в известных пределах устанавливать правила, регламентирующие порядок разрешения возникшего между ними спора.

Кроме того, третейские суды (в отличие от государственных) не имеют многозвенной структуры, а значит, и инстанций, куда можно было бы обжаловать решение. Это позволяет третейским судам рассматривать дела в течение сравнительно коротких сроков.

Есть и еще одно отличие третейских судов от государственных. В государственных судах разбирательство дел, как правило, открытое. Третейские суды, напротив, проводят слушание в закрытых заседаниях, так что лица, не участвующие в процессе, могут присутствовать в заседании суда лишь с разрешения третейских судей и с согласия сторон. Отмеченная конфиденциальность третейского судопроизводства весьма привлекательна, поскольку многие фирмы, проявляющие повышенную заботу о своей деловой репутации, предпочитают разрешать споры со своими контрагентами без излишней огласки.

Отмеченные факторы в сочетании с неизбежным в условиях рыночной экономики ростом числа гражданско-правовых сделок и связанных с ними разногласий обуславливают востребованность третейских судов на современном этапе. Если 10-15 лет тому назад в нашей стране было два активно действовавших третейских суда: Внешнеторговая арбитражная комиссия (сейчас - Международный коммерческий арбитражный суд) и Морская арбитражная комиссия, оба форума - при Торгово-промышленной палате СССР, то в настоящее время в России действуют около 100 третейских судов¹.

Третейские суды существуют в двух разновидностях с организационной точки зрения: они могут создаваться *ad hoc*, т.е. для разрешения конкретного спора, либо функционировать на постоянной основе. Третейские суды *ad hoc* образуются сторонами. Постоянно действующие (институционные) суды могут учреждаться различными организациями: торговыми

1 См.: Выступление Президента ТПП РФ С.А. Смирнова на Первой всероссийской конференции о третейском разбирательстве споров (в кн: Первая всероссийская конференция о третейском разбирательстве споров. Перспективы развития. Практика. Исполнение решений. Москва, 16-17 июня 1998 г. Стенографический отчет. Москва. 1999. С. 6).

476

палатами, биржами, объединениями, предприятиями и т.д. Таковы, например, Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, Арбитражная комиссия при Московской товарной бирже, постоянно действующий третейский суд Межреспубликанского акционерного общества «Легпромсырьё» и др.

Основными нормативными актами, регулирующими порядок деятельности третейских судов, являются, в частности, Положение о третейском суде (Приложение № 3 к ГПК РСФСР 1964 г.), Закон Российской Федерации «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г., (разработанный на основе Модельного закона, принятого комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНИСТРАЛ) 21 июня 1985 г. и одобренного Генеральной Ассамблеей ООН), Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров, утвержденное постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 24 июня 1992 г. Процедура разрешения споров и иные связанные с этим вопросы работы каждого постоянно действующего третейского суда регламентируются правилами, утверждаемыми организацией, при которой образован соответствующий суд.

Упомянутые выше нормативные акты содержат правила, определяющие подведомственность третейских судов.

Так, согласно Положению о третейском суде (Приложение № 3 к ГПК) граждане могут передать на рассмотрение третейского суда любой возникший между ними спор, за исключением споров, вытекающих из трудовых и семейных отношений.

Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров относит к компетенции третейского суда гражданско-правовые споры, подведомственные арбитражным судам в соответствии с Законом Российской Федерации «Об арбитражном суде»² и Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, межгосударственными соглашениями и международными договорами (ст. 1).

Согласно Положению о Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации он может рассматривать «споры из договорных и других

гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон находится за границей, а также споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и

1 В настоящее время - Федеральный конституционный закон Российской Федерации «Об арбитражных судах Российской Федерации» от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ

477

организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации» (п. 2).

Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации «разрешает споры, которые вытекают из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающих из торгового мореплавания, независимо от того, являются ли сторонами таких отношений субъекты российского и иностранного либо только российского или только иностранного права» (п. 2 Положения).

§ 2. СОГЛАШЕНИЕ О ПЕРЕДАЧЕ СПОРА В ТРЕТЕЙСКИЙ СУД

Как уже отмечалось, споры передаются на разрешение третейского суда по соглашению сторон, именуемому в ГПК третейской записью (ч. 2 ст. 1 Приложения № 3). На основании действующего законодательства можно констатировать следующие условия действительности этого соглашения:

- 1) наличие у сторон процессуальной дееспособности;
- 2) соблюдение подведомственности третейского суда;
- 3) письменная форма.

Так, передать спор на рассмотрение третейского суда, предусмотренного Приложением № 3 к ГПК, могут любые граждане, достигшие совершеннолетия.

Иначе обстоит дело с возможностью обратиться в третейский суд для разрешения экономических споров. Выше уже обращалось внимание на то, что данный суд призван разрешать гражданско-правовые споры, подведомственные арбитражным судам. В соответствии со ст. 22 Арбитражного процессуального кодекса от 5 мая 1995 г. обращаться в арбитражные суды для разрешения экономических споров могут наряду с организациями (юридическими лицами) также граждане-предприниматели. Это означает, что как в арбитражный суд, так и в третейский суд для разрешения экономических споров гражданин может обратиться при условии, если он в установленном порядке зарегистрирован в качестве предпринимателя.

Как явствует из названия и текста Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров, он может разрешать лишь гражданско-правовые споры, отнесенные к компетенции арбитражного суда. Об этом же сказано в ст. 23 АПК РФ. Следовательно, споры в сфере управления, подведомственные арбитражному суду, третейским судом рассматриваться не должны. Ввиду императивного характера данной нормы третейский суд не вправе разрешать такого рода споры даже при наличии согласия их участников.

478

1 *

]

Далее, соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда должно быть заключено в письменной форме. При этом Положение о третейском суде (Приложение № 3 к ГПК) ограничивается самой общей формулировкой. Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров уточняет, что соглашение может быть оформлено как единым документом, подписанным сторонами, так и «путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование такого соглашения» (ч. 2 ст. 3). Закон о международном коммерческом арбитраже (вслед за Модельным законом ЮНСИТРАЛ) допускает заключение соглашения посредством «обмена иском заявлением и отзывом на иск, в котором одна из сторон утверждает о наличии соглашения, а другая против этого не возражает» (п 2 ст 7).

Письменная форма соглашения предусмотрена также Нью-Йоркской конвенцией о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. (ст. 7). Из этой же идеи в принципе исходит заключенная в Женеве в 1961 г. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже, содержащая, впрочем, оговорку о том, что письменная форма необязательна, если национальное законодательство соответствующих государств не требует этой формы для арбитражного соглашения (п.

2 (а) ст. 1). Иными словами, Женевская конвенция не исключает арбитражные соглашения и в устной форме.

Совершенно ясно, однако, что в случае спора могут возникнуть проблемы с доказыванием факта наличия такого соглашения. Не случайно законы иностранных государств об арбитражных (третейских) судах¹ предписывают заключать арбитражные соглашения в письменной форме (см., например, ст. 2 Федерального закона США «Об арбитраже» 1925 г., ст. 5 Английского закона «Об арбитраже» 1996 г., ст. 178 Швейцарского федерального закона «О международном частном праве»).

Соглашение, заключенное с учетом упомянутых правил, приобретает юридическую силу, а будучи оформлено как часть контракта - известную независимость по отношению к последнему в том смысле, что даже если контракт недействителен, условие о рассмотрении связанных с ним споров третейским судом сохраняет свою обязательность (см. ч. 4 ст. 3 Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров).

Отмеченная самостоятельность такого соглашения объясняется спецификой его содержания. Соглашение (как заключенное отдельно, так и

¹ В переводе с английского языка словосочетание «arbitration court» означает именно «третейский суд», который не следует смешивать с функционирующими в нашей стране арбитражными судами как государственными судами для разрешения экономических споров

479

инкорпорированное в контракт) регулирует не материально-правовые, а чисто процессуальные вопросы, и потому любой спор гражданско-правового характера (касается ли он действительности контракта либо его исполнения) должен разрешаться в порядке, предусмотренном упомянутым соглашением.

Юридическая сила соглашения о передаче спора на рассмотрение третейского суда заключается также в том, что соответствующий спор не подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции, который в таком случае отказывает в принятии искового заявления (см. п. 6 ст. 129 ГПК), а если упомянутое соглашение заключено на более поздней стадии - прекращает производство по делу (п. 7 ст. 219 ГПК).

Арбитражный суд в аналогичной ситуации оставляет иск без рассмотрения, если «возможность обращения к третейскому суду не утрачена и если ответчик, возражающий против рассмотрения дела в арбитражном суде, не позднее своего первого заявления по существу спора заявит ходатайство о передаче спора на разрешение третейского суда» (п. 2 ст. 87 АПК).

Установив, например, что это ходатайство было впервые заявлено ответчиком в апелляционной жалобе на решение арбитражного суда первой инстанции, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ признал, что арбитражный суд на законном основании рассмотрел дело по существу¹.

Такая позиция Высшего Арбитражного Суда РФ в полной мере соответствует приведенному правилу п. 2 ст. 87 АПК, а ее теоретическое обоснование состоит в следующем.

Если, невзирая на наличие заключенного между сторонами соглашения о передаче спора в третейский суд, истец направляет исковое заявление в арбитражный суд, а ответчик представляет в тот же суд свой отзыв по существу спора, следует полагать, что упомянутыми конклюдентными действиями стороны расторгли согласованную ранее третейскую оговорку, вследствие чего данный спор относится к подведомственности арбитражного суда.

Арбитражный суд компетентен рассмотреть спор и тогда, когда третейская оговорка составлена в такой формулировке, которая не позволяет идентифицировать избранный сторонами третейский суд. Так, в одном из дел истец обратился в арбитражный суд с иском о признании недействительным договора, содержащего третейскую оговорку. Ответчик в своих возражениях настаивал на передаче спора в третейский суд. Вместе с тем ни истец, ни ответчик не смогли конкретизировать содержание упомянутой оговорки и уточнить, какой именно третейский суд они имели в виду.

¹ См: Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1997. № 3 С. 89

480

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ отметил, что при изложенных обстоятельствах арбитражный суд обоснованно рассмотрел спор по существу¹.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ также исходит из того, что при наличии соглашения спорящих сторон о передаче разногласий на разрешение третейского суда арбитражный суд вправе рассматривать подведомственный ему спор, если иск предъявлен в надлежащий арбитражный суд субъекта Российской Федерации и ответчик не заявляет ходатайства о передаче спора в третейский суд

до своего первого заявления по существу спора (см. ч. 2 п. 9 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам арбитражного процесса») 2.

Иногда предметом спора оказывается вопрос о том, сохраняет ли силу арбитражная оговорка в случае перемены лиц в обязательстве, к которому она относится, в частности, при суброгации. Основанием для сомнений может послужить отмеченная выше известная независимость арбитражной оговорки по отношению к содержащему ее контракту.

Упомянутую независимость не следует, однако, переоценивать, поскольку она проявляется в единственной ситуации: когда нужно установить, подведомствен ли связанный с договором спор третейскому суду. При этом такая подведомственность (при условии, если арбитражная оговорка имеет юридическую силу) не устраняется фактом недействительности того договора, которым она предусмотрена.

То же обстоятельство, что арбитражная оговорка регулирует аспекты гражданского процессуального (а не материального) права, в данном слу

1 См: Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1998 №4. С. 51-52.

2 На практике подчас встречаются ситуации, когда при предъявлении в государственном арбитражном суде иска, возникшего из обязательства с пассивной множественностью (т. е. с множественностью лиц на стороне должника), один ответчик со ссылкой на арбитражную оговорку в контракте заявляет ходатайство о передаче дела в третейский суд, а остальные не возражают против рассмотрения дела в государственном суде. Достаточно ли одного такого ходатайства для того, чтобы арбитражный суд оставил иск без рассмотрения, или подобное ходатайство должно быть заявлено всеми ответчиками?7

При ответе на этот вопрос следует учитывать, что третейская (арбитражная) оговорка представляет собой соглашение, обязательное для всех его участников. Как его заключение, так и изменение и расторжение допустимы не иначе как с их общего согласия.

Если кредитор и некоторые из должников решили вопреки третейской оговорке обратиться в государственный арбитражный суд, а хотя бы один должник настаивает на рассмотрении спора в третейском суде, юридически это означает попытку расторжения договора, невзирая на возражения одного из его участников, что в принципе недопустимо. Вот почему соответствующее ходатайство одного из ответчиков необходимо и достаточно для оставления арбитражным судом иска без рассмотрения.

481

чае юридически безразлично. Договоры нередко содержат условия о правах и обязанностях сторон по совершению действий, регулируемых нормами не гражданского, а иных отраслей права. Например, в договорах купли-продажи объектов недвижимого имущества обычно регламентируются права и обязанности покупателя и продавца по государственной регистрации как самого договора (в предусмотренных законом случаях), так и перехода права собственности на недвижимость.

Поскольку такая регистрация осуществляется органом государственной власти, связанные с нею действия осуществляются в рамках административных, а не гражданских правоотношений. Не подлежит сомнению и то, что при перемене лиц в обязательстве, возникшем из этого договора, к новым его участникам переходят в порядке правопреемства и права (обязанности), связанные с государственной регистрацией недвижимости.

Необходимо обратить внимание на то, что в силу ст. 384 ГК РФ в случае перемены лиц в обязательстве (если иное не предусмотрено законом и договором) «право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права». Применительно к суброгации в законе особо отмечается, что «перешедшее к страховщику право требования осуществляется им с соблюдением правил, регулирующих отношения между страхователем (выгодоприобретателем) и лицом, ответственным за убытки» (п. 2 ст. 965 ГК РФ).

С учетом изложенного выше есть все основания полагать, что смыслом приведенных норм ГК охватываются условия и правила безотносительно к отраслевой принадлежности юридических норм, которыми они регулируются.

Таким образом, перемена лиц в обязательстве влечет правопреемство и в отношении условий, содержащихся в относящейся к этому обязательству арбитражной оговорке.

Исключение из этого правила касается случаев, когда арбитражной оговоркой предусмотрен третейский суд, доступ в который ограничен по субъектному составу (например, третейский суд при какой-либо бирже, согласно регламенту которого он разрешает споры только между членами данной биржи)

Если в результате перемены лиц в обязательстве его стороной оказывается лицо, не являющееся членом этой биржи, такая арбитражная оговорка на него не распространяется.

§ 3. ПОРЯДОК ФОРМИРОВАНИЯ СОСТАВА ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Прежде всего возникает вопрос о том, кто может выступать в качестве третейского судьи. Если речь идет о третейском суде *ad hoc*, стороны

482

вправе назначить судьями любых лиц по своему усмотрению, но, разумеется, с учетом соответствующих (впрочем, весьма немногочисленных) норм. Так, например, согласно Положению о третейском суде (Приложение № 3 к ГПК) членами третейского суда не могут быть лица: 1) не достигшие совершеннолетия, 2) состоящие под опекой и попечительством, 3) лишенные по приговору суда права занимать должности в органах суда и прокуратуры или заниматься адвокатской деятельностью в течение срока, указанного в приговоре; 4) привлеченные к уголовной ответственности.

Что касается постоянно действующих (институционных) третейских судов, то каждый из них обычно имеет список судей или арбитров, утверждаемый организацией, при которой суд образован, и стороны, как правило, назначают судей из числа лиц, фигурирующих в упомянутом списке

Это условие, впрочем, не является обязательным. Арбитром в принципе может быть назначено любое лицо, удовлетворяющее одновременно двум следующим требованиям: 1) компетентность в той области, к которой относится спор, и 2) беспристрастность и независимость от участников спора.

Обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии у арбитра необходимой квалификации либо вызывающие обоснованные сомнения в его беспристрастности и независимости (в частности, если можно предположить, что он лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе дела), служат основанием для отвода арбитра по заявлению любой из сторон.

Судебное присутствие для рассмотрения конкретного спора может по соглашению сторон состоять из одного или нескольких судей, при этом нередко оговаривается, что их число должно быть нечетным (см., например, п. 4 Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров). В ряде нормативных актов содержится диспозитивная норма, в силу которой третейский суд образуется в составе трех судей; каждая сторона назначает одного судью, а двое назначенных таким образом судей назначают третьего (см., например, п. 3 ст. 11 Закона о международном коммерческом арбитраже; ч. 3 ст. 5 Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров).

Иногда предусматриваются специальные правила на случай, если формирование состава суда не будет завершено в течение определенного срока. Тогда судьи назначаются организацией, при которой существует постоянно действующий третейский суд. Например, применительно к Международному коммерческому арбитражу при ТПП РФ эти функции возложены на президента ТПП (см. п. 1 ст. 6, п. 3 ст. 11 Закона о между>народном коммерческом арбитраже).

В случае, когда судья оказывается юридически или фактически неспособным выполнять свои функции, его полномочия прекращаются по его заявлению или по соглашению сторон. Выбывший судья заменяется другим, назначаемым в соответствии с правилами, которые применялись к

483

назначению заменяемого судьи (см. ст. 14-15 Закона о международном коммерческом арбитраже, ст. 6-7 Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров).

§ 4. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ

Процедура разбирательства дел в третейских судах в значительной мере может определяться самими сторонами, хотя пределы их усмотрения неодинаковы в постоянно действующих судах, с одной стороны, и в судах *ad hoc* - с другой.

В постоянно действующих судах упомянутая процедура регулируется соответствующими правилами, положениями, регламентами и иными подобными документами, утверждаемыми организациями, при которых суды образованы. Эти документы, впрочем, содержат целый ряд диспозитивных норм, позволяющих участникам спора решить тот или иной процессуальный вопрос так, как они считают нужным. Таковы, например, вопросы о месте рассмотрения спора, о языке судопроизводства и др.

В судах *ad hoc* стороны сами определяют порядок рассмотрения спора и связаны лишь немногочисленными императивными нормами, содержащимися в законодательных актах.

Так, во Временном положении о третейском суде для разрешения экономических споров сформулированы обязательные реквизиты искового заявления (ст. 13) и решения по делу (ст. 20), перечислены основания прекращения разбирательства (ст. 21), предусмотрено, что «каждой стороне должны быть предоставлены равные возможности для изложения своей позиции и защиты своих прав» (ст. 9), регламентирован порядок направления судом сторонам письменных уведомлений, а также заключений экспертов и других истребованных судом документов.

Примерно таков же круг императивных норм в Законе о международном коммерческом арбитраже (см. ст. 31, 32).

Подавляющее большинство законодательных норм о третейском судопроизводстве носит диспозитивный характер и соответственно применяется при отсутствии иного соглашения сторон.

Нет, далее, препятствий к тому, чтобы рассмотрение спора в третейском суде *ad hoc* (если стороны или - при отсутствии их возражений - судьи того пожелают) производилось по правилам, установленным для государственных судов. Так, согласно Временному положению о третейском суде для разрешения экономических споров в случае, когда стороны не воспользовались своим правом на регламентацию процедуры разбирательства дела, третейский суд *ad hoc* «может определить порядок разре

484

шения спора с учетом настоящего Положения и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» (ст. 10).

Если спор возник из внешнеэкономических отношений, его стороны, условившись о формировании арбитража *ad hoc*, могут, в частности, воспользоваться арбитражным регламентом Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) от 28 апреля 1976 г.

Нормы регламента по преимуществу диспозитивны. Императивные правила весьма немногочисленны и касаются следующих вопросов:

1) определенным требованиям должны удовлетворять исковое заявление (ст. 18) и отзыв на него (ст. 19);

2) суд обеспечивает равное отношение к сторонам (ст. 25);

3) на любой стадии рассмотрения дела суд по просьбе любой из сторон обязан заслушать свидетелей и экспертов (ст. 15);

4) в случае назначения судом эксперта сторонам должна быть предоставлена возможность задавать ему вопросы и привлекать своих экспертов (ст. 27).

В практике нередко возникает вопрос о том, вправе ли третейский суд применять меры по обеспечению иска. В отношении некоторых третейских судов такая возможность прямо предусмотрена федеральным законом. Так, например, согласно Положению о Международном коммерческом арбитраже при ТПП Российской Федерации¹ по делам, подлежащим рассмотрению в данном суде, его председатель «может по просьбе стороны установить размер и форму обеспечения требования» (ст. 6). Аналогичная норма содержится и в Положении о МАК при ТПП Российской Федерации², где также уточняется, что председатель МАК может, в частности, «вынести постановление о наложении ареста на находящееся в российском порту судно или груз другой стороны» (ст. 4).

Гражданскому процессуальному законодательству известен целый ряд различных мер обеспечения иска, осуществляемых в отношении не только ответчика, но и других, в том числе не участвующих в деле, лиц, а также в отношении государственных органов (см. ст. 134 ГПК РСФСР, ст. 76 АПК РФ). К любым ли или только к некоторым из них могут прибегнуть третейские суды, включая МКАС и МАК?

В отличие от государственных судов, являющихся органами публичной власти, чьи вступившие в силу акты обязательны для всех на территории России, третейские суды (включая МКАС и МАК), будучи общественными организациями, могут, как уже отмечалось, рассматривать лишь гражданско-правовые споры, переданные им по соглашению сторон. Сле

¹ Это Положение является Приложением № 1 к Закону «О международном коммерческом арбитраже», в связи с чем его правила должны считаться нормами федерального закона

² Приложение № 2 к Закону «О международном коммерческом арбитраже»

485

довательно, юрисдикция любого третейского суда не может распространяться на лиц, не давших согласия на участие в деле.

Отсюда явствует, что третейский суд может использовать обеспечительные меры лишь в отношении ответчика (такие, как наложение ареста на его имущество или запрещение ему совершать определенные действия), а также в отношении третьих лиц, добровольно (и с согласия спорящих сторон) привлеченных к участию в деле (запрещение им совершать определенные действия, касающиеся предмета спора). Сказанное в полной мере касается и упомянутых выше полномочий председателей МКАС и МАК.

Важно, далее, установить, каким образом постановление председателя МКАС или МАК об обеспечении иска может быть реализовано, учитывая отсутствие у третейских судов аппарата судебных приставов-исполнителей.

Согласно подп. 8 п. 1 ст. 7 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в числе исполнительных документов, на основании которых совершаются исполнительные действия, фигурируют и постановления «иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом».

К таким законам относится, в частности, Закон «О международном коммерческом арбитраже». Иными словами, постановление председателя МКАС о наложении ареста на принадлежащее ответчику имущество (например, здание) считается исполнительным документом и в этом качестве не нуждается в подтверждении со стороны государственного суда, а может быть направлено в соответствующую службу судебных приставов для исполнения.

В силу ст. 5 Закона «Об исполнительном производстве» в случаях, предусмотренных федеральным законом, осуществление исполнительных действий может быть возложено и на другие органы и организации, а также на должностных лиц и граждан.

Так, в случае наложения ареста председателем МКАС или МАК на принадлежащие ответчику денежные средства, хранящиеся на его счете в банке, постановление следует направить в этот банк, который обязан его исполнить, поскольку постановление вынесено третейским судом в пределах полномочий, предоставленных ему федеральным законом.

Постановление председателя МАК об аресте судна или груза адресуется морской администрации российского порта, в котором находится упомянутое судно или груз, и исполняется в порядке, предусмотренном ст. 398-390 Кодекса торгового мореплавания РФ.

Сопоставление норм Положений о МКАС и МАК с другими нормами Закона «О международном коммерческом арбитраже», относящимися к обеспечению иска, а также с правилами Регламента МКАС приводит к выводу, что председатели этих третейских судов могут принять обеспечительные меры в промежутке времени между предъявлением иска и формированием арбитражного состава, после чего соответствующие функции

486

возлагаются уже на арбитров, рассматривающих спор, которые, если они сочтут необходимым удовлетворить ходатайство стороны, выносят по этому вопросу промежуточное решение (см. ст. 17 Закона «О международном коммерческом арбитраже», § 1 (п. 8), § 30 Регламента МКАС).

Кроме того, если, как уже отмечалось, постановление председателя МКАС или МАК об обеспечении иска имеет юридическую силу исполнительного документа, то промежуточное решение арбитражного состава обращается к принудительному исполнению в том же порядке, что и решение по существу спора, т.е. через компетентный государственный суд.

В отношении иных третейских судов, применительно к которым в законе отсутствует прямое указание на возможность прибегать к обеспечению иска, следует полагать, что такие суды не лишены этого права. Их соответствующее постановление (определение) должно, по-видимому, быть направлено в тот государственный суд, на который возложено исполнение решения третейского суда. Например, если говорить о третейском суде для разрешения экономических споров, эти функции выполняются «арбитражным судом республики в составе Российской Федерации, края, области, города, арбитражным судом автономной области, автономного округа, на территории которых находится третейский суд» (ст. 25 Временного положения).

В изложенной ситуации процедура принятия мер по обеспечению иска складывается, по существу, из двух стадий, ибо соответствующее ходатайство рассматривается вначале арбитражным составом третейского суда, а после этого - компетентным государственным судом. Практическое осуществление

обеспечительных мер при этом объективно замедляется, чем может воспользоваться другая сторона, распорядившись имуществом, арест которого послужил бы мерой обеспечения иска.

Отмеченных негативных последствий можно было бы избежать, если бы стороны спора, подлежащего разрешению третейским судом, имели право обратиться с заявлением об обеспечении этого иска непосредственно в компетентный государственный суд.

Вопрос о наделении этим правом участников третейского разбирательства не получил в настоящее время последовательного разрешения.

Закон «О международном коммерческом арбитраже» допускает такую возможность, прямо предусматривая в ст. 9, что «обращение стороны в суд¹ до или во время арбитражного разбирательства с просьбой о принятии мер по обеспечению иска и вынесении судом определения о принятии таких мер не является несовместимым с арбитражным соглашением».

Вместе с тем ГПК РСФСР и АПК РФ говорят о мерах по обеспечению лишь тех исков, которые предъявлены в соответствующем государстве

¹ Речь идет о компетентном государственном суде.

487

ном суде. О возможности обеспечения иска, предъявленного в третейском суде, ни в ГПК, ни в АПК ничего не сказано.

Впрочем, в последнее время наблюдается тенденция развития законодательства именно в этом направлении. Так, в силу п. 4 ст. 388 КТМ РФ «судно может быть арестовано для получения обеспечения независимо от того, что в соответствии с юрисдикционной оговоркой или арбитражной оговоркой, предусмотренным соответствующим договором или иным образом, морское требование, по которому на судно наложен арест, подлежит рассмотрению в суде или арбитраже другого государства».

Для окончательного разрешения этой проблемы необходимо внесение соответствующих изменений в ч. 1 ст. 75 АПК РФ и ст. 133 ГПК РСФСР.

Определенными особенностями характеризуется в третейском судопроизводстве применение таких мер, как прекращение обязательства зачетом и предъявление встречного иска.

Вообще говоря, для зачета необходимо, чтобы соответствующие требования были, во-первых, встречными по направленности (т.е. кредитор по одному требованию является должником по другому и наоборот), во-вторых, однородными по характеру (например, деньги против денег) и, в-третьих, подлежащими исполнению ввиду наступления срока, определяемого тем или иным образом, в частности моментом востребования (ст. 410 ГК РФ). При наличии перечисленных условий для зачета достаточно заявления одной стороны (ст. 410 ГК РФ), если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 411 ГК РФ).

При этом в принципе вовсе не обязательно, чтобы как основное, так и предъявляемое к зачету требования возникли из одного и того же правоотношения. Например, требованию продавца об уплате покупной цены может быть противопоставлено в порядке зачета требование о возврате суммы займа, предоставленного в свое время продавцу покупателем. Более того, против требования, возникшего из договора, может быть заявлено встречное однородное требование, возникшее из внедоговорного обязательства, в частности из деликта (кроме требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью - ст. 411 ГК РФ).

Так, упомянутое требование продавца об уплате покупной цены может быть погашено зачетом встречного требования покупателя о компенсации расходов на ремонт его автомашины, поврежденной в результате дорожно-транспортного происшествия по вине водителя другой автомашины, собственником которой являлся продавец.

Все это возможно, однако, если заявление о зачете делается в ходе рассмотрения спора в государственном суде. Между тем третейский суд может разрешать лишь споры, переданные ему по соглашению сторон. Следовательно, если одно требование основано на договоре, содержащем условие о третейском разбирательстве, а другое встречное однородное требование с наступившим сроком исполнения возникло из договора, в

488

котором упомянутого условия нет, такое требование находится за пределами юрисдикции третейского суда, а потому и не может быть предъявлено к зачету в ходе третейского разбирательства.

Впрочем, даже если оба указанных договора имеют идентичную третейскую (арбитражную) оговорку, это, строго говоря, означает, что возникшие из них споры подлежат разрешению хотя и в том же арбитражном форуме, но различными арбитражными составами.

Вот почему предъявление к зачету встречных однородных требований, возникших из таких договоров, возможно не иначе как по соглашению сторон¹.

Не случайно Регламент МКАС разрешает заявление в порядке зачета лишь в отношении требований, вытекающих из того же договора (§ 33).

Сказанное в полной мере относится и к возможности предъявления встречного иска в третейском суде.

Существенную специфику применительно к третейским судам приобретает также вопрос о сборах и расходах, связанных с рассмотрением дел. Нужно учитывать, что Закон о государственной пошлине в редакции от 31 декабря 1995 г. устанавливает пошлины с исковых заявлений, кассационных жалоб и т.д. для государственных судов общей компетенции и государственных арбитражных судов (ст. 2); на третейские суды он не распространяется. Нормы гл. 7 ГПК «Судебные расходы» применяются только в судах общей компетенции, а правила гл. 11 АПК - в арбитражных судах. Соответственно данные вопросы подлежат разрешению в третейских судах *ad hoc* сторонами, а в постоянно действующих третейских судах - организациями, при которых суды образованы. Законодательных норм в этой области очень мало.

Например, согласно Положению о третейских судах разбирательство дел производится бесплатно (ст. 8). Тем самым исключено взимание каких-либо сборов с подаваемых в суд исковых заявлений. Судьям не причитается гонорар за рассмотрение спора. Что же касается издержек, связанных с судопроизводством (вызов свидетелей, проведение экспертиз и т.д.), то их размер и порядок возмещения определяются соглашением сто

¹ См.: Розенберг М.Г. Контракт международной купли-продажи. Современная практика заключения. Разрешение споров. М., 1996. С. 82.

Представляется вместе с тем, что, если оба договора между теми же сторонами не только имеют идентичные арбитражные оговорки, но и юридически связаны между собой (т.е. один содержит прямую отсылку к другому), есть основания для вывода, что таким путем стороны, по существу, допустили рассмотрение разногласий, возникших из обоих договоров, одним и тем же арбитражным составом, а потому в изложенной ситуации допустим зачет встречных однородных требований из обоих договоров по одностороннему заявлению.

489

рон. Иные правила содержатся во Временном положении о третейском суде для разрешения экономических споров. Как предусмотрено ст. 17, «в расходы, связанные с рассмотрением дела третейским судом, входят гонорар третейским судьям, третейский сбор, суммы, подлежащие выплате переводчику, за проведение экспертизы, расходы, связанные с командировкой судей к месту рассмотрения спора, и др.».

Распределение расходов между сторонами производится по соглашению сторон, а при отсутствии такого соглашения - третейским судом. В решении по делу указывается, в частности, «распределение сумм гонорара и других расходов, связанных с рассмотрением дела» (п. 5 ст. 20).

Законом «О международном коммерческом арбитраже» также предусмотрено, что «в арбитражном решении должны быть указаны.. сумма арбитражного сбора и расходы по делу, их распределение между сторонами» (п. 2 ст. 31).

Арбитражный сбор, причитающийся российским третейским судам, уплачивается в рублях. Исключение из этого правила, допускающее уплату арбитражного сбора в иностранной валюте, сделано для МКАС и МАК, и притом «только при наличии между резидентом и нерезидентом контракта, предусматривающего, что валютой платежа является иностранная валюта. Наличие указанного условия контракта проверяется уполномоченным банком, в котором ведется текущий валютный счет резидента» (п. 1 письма Центрального банка Российской Федерации от 2 сентября 1994 г. № 108 «О переводах арбитражного сбора в иностранной валюте»).

§ 5. ПОРЯДОК ИСПОЛНЕНИЯ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Применительно к решению любого суда возникают проблемы, во-первых, контроля за его законностью (а в связи с этим и возможности его обжалования) и, во-вторых, порядка его принудительного исполнения. В государственных судах общей юрисдикции, как и в государственных

арбитражных судах, решение первой проблемы обеспечивается многозвенной структурой, а второй - наличием специального аппарата судебных приставов-исполнителей. В третейских судах нет ни того, ни другого, поэтому к решению обеих проблем в той или иной форме подключаются государственные суды.

Например, согласно Закону «О международном коммерческом арбитраже» арбитражное решение по ходатайству стороны может быть отменено Верховным судом республики в составе Российской Федерации, краевым, областным, городским судом, судом автономной области и судом

490

автономного округа по месту арбитража¹. Ходатайство может быть заявлено в течение трех месяцев со дня получения данной стороной арбитражного решения. Основаниями для отмены решения являются: 1) неподведомственность спора международному коммерческому арбитражу; 2) недействительность арбитражного соглашения; 3) вынесение решения по спору, не подпадающему под действие арбитражного соглашения; 4) нарушение порядка формирования состава суда или рассмотрения спора; 5) отсутствие у одной из сторон возможности представить суду свои объяснения, в частности, ввиду неуведомления надлежащим образом о назначении арбитража или об арбитражном разбирательстве и т.д.; 6) противоречие решения публичному порядку Российской Федерации (пп. 1 и 2 ст. 34).

Установив наличие одного из перечисленных оснований, упомянутый выше компетентный суд отменяет решение либо «может, если сочтет это надлежащим и если об этом просит одна из сторон, приостановить на установленный срок производство по этому вопросу, с тем чтобы предоставить третейскому суду возможность возобновить арбитражное разбирательство или предпринять иные действия, которые, по мнению третейского суда, позволят устранить основания для отмены арбитражного решения» (п. 4 ст. 34). По своей правовой природе ходатайство об отмене арбитражного решения представляет собой своеобразную разновидность кассационного обжалования, при этом объем полномочий кассационной инстанции значительно сужен по сравнению с государственными судами (см. ст. 305 ГПК, ст. 175 АПК).

Компетентный суд обеспечивает и приводит в исполнение решения Международного коммерческого арбитража. Для этого заинтересованная сторона должна подать соответствующее ходатайство с приложением арбитражного решения и арбитражного соглашения в подлиннике или в копии, надлежащим образом заверенной.

Основанием для отказа в приведении в исполнение арбитражного решения являются те же обстоятельства, при наличии которых оно может быть отменено (ст. 1, 36).

1 Эта норма не случайна и объясняется тем, что в 1993 г., когда был принят Закон «О международном коммерческом арбитраже», споры (в том числе экономические) с иностранными лицами относились к подведомственности судов общей юрисдикции (ст. 25, 434' ГПК РСФСР). Вполне естественно, что и функции по контролю за деятельностью международных коммерческих арбитражей, как и по содействию в принудительном исполнении их решений² были в то время возложены на суды общей юрисдикции соответствующих субъектов Российской Федерации

Однако согласно АПК РФ 1995 г. экономические споры с иностранными лицами переданы арбитражным судам (п. 6 ст. 22) Логично поэтому предположить, что арбитражные суды должны осуществлять и упомянутые функции в отношении международных коммерческих арбитражей

491

Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров, в отличие от Закона «О международном коммерческом арбитраже», не предусматривает специальной процедуры оспаривания решения третейского суда, и проверка его законности осуществляется в ходе рассмотрения заявления о принудительном исполнении решения.

Этот вопрос отнесен к компетенции арбитражного суда республики в составе Российской Федерации, края, области, города, автономной области, автономного округа, на территории которых находится третейский суд. Заявление рассматривается единолично судьей, который выносит определение о выдаче либо об отказе в выдаче исполнительного листа (ст. 25).

Основания для отказа аналогичны изложенным выше (ст. 26). При рассмотрении заявления арбитражный суд может не только отказать в выдаче исполнительного листа для принудительного исполнения решения третейского суда, но и возвратить дело на новое рассмотрение в тот же третейский суд, если «будет установлено, что решение не соответствует законодательству либо принято по

неисследованным материалам» (ст. 26). Это, по существу, не что иное, как отмена решения третейского суда в кассационном порядке.

Проверка законности решения третейского суда для разрешения спора между гражданами осуществляется народным судом при рассмотрении заявления стороны о выдаче исполнительного листа. Определение об отказе в его выдаче выносится, если решение третейского суда противоречит закону либо Положению о третейском суде (ст. 17-18).

Глава XXVI. НОТАРИАТ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. ЗАДАЧИ НОТАРИАТА И ПОНЯТИЕ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства РФ о нотариате защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации (ч. 1 ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате; далее - Основы¹). Правовое регулирование организации и деятельности нотариата находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации (п. «л» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ).

Нотариат представляет собой систему органов и должностных лиц (прежде всего государственных и частнопрактикующих нотариусов), которые обеспечивают и осуществляют юридическую деятельность, направленную на подтверждение и закрепление бесспорных фактов и прав. Эта деятельность именуется нотариальной. Закон различает нотариальную деятельность в собственном смысле этого слова и вспомогательную деятельность по составлению проектов сделок, заявлений и других документов, изготовлению копий документов и выписок из них, а также даче разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий и истребованию от физических и юридических лиц сведений и документов, необходимых для совершения нотариальных действий (ст. 15 Основ).

В ст. 35, 36 Основ, в частности, предусмотрено, что нотариусы совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки;
- 2) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 3) налагают и снимают запрещения отчуждения имущества;
- 4) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 5) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 6) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- 7) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;

Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993 № 10 Ст. 357.

AQ1

- 9) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 10) удостоверяют время предъявления документов;
- 11) передают заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- 13) совершают исполнительные надписи;
- 14) совершают протесты векселей;
- 15) предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков;
- 16) принимают на хранение документы;
- 17) совершают морские протесты;
- 18) обеспечивают доказательства;
- 19) выдают свидетельства о праве на наследство;
- 20) принимают меры к охране наследственного имущества.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

В сравнении с судебной деятельностью деятельность нотариусов не направлена непосредственно на защиту нарушенных или оспариваемых прав или охраняемых законом интересов. Нотариусы имеют своей основной целью установление (удостоверение и свидетельствование) бесспорных юридических

фактов и прав. Так, нотариус удостоверяет сделки, придавая им нотариальную форму (ст. 163 ГК; ст. 53 Основ); свидетельствует верность копий документов и выписок из них, свидетельствует подлинность подписи на документах, свидетельствует верность перевода документов с одного языка на другой (ст. 77-81 Основ); удостоверяет факт нахождения гражданина в живых, удостоверяет факт нахождения гражданина в определенном месте, удостоверяет тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии, удостоверяет время предъявления документов (ст. 82-85 Основ) и совершает другие действия по подтверждению юридических фактов. Такая деятельность не вызывается потребностью в устранении препятствий, чинимых субъектам на пути реализации ими прав или удовлетворения интересов. Она сводится к установлению и закреплению лишь бесспорных юридических фактов и правоотношений. Вместе с тем не следует преуменьшать значение нотариальной деятельности в области охраны гражданских прав. Не будучи прямо и непосредственно направленной на предупреждение или пресечение нарушений конкретных гражданских прав, она создает дополнительные гарантии гражданских прав.

Однако законодательство о нотариальной деятельности еще недостаточно учитывает процессуальные гарантии и значение удостоверительных действий. В своем развитии оно остановилось на оформлении института частнопрактикующих нотариусов. Дискуссии о совершенствовании нотариата в основном переведены в плоскость их материального обеспечения,

494

а самих нотариусов при этом даже в юридической практике считают «частными нотариусами» (ср.: ст. 202 УК), а в быту - «индивидуальными предпринимателями» и «бизнесменами». Между тем нотариальные процедуры сохраняются в том же виде, что и во времена социализма, когда нотариальная форма практически не требовалась. В законодательстве отсутствуют многие правила, посредством которых необходимо регламентировать нотариальную удостоверительную деятельность. Это позволяет утверждать, что деятельность нотариусов по созданию дополнительных гарантий защиты гражданских прав сегодня недостаточно эффективна, а в связи с высокими нотариальными сборами ее рассматривают иногда в качестве «тормоза» гражданского оборота.

§ 2. ОРГАНИЗАЦИЯ НОТАРИАТА

Структура нотариата складывается из должностных лиц, совершающих нотариальные действия, и органов, организационно обеспечивающих нотариальную деятельность. Управленческие и контрольные функции находятся в ведении органов юстиции и нотариальных палат.

Нотариальные действия в Российской Федерации совершают нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой. В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные на совершение этих действий. Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Таким образом, нотариальные действия вправе совершать различные должностные лица. Однако объем полномочий и круг совершаемых действий этими лицами являются различными. Кроме нотариусов в совершении вспомогательных действий участвуют стажеры, помощники нотариуса, а также технические работники: консультанты, референты, секретари.

На должность нотариуса назначается гражданин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование, прошедший стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдавший квалификационный экзамен, имеющий лицензию на право нотариальной деятельности. Срок стажировки для лиц, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее трех лет, может быть сокращен до шести месяцев. Нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть членом нотариальной палаты.

Нотариус, впервые назначенный на должность, приносит присягу следующего содержания:
«Торжественно присягаю, что обязанности нота

495

риуса буду исполнять в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку». Законодательством республик в составе Российской Федерации может быть предусмотрен иной текст присяги нотариуса (ст. 14 Основ).

Стажером нотариуса может быть лицо, имеющее высшее юридическое образование, а помощником нотариуса - имеющее лицензию на право нотариальной деятельности. Права и обязанности стажера и помощника нотариуса определяются трудовым договором.

Лицо, замещающее временно отсутствующего частнопрактикующего нотариуса, наделяется полномочиями нотариуса для исполнения его обязанностей на период временного отсутствия. Наделение полномочиями может быть осуществлено заранее с определением оснований невозможности исполнения нотариусом служебных обязанностей (отпуск, болезнь и другие уважительные причины), которые могут возникнуть в течение календарного года. Наделение полномочиями лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, производится органом юстиции совместно с нотариальной палатой по предложению нотариуса из числа лиц, имеющих лицензию на право осуществления нотариальной деятельности, и на основании соглашения, заключенного между нотариусом и лицом, желающим исполнять обязанности нотариуса. Полномочия лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, возникают после наделения его правом совершения нотариальных действий и непосредственного исполнения служебных обязанностей нотариуса и заканчиваются в момент их сдачи нотариусу. Если частнопрактикующий нотариус отсутствует более недели, он обязан известить об этом соответствующую нотариальную палату. Нотариус не вправе исполнять свои должностные обязанности в период их исполнения лицом, временно его замещающим.

Ряд функций по управлению нотариатом принадлежат Министерству юстиции Российской Федерации и его органам. Министерство юстиции Российской Федерации ведет реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой. Министерством юстиции РФ или по его поручению министерствами юстиции республик в составе Российской Федерации, органами юстиции автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга открываются и упраздняются государственные нотариальные конторы в республиках в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округах, краях, областях, городах Москве и Санкт-Петербурге. Органы юстиции назначают на должность государственных нотариусов и контролируют исполнение ими своих профессиональных обязанностей. Министерство юстиции РФ устанавливает порядок выдачи лицензии на право нотариальной деятельности. Лицензия на право нотариальной деятельности (далее - лицензия) выдается уполномоченными на

40Л

то органами юстиции республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга после сдачи квалификационных экзаменов. При органах юстиции республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга образуется квалификационная комиссия с участием представителей нотариальной палаты по приему квалификационного экзамена у лиц, прошедших стажировку и желающих заниматься нотариальной деятельностью. Представители Министерства юстиции Российской Федерации могут принимать участие в работе любой квалификационной комиссии.

Наделение нотариуса полномочиями производится на основании рекомендации нотариальной палаты Министерством юстиции Российской Федерации или по его поручению органом юстиции на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии. Назначение на должности стажера и помощника нотариуса в государственной нотариальной конторе осуществляется органом юстиции на основании трудового договора. Функции по управлению и контролю за деятельностью нотариусов, занимающихся частной практикой, органы юстиции осуществляют совместно с нотариальными палатами.

Согласно ст. 24 Основ нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Членами нотариальной палаты могут быть также лица, получившие или желающие получить лицензию на право нотариальной деятельности. Нотариальные палаты образуются в каждой республике в составе Российской Федерации, автономной области, автономном округе, крае, области, городах Москве и Санкт-Петербурге. Нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою работу на принципах самоуправления. Деятельность нотариальной палаты осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации и своим уставом.

Нотариальная палата может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач. Имущество нотариальной палаты не

облагается налогом на имущество предприятий. Устав нотариальной палаты принимается собранием членов нотариальной палаты и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Полномочия нотариальной палаты определяются Основами, а также ее уставом. Нотариальная палата представляет и защищает интересы нотариусов, оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности; организует стажировку лиц, претендующих на должность нотариуса, и повышение профессиональной подготовки нота

497

риусов; возмещает затраты на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариусов; организует страхование нотариальной деятельности (ст. 25 Основ). Законодательством республик в составе Российской Федерации могут быть предусмотрены дополнительные полномочия нотариальной палаты.

Высшим органом нотариальной палаты является собрание членов нотариальной палаты. При голосовании члены нотариальной палаты, являющиеся нотариусами, занимающимися частной практикой, обладают правом решающего голоса, а помощники и стажеры нотариуса - правом совещательного голоса. Руководят нотариальной палатой избранные собранием членов нотариальной палаты правление и президент нотариальной палаты. Полномочия собрания членов нотариальной палаты, правления нотариальной палаты и президента нотариальной палаты регламентируются уставом нотариальной палаты. Размер членских взносов и других платежей членов нотариальной палаты, необходимых для выполнения ее функций, определяет собрание членов нотариальной палаты.

Органы юстиции совместно с нотариальной палатой: определяют количество должностей нотариусов в нотариальном округе; учреждают и ликвидируют должность нотариуса; изменяют территорию деятельности нотариуса; сокращают срок прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса; принимают решение о передаче документов, хранящихся у нотариуса, чьи полномочия прекращаются, другому нотариусу; наделяют лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса, полномочиями нотариуса.

Федеральная нотариальная палата является также некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение нотариальных палат республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, основанное на их обязательном членстве. Федеральная нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою деятельность на принципах самоуправления. Деятельность федеральной нотариальной палаты осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации и уставом. Федеральная нотариальная палата может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач. Имущество федеральной нотариальной палаты не облагается налогом на имущество предприятий. Устав федеральной нотариальной палаты принимается собранием представителей нотариальных палат и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Полномочия федеральной нотариальной палаты определяются Основами, а также ее уставом. Федеральная нотариальная палата в соответствии со ст. 30 Основ:

осуществляет координацию деятельности нотариальных палат;

498

представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, предприятиях, учреждениях, организациях:

обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой;

участвует в проведении экспертиз проектов законов Российской Федерации по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью;

обеспечивает повышение квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов;

организует страхование нотариальной деятельности;

представляет интересы нотариальных палат в международных организациях.

Высшим органом федеральной нотариальной палаты является собрание представителей нотариальных палат. Руководят федеральной нотариальной палатой избранные тайным голосованием на собрании представителей нотариальных палат правление и президент федеральной нотариальной палаты. Полномочия собрания представителей нотариальных палат, правления федеральной

нотариальной палаты, президента федеральной нотариальной палаты регламентируются уставом федеральной нотариальной палаты.

Размер взносов и других платежей членов федеральной нотариальной палаты, необходимых для выполнения ее функций, определяет собрание представителей нотариальных палат.

Министерство юстиции РФ совместно с федеральной нотариальной палатой утверждает правила нотариального делопроизводства. Министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой утверждается положение о порядке прохождения стажировки в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой. Министерство юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой определяет порядок проведения конкурса лиц, претендующих на должность нотариуса, занимающегося частной практикой. При Министерстве юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой на паритетных началах образуется апелляционная комиссия для рассмотрения жалоб на решения квалификационных комиссий. Положения о квалификационной и апелляционной комиссиях утверждаются Министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

§ 3. ГАРАНТИИ, СТРАХОВАНИЕ И ФИНАНСОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Гарантии нотариальной деятельности закреплены, в частности, в ст. 5 Основ. Нотариус беспристрастен и независим в своей деятельности и

499

руководствуется Конституцией Российской Федерации, Конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами, законодательными актами Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации, а также правовыми актами органов государственной власти автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами. Нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных Основами.

Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия. Справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами, а также по требованию арбитражного суда в связи с находящимися в его разрешении спорами. Справки о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, представляются в налоговый орган в случаях, предусмотренных ст. 16 Основ. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

Условиями независимости и беспристрастности нотариуса являются предусмотренные законом ограничения в деятельности нотариуса (ст. 6 Основ). Сама по себе нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли (ч. 6 ст. 1 Основ). Нотариус не вправе заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской. Нотариус не имеет также права оказывать посреднические услуги при заключении договоров. Согласно ст. 47 Основ нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков). В случае, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации нотариальное действие должно быть совершено в определенной нотариальной конторе, место его совершения определяется в порядке, устанавливаемом Министерством юстиции Российской Федерации.

Вместе с тем нотариус, занимающийся частной практикой, вправе иметь контору, открывать в любом банке расчетный и другие счета, в том числе валютный, иметь имущественные и личные неимущественные права и обязанности, нанимать и увольнять работников, распоряжаться поступившим доходом, выступать в суде, арбитражном суде от своего имени и совершать другие действия в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации (ст. 8 Ос

500

нов). Нотариус пользуется услугами системы государственного социального обеспечения, медицинского и социального страхования в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно ст. 18 Основ нотариус, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор страхования своей деятельности. Нотариус не вправе выполнять свои обязанности без заключения договора страхования. Страховая сумма не может быть менее 100-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда.

За совершение нотариальных действий, составление проектов документов, выдачу копий (дубликатов) документов и выполнение технической работы нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, взимает государственную пошлину по ставкам, установленным законодательством Российской Федерации. Государственные нотариальные конторы содержатся за счет отчислений из федерального бюджета Российской Федерации.

За выполнение вышеуказанных действий, когда для них законодательными актами Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, занимающийся частной практикой, взимает плату по тарифам, соответствующим размерам государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичного действия в государственной нотариальной конторе. В других случаях тариф определяется соглашением между физическими и (или) юридическими лицами, обратившимися к нотариусу, и нотариусом. Полученные денежные средства остаются в распоряжении нотариуса.

Источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Денежные средства, полученные нотариусом, занимающимся частной практикой, после уплаты налогов, других обязательных платежей поступают в собственность нотариуса. За исполнение обязанностей нотариуса лицо, временно его замещающее, получает денежное вознаграждение, обусловленное соглашением. Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе открыть расчетный и другие счета, в том числе валютный, в любом банке. Денежные средства, находящиеся на депозитных счетах, не являются доходом нотариуса, занимающегося частной практикой.

§ 4. ПОЛНОМОЧИЯ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НОТАРИУСОВ

Нотариальные действия вправе совершать нотариусы, имеющие лицензию на право нотариальной деятельности и назначенные в установленном порядке на должность. При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой. Нотариус имеет личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации, указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы, штампы удостоверительных надписей, личные бланки или бланки государственной нотариальной конторы. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу. Нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли.

Согласно ст. 15 Основ нотариус имеет право:

совершать предусмотренные Основами нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством Российской Федерации или международными договорами;

составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготавливать копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий;

истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий.

Законодательством республик в составе Российской Федерации нотариусу могут быть предоставлены и иные права.

Согласно ст. 35 Основ нотариусы, занимающиеся частной практикой, совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки;

2) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
3) налагают и снимают запрещения отчуждения имущества;
4) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
5) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
6) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
7) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых,
8) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
9) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
10) удостоверяют время предъявления документов;
11) передают заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;

- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
13) совершают исполнительные надписи;
502
14) совершают протесты векселей;
15) предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков;
16) принимают на хранение документы;
17) совершают морские протесты;
18) обеспечивают доказательства.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

Согласно ст. 36 Основ нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, совершают нотариальные действия, предусмотренные ст. 35 Основ, а также выдают свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственного имущества. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой. Свидетельство о праве собственности в случае смерти одного из супругов выдается государственной нотариальной конторой, в компетенцию которой входит оформление наследственных прав.

Согласно ст. 37 Основ в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные совершать нотариальные действия, совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют завещания;
2) удостоверяют доверенности;
3) принимают меры к охране наследственного имущества;
4) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
5) свидетельствуют подлинность подписи на документах.

Законодательными актами Российской Федерации на указанных в настоящей статье должностных лиц может быть возложено совершение и иных нотариальных действий.

В соответствии со ст. 38 Основ должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации;
2) принимают меры к охране наследственного имущества;
3) выдают свидетельства о праве на наследство;
4) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
5) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
6) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
7) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
8) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
503
9) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
10) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
11) удостоверяют время предъявления документов;

- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- 13) совершают исполнительные надписи;
- 14) принимают на хранение документы;
- 15) обеспечивают доказательства;
- 16) совершают морские протесты.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации.

Наконец, к нотариально удостоверенным приравниваются доверенности и завещания, удостоверенные должностными лицами, указанными в гражданском законодательстве (ст. 185 ГК, ст. 541 ГК РСФСР).

Согласно ст. 16 Основ нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Нотариус выполняет свои обязанности в соответствии с Основами, законодательством республик в составе Российской Федерации и присягой. Нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия. Нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству Российской Федерации или международным договорам. Нотариус в случаях, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации, обязан представить в налоговый орган справку о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, необходимую для исчисления налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения.

Нотариусы обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, сведения и документы, касающиеся расчетов с физическими и юридическими лицами. В частности, Основами предусмотрена обязанность нотариусов представлять сведения нотариальной палате (ст. 28 Основ).

Нотариальная палата может истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений о совершенных нотариальных действиях, иных документов, касающихся его финансово-хозяйственной деятельности, а в необходимых случаях -личных объяснений в нотариальной палате, в том числе и по вопросам

504

несоблюдения требований профессиональной этики. Нотариальная палата вправе передать полученную информацию учреждениям, осуществляющим страхование деятельности нотариуса. Должностные лица нотариальной палаты обязаны сохранять тайну совершения нотариальных действий. За разглашение тайны и причинение нотариусу, занимающемуся частной практикой, ущерба виновные несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В случае непредставления либо несвоевременного представления в налоговый орган необходимых сведений нотариус может быть привлечен в судебном порядке к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае совершения действий, противоречащих законодательству Российской Федерации, несет ответственность в установленном законом порядке. Ответственность за ущерб, причиненный действиями лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, несет нотариус. При этом нотариус вправе предъявить лицу, исполнявшему его обязанности, регресс-ный иск в размере причиненного ущерба (ч. 2 ст. 21 Основ).

Нотариус, занимающийся частной практикой, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее законодательству Российской Федерации, обязан по решению суда возместить причиненный вследствие этого ущерб. В других случаях ущерб возмещается нотариусом, если он не может быть возмещен в ином порядке.

В случае совершения нотариусом, занимающимся частной практикой, действий, противоречащих законодательству Российской Федерации, его деятельность может быть прекращена судом по представлению нотариальной палаты или налоговых органов. Нотариус, занимающийся частной

практикой, слагает полномочия по собственному желанию либо освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности в случаях:

1) осуждения его за совершение умышленного преступления - после вступления приговора в законную силу;

2) ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;

3) по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства, а также в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации.

Отказ в совершении нотариального действия или неправильное совершение нотариального действия обжалуются в судебном порядке (см. ст. 271-273 ГПК).

505

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют органы юстиции, а нотариусами, занимающимися частной практикой, - нотариальные палаты. Контроль за соблюдением налогового законодательства осуществляют налоговые органы в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

§ 5. ОСНОВНЫЕ ПРАВИЛА СОВЕРШЕНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Согласно ст. 39 Основ порядок совершения нотариальных действий нотариусами устанавливается Основами и другими законодательными актами Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации. Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами консульских учреждений устанавливается законодательными актами Российской Федерации. Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти в населенных пунктах, где нет нотариусов, устанавливается Инструкцией о порядке совершения нотариальных действий, утверждаемой Министерством юстиции Российской Федерации.

Нотариальное делопроизводство осуществляется нотариусами в соответствии с правилами, утверждаемыми Министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой. В соответствии со ст. 10 Основ нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком.

Нотариус имеет личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации, указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы, штампы удостоверительных надписей, личные бланки или бланки государственной нотариальной конторы.

Нотариальные действия совершаются любым нотариусом, за исключением случаев, предусмотренных ст. 36, 47, 56, 62-64, 69, 70, 74, 75, 87, 96 и 109 Основ, и других случаев, когда согласно законодательству Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации нотариальное действие должно быть совершено определенным нотариусом.

В целом нотариальная деятельность значительно упрощена по сравнению с судебной деятельностью. В частности, нотариусы ограничены за

srifi

коном в средствах познания юридических фактов и свою деятельность основывают лишь на бесспорных доказательствах (личных заявлениях заинтересованных лиц и официальных письменных документах) '.

Согласно ст. 42 Основ при совершении нотариального действия нотариус устанавливает личность обратившегося за совершением нотариального действия гражданина, его представителя или представителя юридического лица. Установление личности должно производиться на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия. При удостоверении сделок выясняется дееспособность граждан и проверяется правоспособность юридических лиц, участвующих в сделках. В случае совершения сделки представителем проверяются и его полномочия (ст. 43 Основ).

Нотариальное действие признается совершенным после уплаты государственной пошлины или суммы согласно тарифу (см. также § 3). Льготы для физических и юридических лиц, предусмотренные законодательством о государственной пошлине, распространяются на этих лиц при совершении нотариальных действий, составлении проектов документов, выдаче копий и выполнении технической работы как нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, так и нотариусами, занимающимися частной практикой. За нотариальные действия, совершаемые вне помещения государственной нотариальной конторы, государственная пошлина взимается в полуторакратном размере.

Нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также документы, исполненные карандашом. Текст нотариально удостоверяемой сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц – без сокращений, с указанием адресов их органов. Фамилии, имена и отчества граждан, ад; >; г і к места жительства должны быть написаны полностью. В документе, объемом которого превышает один лист, листы должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены печатью.

Совершение нотариального действия может быть отложено в случае необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц или направления документов на экспертизу. Совершение нотариальных действий должно быть отложено, если в соответствии с

1 В исключительных случаях, предусмотренных законом, нотариусы используют свидетельские показания. Например, акт о морском протесте составляется на основании заявления капитана, данных судового журнала, а также опроса самого капитана и по возможности не менее двух свидетелей из числа командного состава судна и двух свидетелей из судовой команды (ст 101 Основ)

507

законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий. Срок отложения совершения нотариального действия не может превышать месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия. По заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия может быть отложено на срок не более десяти дней. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено. В случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия приостанавливается до разрешения дела судом. Законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации могут быть установлены и иные основания для отложения и приостановления совершения нотариальных действий.

Содержание нотариально удостоверяемой сделки, а также заявления и иных документов должно быть зачитано вслух участникам. Документы, оформляемые в нотариальном порядке, подписываются в присутствии нотариуса. Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может лично расписаться, по его поручению, в его присутствии и в присутствии нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся за совершением нотариального действия.

При осуществлении нотариальных действий нотариус совершает удостоверительные надписи, выдает свидетельства и изготавливает другие документы. В частности, удостоверительные надписи совершаются при удостоверении сделок, свидетельствовании верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой, при удостоверении времени предъявления документов на соответствующих документах. В подтверждение права наследования, права собственности, удостоверения фактов нахождения гражданина в живых и в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, принятия на хранение документов выдаются соответствующие свидетельства.

Все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре. Нотариус обязан выдавать выписки из реестра по письменному заявлению лиц, от имени или по поручению которых совершены эти действия, а также по требованию суда, арбитражного суда, прокуратуры,

органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами и по требованию нотариальной палаты.

508

Формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах устанавливаются Министерством юстиции Российской Федерации.

В случае утраты документов, экземпляры которых хранятся в делах нотариальной конторы, по письменным заявлениям граждан, законных представителей юридических лиц, от имени или по поручению которых совершались нотариальные действия, выдаются дубликаты утраченных документов. Выдача дубликатов документов производится с соблюдением тайны нотариальных действий.

Согласно ст. 48 Основ нотариус отказывает в совершении нотариального действия, если:

совершение такого действия противоречит закону;

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.

Нотариус по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях нотариус не позднее чем в десятидневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать об этом жалобу в районный (городской) народный суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы (нотариуса, занимающегося частной практикой). Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом или арбитражным судом в порядке искового производства (ст. 49 Основ).

§ 6. УДОСТОВЕРЕНИЕ СДЕЛОК

Согласно ст. 53 Основ нотариус удостоверяет сделки, для которых законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации установлена обязательная нотариальная форма. По желанию сторон нотариус может удостоверять и другие сделки.

Нотариальной формой сделки считается разновидность письменной формы (п. 1 ст. 158 ГК РФ). Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (п. 1 ст. 160 ГК РФ). Согласно п. 1 ст. 163 ГК «нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе.. удостоверительной надписи..». Вместе с тем следует учитывать, что нотариус должен удостоверять сделку, а не документ. От нотариуса требуется точно установить содержание и участников сделки, соответствие сделки закону, разъяснить сторонам ее смысл и значение. Лишь в завершение своего нотариального действия нотариус должен оформить акт удостоверения (совершить удостоверительную надпись). Акцент на канцелярской форме действия снижает значимость нотариальной деятельности и снижает ответственность нотариусов. Согласно п. 2 ст. 163 ГК РФ нотариальное удостоверение сделок обязательно:

1) в случаях, указанных в законе;

2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Обязательная нотариальная форма предусмотрена для доверенностей на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК РФ), для доверенностей, выдаваемых в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК РФ), договора об ипотеке (п. 2 ст. 339 ГК РФ) и других сделок. В настоящее время не требуют нотариальной формы договоры купли-продажи недвижимого имущества. Для их заключения требуется простая письменная форма и государственная регистрация перехода прав собственности на недвижимость (ст. 550-551 ГК).

Статья 165 ГК РФ предусматривает последствия несоблюдения нотариальной формы сделки. В частности, несоблюдение нотариальной формы влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной. Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

Количество экземпляров документов, в которых излагается содержание сделки, удостоверяемой в нотариальном порядке, определяется лицами, обратившимися за совершением нотариального действия, но не может превышать количество сторон, участвующих в сделке. Однако завещание и договоры о залоге имущества, возведении жилого дома, отчуждении жилого дома и другого недвижимого имущества предоставляются нота

510

риусу не менее чем в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариальной конторы. По просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, нотариус принимает на хранение один экземпляр указанных документов (ст. 60 Основ).

Нотариус обязан, как уже выше было указано, разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона, а также присутствовать при подписании сделки и зачитать вслух документальный текст удостоверяемой сделки (ст. 44, 54 Основ).

В отношении некоторых сделок Основы предусматривают специальные правила по их удостоверению. Так, например, договоры отчуждения и о залоге имущества, подлежащего регистрации, могут быть удостоверены при условии представления документов, подтверждающих право собственности на отчуждаемое или закладываемое имущество (ст. 55 Основ).

Договор о возведении жилого дома на отведенном земельном участке удостоверяется нотариусом по месту отвода земельного участка. Удостоверение договоров об отчуждении жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка производится по месту нахождения указанного имущества (ст. 56 Основ).

Нотариус удостоверяет завещания дееспособных граждан, составленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации и лично представленные ими нотариусу. Удостоверение завещаний через представителей не допускается. При удостоверении завещаний от завещателей не требуется представления доказательств, подтверждающих их права на завещаемое имущество. Нотариус в случае получения уведомления об отмене завещания, а равно получения нового завещания, отменяющего или изменяющего составленное ранее завещание, делает об этом отметку на экземпляре завещания, хранящемся у нотариуса, и в реестре регистрации нотариальных действий. Уведомление об отмене завещания должно быть нотариально удостоверено (ст. 58 Основ).

Нотариус удостоверяет доверенности от имени одного или нескольких лиц, на имя одного или нескольких лиц. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению по представлению основной доверенности, в которой оговорено право передоверия, либо по представлении доказательств того, что представитель по основной доверенности вынужден к этому силой обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность, выданная в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана (ст. 59 Основ).

511

§ 7. СВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ ВЕРНОСТИ КОПИЙ И ВЫПИСОК ИЗ ДОКУМЕНТОВ, ПОДЛИННОСТИ ПОДПИСИ И ВЕРНОСТИ ПЕРЕВОДА

Наиболее часто в нотариальной практике встречаются такие нотариальные действия, как свидетельствование верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи и верности перевода.

Нотариус свидетельствует верность копий документов и выписок из них, выданных юридическими лицами, а также гражданами, при условии, что эти документы не противоречат

законодательным актам Российской Федерации. Верность выписки может быть засвидетельствована только тогда, когда в документе, из которого делается выписка, содержатся решения нескольких отдельных, не связанных между собой вопросов. Выписка должна воспроизводить полный текст части документа по определенному вопросу (ст. 77 Основ).

Верность копии документа, выданного гражданином, свидетельствуется нотариусом в тех случаях, когда подлинность подписи гражданина на документе засвидетельствована нотариусом или должностным лицом предприятия, учреждения, организации по месту работы, учебы или жительства гражданина (ст. 78 Основ).

Верность копии с копии документа свидетельствуется нотариусом при условии, если верность копии засвидетельствована в нотариальном порядке или копия документа выдана юридическим лицом, от которого исходит подлинный документ. В последнем случае копия документа должна быть изготовлена на бланке данного юридического лица, скреплена печатью и иметь отметку о том, что подлинный документ находится у юридического лица (ст. 79 Основ).

Нотариус свидетельствует подлинность подписи на документе, содержание которого не противоречит законодательным актам Российской Федерации. Нотариус, свидетельствуя подлинность подписи, не удостоверяет фактов, изложенных в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом (ст. 80 Основ).

Нотариус свидетельствует верность перевода с одного языка на другой, если нотариус владеет соответствующими языками. Если нотариус не владеет соответствующими языками, перевод может быть сделан переводчиком, подлинность подписи которого свидетельствует нотариус (ст. 81 Основ).

§ 8. УДОСТОВЕРЕНИЕ ФАКТОВ, ПЕРЕДАЧА И ХРАНЕНИЕ ДОКУМЕНТОВ

К числу фактов, которые удостоверяют нотариусы, относятся факт нахождения гражданина в живых, факт нахождения гражданина в определенном месте; факт тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии; факт времени предъявления документов (гл. XIV Основ). Кроме того, нотариусы осуществляют некоторые фактические действия, удостоверяя одновременно факт их совершения. В частности, нотариус может передавать заявления физических и юридических лиц, принимать в депозит денежные суммы и ценные бумаги (гл. XV Основ) и принимать на хранение документы (гл. XVIII Основ).

Нотариус удостоверяет факт нахождения гражданина в живых. Удостоверение факта нахождения в живых несовершеннолетнего производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей), а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний (ст. 82 Основ).

Нотариус по просьбе гражданина удостоверяет факт нахождения его в определенном месте. Удостоверение факта нахождения в определенном месте несовершеннолетнего производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей), а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний (ст. 83 Основ).

Нотариус удостоверяет тождественность личности гражданина с лицом, изображенным на представленной этим гражданином фотографии (ст. 84 Основ). Нотариус удостоверяет время предъявления ему документа (ст. 85).

Нотариус передает заявления граждан, юридических лиц другим гражданам, юридическим лицам лично под расписку или пересылает по почте с обратным уведомлением. Заявления могут передаваться также с использованием телефакса, компьютерных сетей и иных технических средств. Расходы, связанные с использованием технических средств для передачи заявлений, оплачивает лицо, по просьбе которого совершается нотариальное действие. По просьбе лица, подавшего заявление, ему выдается свидетельство о передаче заявления (ст. 86 Основ).

Нотариус в случаях, предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации (см. ст. 327 ГК РФ), принимает от должника в депозит денежные суммы и ценные бумаги для передачи их кредитору. О поступлении денежных сумм и ценных бумаг нотариус извещает кредитора и по его требованию выдает ему причитающиеся денежные суммы и ценные бумаги. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится нотариусом по месту исполнения обязательства (ст. 87 Основ). Возврат денежных сумм и ценных бумаг лицу, внесшему их в депозит, допускается лишь с письменного согласия лица, в пользу которого сделан взнос, или по решению суда (ст. 88 Основ).

Наконец, согласно ст. 97 Основ нотариус принимает на хранение документы по описи. Один экземпляр описи остается у нотариуса, другой экземпляр выдается лицу, сдавшему документы на хранение. По просьбе

<П1

лица нотариус может принять документы без описи, если они упакованы надлежащим образом (упаковка скрепляется печатью нотариуса, подписывается им и лицом, сдавшим документы). В таких случаях нотариус несет ответственность за сохранность упаковки. Сдавшему документы на хранение выдается свидетельство. Принятые на хранение документы возвращаются сдавшему их на хранение или законно уполномоченному лицу по предъявлении свидетельства и описи либо по решению суда (ст. 98 Основ).

§ 9. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ И СОВЕРШЕНИЕ ПРОТЕСТОВ

По просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным. Нотариус не обеспечивает доказательств по делу, которое в момент обращения заинтересованных лиц к нотариусу находится в производстве суда или административного органа (ст. 102 Основ).

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. Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка их не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств (ст. 103 Основ).

Обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц производится лишь в случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле. В случае неявки свидетеля или эксперта по вызову нотариус сообщает об этом в народный суд по месту жительства свидетеля или эксперта для принятия мер, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации. Нотариус предупреждает свидетеля и эксперта об ответственности за дачу заведомо ложного показания или заключения и за отказ или уклонение от дачи показания или заключения.

Закон специально выделяет такое нотариальное действие, как совершение морского протеста (гл. XIX Основ). Однако по своему юридическому характеру оно также может быть отнесено к обеспечению доказательств. Согласно ст. 99 Основ нотариус принимает в целях обеспечения доказательств для защиты прав и законных интересов судовладельца за

514

явление капитана судна о происшествии, имевшем место в период плавания или стоянки судна, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований.

Заявление о морском протесте должно содержать описание обстоятельств происшествия и мер, принятых капитаном для обеспечения сохранности вверенного ему имущества. В подтверждение обстоятельств, изложенных в заявлении о морском протесте, капитан судна в соответствии с законодательством Российской Федерации, регулирующим торговое мореплавание, одновременно с заявлением либо в срок не позднее семи дней с момента захода в порт или с момента происшествия, если оно имело место в порту, обязан представить нотариусу на обозрение судовой журнал и заверенную капитаном выписку из судового журнала. Заявление о морском протесте в соответствии с законодательством Российской Федерации, регулирующим торговое мореплавание, подается в течение двадцати четырех часов с момента прихода судна в порт. Если происшествие, вызывающее необходимость заявления морского протеста, произошло в порту, протест должен быть заявлен в течение двадцати четырех часов с момента происшествия. Если окажется невозможным заявить протест в установленный срок, причины этого должны быть указаны в заявлении о морском протесте.

Нотариус на основании заявления капитана, данных судового журнала, а также опроса самого капитана и по возможности не менее двух свидетелей из числа командного состава судна и двух свидетелей из судовой команды составляет акт о морском протесте и заверяет его своей подписью и гербовой печатью. Экземпляр акта о морском протесте выдается капитану или уполномоченному лицу.

Доказательственную функцию имеет также совершение протестов векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков (гл. XVIII Основ). Сущность этих действий состоит в том,

что нотариус совершает акт, удостоверяющий отказ от действий, связанных с платежом по векселю или чеку. Однако соответствующие нотариальные надписи не придают векселю и чеку исполнительную силу, а только подтверждают определенные факты. Лишь после удостоверения неоплаты чека нотариус может по просьбе чекодержателя совершать исполнительную надпись (ч. 3 ст. 96 Основ).

§ 10. СОВЕРШЕНИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ НАДПИСЕЙ

Посредством совершения нотариусом исполнительной надписи производится взыскание задолженностей в упрощенном («беспорном») порядке. Исполнительные надписи совершаются нотариусом на основании документов, устанавливающих задолженность, для взыскания денежных сумм или истребования имущества от должника (ст. 89 Основ).

Правительством Российской Федерации установлен специальный перечень документов (утв. постановлением СМ РСФСР от 11 марта 1976 г. № 171, с последующими изменениями и дополнениями), по которым взыскание производится в беспорном порядке на основании исполнительных надписей (ст. 90 Основ). В частности, основаниями взыскания задолженности нотариусами являются нотариально удостоверенные сделки, связанные с получением денег, осуществлением возврата или передачи имущества; документы, устанавливающие задолженность по арендной плате, коммунальным и эксплуатационным расходам за нежилые помещения в домах, находящихся в ведении местных органов управления; документы, по которым должниками и их поручителями допущена просрочка платежей по кредитным операциям кредитных организаций; документы, устанавливающие задолженность по ссудам; предъявленные к платежу чеки, неоплата которых удостоверена нотариусом, плательщиком или расчетным учреждением путем соответствующих надписей на чеках, и другие документы.

Исполнительная надпись совершается, если представленные документы подтверждают беспорность задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем и не истек срок исковой давности.

Согласно ст. 92 Основ исполнительная надпись должна содержать:

- 1) фамилию и инициалы, должность нотариуса, совершающего исполнительную надпись;
- 2) наименование и адрес взыскателя;
- 3) наименование и адрес должника;
- 4) обозначение срока, за который производится взыскание;
- 5) обозначение суммы, подлежащей разысканию, или предметов, подлежащих истребованию, в том числе пени, процентов, если таковые причитаются;
- 6) обозначение суммы государственной пошлины или тарифа, уплаченных взыскателем или подлежащих взысканию с должника;
- 7) дату (год, месяц, число) совершения исполнительной надписи;
- 8) номер, под которым исполнительная надпись зарегистрирована в реестре;
- 9) подпись нотариуса, совершившего исполнительную надпись;
- 10) печать нотариуса.

Взыскание по исполнительной надписи производится в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве. Статья 7 Закона об исполнительном производстве не включила исполнительную надпись в перечень исполнительных документов. Однако перечень таких документов в вышеуказанном Законе не является закрытым, а более позд

sifi

ний Закон о банкротстве прямо отнес исполнительную надпись к числу исполнительных документов¹.

От исполнительных надписей и соглашений, на основании которых они совершаются, следует отличать соглашения как исполнительные документы. В Законе прямо указано: «нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа» (п. 2 ст. 100 СК; подп. 3 п. 1 ст. 7 Закона об исполнительном производстве). Между тем в отношении соглашения об обращении взыскания на заложенное имущество такое правило не сформулировано (см. ст. 8 Закона об исполнительном производстве). Однако и в этом случае практика пошла по пути признания такого нотариально удостоверенного соглашения в качестве исполнительного документа. В противном случае требование совершения на его основании нотариусом дополнительно исполнительной надписи существенно усложняло и удорожало защиту прав. Кроме того, от исполнительных надписей надо

отличать протесты векселей (см. § 9), которые не являются ни основаниями совершения исполнительных надписей, ни исполнительными документами.

Широкая практика взыскания задолженности в бесспорном нотариальном порядке на основании различных документов представляет собой такое упрощение процессуальной формы, которое было вызвано административно-правовой формой государства, упрощенным гражданским оборотом, не соответствует новым рыночным отношениям и расширению конституционного права на судебную защиту. Совершение исполнительных надписей нотариусом не предполагает всестороннего рассмотрения дела, а производится на основании письменных документов. Нотариус вообще не выясняет, есть ли спор о праве, не рассматривает его и ограничен в средствах доказывания. Исполнительная надпись совершается, если представленные документы подтверждают бесспорность задолженности или иной ответственности перед взыскателем.

Между тем в настоящее время гражданско-правовые отношения настолько усложнились, что «бесспорные» документы, предусмотренные Перечнем документов, по которым взыскание производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, по сути «бесспорными» рассматриваться не могут, и помимо них у субъектов могут складываться другие формы расчетных и иных взаимоотношений. Часто в практике (особенно кредитно-расчетных отношений) возникают споры по поводу совершения исполнительных надписей. При этом в суде устанавливаются факты своевременного полного или частичного погашения задолженности должниками. Сам же нотариус должен отказать в удовлетворении требования о взыскании задолженности только в тех случаях, когда данные о

1 Пункт 3 ст. 37 Закона РФ «О несостоятельности (банкротстве)» от 8 января 1998 г. // СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 222.

517

наличии спора содержатся в самих представленных документах (например, возражения должника по поводу наличия обязательства или расчета задолженности), а другие средства доказывания он использовать не может. Таким образом, субъекты гражданских отношений оказываются без необходимых процессуальных гарантий. Поэтому перечень документов, на основании которых совершается исполнительная надпись нотариусом, должен быть, вероятно, значительно сужен. В частности, вполне оправданным является отказ от общего правила, согласно которому исполнительные надписи совершались на нотариально удостоверенных договорах о залоге, по которым истек срок исполнения обязательств, обеспеченных залогом. После принятия ГК РФ удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд допускается лишь на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога (п. 1 ст. 349 ГК РФ).

Вместо исполнительной надписи развитие получит производство по взысканию задолженностей на основании судебного приказа. Вероятно, в компетенции нотариусов следовало бы оставить взыскание задолженности лишь по удостоверенным ими самими сделкам, связанным с получением денег, осуществлением возврата или передачи имущества. В этом случае правила совершения и исполнения нотариальных сделок позволяют сохранить гарантии сторон в ходе взыскания задолженности.

Раздел VII. ВОПРОСЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

Глава XXVII. ПРАВОВОЙ СТАТУС ИНОСТРАНЦЕВ И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

В орбиту российского гражданского судопроизводства могут быть и в ряде случаев оказываются вовлеченными не только российские граждане и юридические лица, но также субъекты, принадлежащие к зарубежным государствам, как и лица без гражданства, причем по мере развития внешнеэкономических связей нашей страны число подобных ситуаций будет, очевидно, возрастать.

Применительно к делам, осложненным «иностранным элементом», возникают некоторые специфические вопросы, в частности: 1) круг эвентуальных участников процесса, не имеющих российской государственной принадлежности; 2) их процессуально-правовой статус; 3) подведомственность споров с их участием. В изложенной последовательности эти вопросы и будут рассмотрены ниже.

Нужно учитывать, что относящиеся к ним правила содержатся как в российском законодательстве, так и в соответствующих нормах международного права. Например, СССР являлся (и

соответственно Российская Федерация является) участником Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г.'

Со многими государствами заключены договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. Все эти международные договоры сохраняют силу и для Российской Федерации как правопреемницы СССР.

В рамках СНГ существуют, в частности, Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенным в Минске 22 января 1993 г., а также Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, от 20 марта 1992 г.

Имеются, далее, договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам между Россией и Латвией (от 3 февраля 1993 г.), Литвой (от 21 июля 1992 г.), Эстонией (от 26 января 1993 г.).

Российская Федерация является участницей Гаагской конвенции от 5 октября 1961 г., отменяющей требование легализации иностранных официальных документов.

1 Вступила в силу для СССР 26 июля 1967 г Текст конвенции см.: Сборник международных договоров Российской Федерации по оказанию правовой помощи. М., 1996. С. 6-14

519

По прямому указанию закона, если международным договором, действующим на территории нашей страны, установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены российским законодательством о гражданском судопроизводстве, то применяются правила международного договора (ст. 438 ГПК, п. 3 ст. АПК).

Среди лиц, участвующих в рассматриваемом российским судом гражданском деле и не являющихся субъектами российского права, ГПК РСФСР упоминает иностранных граждан, иностранные предприятия и организации (ст. 433) и лиц без гражданства (ст. 434).

АПК РФ также содержит нормы о рассмотрении экономических споров с участием иностранных организаций и осуществляющих предпринимательскую деятельность иностранных граждан и лиц без гражданства, общим образом именуемых «иностранными лицами».

При этом под иностранным гражданином подразумевается лицо, обладающее гражданством иностранного государства и не имеющее гражданства Российской Федерации (см. п. «б» ст. 11 Закона «О гражданстве РСФСР» от 28 ноября 1991 г.).

Лицами без гражданства считаются лица, не являющиеся гражданами Российской Федерации и не имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству другого государства (см. п. «в» ст. 11 Закона «О гражданстве РСФСР» от 28 ноября 1991 г.).

Предприятия и организации признаются иностранными, если они учреждены за границей (см. п. 1 ст. 161 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик).

Использование термина «иностранные предприятия и организации» взамен понятия «иностранные юридические лица» не случайно. Законодатель принимает во внимание тот факт, что в некоторых государствах субъектами гражданского процесса могут быть и организации, не являющиеся юридическими лицами. Таково, в частности, товарищество (partnership) в Англии'.

В отечественной специальной литературе справедливо отмечалось, что и наш суд признал бы за такой организацией право быть стороной в процессе, считаясь в данном случае с распространенными обычаями торгового оборота и толкуя применительно к этому вопросу расширительно ст. 59 Основ гражданского судопроизводства².

1 См.: Cheshire G.S. and North I. M. Private International Law. Tenth edition. London, 1979. P. 80; James P. Introduction to English Law. Twelfth edition. 1989. P. 100; Smith and Keenan's English Law. 1989. P. 179.

2 Лунц Л.А., Марышева Н.И. Курс международного частного права. Международный гражданский процесс. М., 1976. С. 50.

Вызывает сомнение лишь тезис о распространительном толковании данной нормы процессуального закона. Такое толкование было бы необходимо, если бы в законе говорилось об иностранных юридических лицах. Но там сказано об ино

520

В отношении гражданско-процессуального статуса иностранным гражданам и лицам без гражданства в нашей стране предоставлен национальный правовой режим, ибо они по прямому

указанию закона имеют право обращаться в суды России и пользуются гражданскими процессуальными правами наравне с российскими гражданами (ч. 1 ст. 433, ст. 434 ГПК, ст. 210 АПК).

Принцип национального правового режима закреплен и в международных договорах нашей страны. Например, в соответствии со ст. 1 Договора между СССР и Финляндской Республикой о правовой защите и правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам от 11 августа 1978 г. 1 «граждане одной Договаривающейся Стороны пользуются на территории другой Договаривающейся Стороны в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой в судах, органах прокуратуры и других учреждениях, к компетенции которых относятся гражданские, семейные и уголовные дела, как и собственные граждане.

Граждане одной Договаривающейся Стороны имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в учреждения другой Договаривающейся Стороны, указанные в пункте 1 настоящей статьи, выступать в них, возбуждать ходатайства и предъявлять иски на тех же условиях, как и собственные граждане».

Отмеченный принцип получил свое отражение также в Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенным между странами СНГ 22 января 1993 г.

Конвенцией предусмотрено, что «граждане каждой из Договаривающихся Сторон, а также лица, проживающие на их территории, пользуются на территориях всех других Договаривающихся Сторон в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и собственные граждане данной Договаривающейся Стороны» (п. 1 ст. 1).

Отсюда, в частности, следует, что как гражданская процессуальная правоспособность, так и гражданская процессуальная дееспособность иностранных граждан и лиц без гражданства регламентируется российским процессуальным законодательством (см. соответственно ст. 31 и 32 ГПК).

Иными словами, иностранец, достигший 18 лет, обладает в нашей стране полной гражданской процессуальной (как и материальной) дееспособностью

в иностранных предприятиях и организациях, а это словосочетание по своему смыслу шире понятия «юридические лица» и поэтому должно толковаться не распространительно, а буквально, точнее говоря, даже ограничительно, поскольку речь, конечно же, идет не обо всех вообще, а только о тех иностранных организациях, которые являются юридическими лицами либо, не будучи ими, имеют тем не менее гражданскую процессуальную правосубъектность.

1 См.: Сборник международных договоров Российской Федерации по оказанию правовой помощи. С. 487.

521

способностью, хотя бы по своему личному закону он считался несовершеннолетним и недееспособным. В отношении иностранцев на общих основаниях применяются правила об ограниченной процессуальной дееспособности (ч. 2 ст. 32 ГПК), даже если личный закон иностранца не знает института ограниченной процессуальной дееспособности!

Нужно отметить, что отечественное законодательство не связывает предоставление национального режима в области гражданского судопроизводства иностранными гражданами и лицами без гражданства с их проживанием в нашей стране².

Итак, иностранные граждане и лица без гражданства могут быть истцами, ответчиками, третьими лицами, заявляющими либо не заявляющими самостоятельные требования на предмет спора, и им принадлежат права и обязанности соответствующих лиц, участвующих в деле (ст. 30, 37, 38, 43 ГПК).

Особого внимания заслуживает проблема процессуального представительства в связи с участием в гражданском деле иностранных граждан. Здесь следует различать два аспекта: во-первых, представительство в суде от имени иностранных граждан и, во-вторых, возможность иностранных граждан выступить в суде в качестве представителей других лиц.

Иностранный гражданин может пригласить в качестве своего представителя российского адвоката. Выбор адвоката зависит от усмотрения иностранного гражданина. Вместе с тем следует отметить, что в нашей стране существует Инюрколлегия - коллектив адвокатов, специализирующихся на оказании правовой помощи по делам, связанным с «иностраным элементом», а также иные адвокатские организации аналогичного профиля.

Услуги подобного рода оказывают также многочисленные юридические фирмы, включая предприятия с иностранными инвестициями, уставы которых предусматривают этот вид деятельности.

С точки зрения правового статуса такие фирмы, если они учреждены на российской территории, являются российскими юридическими лицами, а их возможность выступать в суде от имени российских и иностранных граждан и юридических лиц явствует из п. 5 ст. 44 ГПК, где в числе процессуальных представителей названы «уполномоченные организации, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы других лиц».

На территории нашей страны существуют также филиалы зарубежных юридических фирм, образованные в соответствии с российским законодательством об иностранных инвестициях.

См.: Лунц Л.А. Марышска Н.И. Курс международного частного права. Международный гражданский процесс. М., 1976. С. 48.

См.: Курс советского гражданского процессуального права. / Под ред. А.А. Мельникова. Т. II. М., 1981. С. 365

522

Не подлежит сомнению, что они вправе принимать на себя функции процессуальных представителей, поскольку это одно из основных направлений уставной деятельности соответствующих фирм, структурными подразделениями которых они являются, а будучи в установленном порядке зарегистрированы на российской территории, они тем самым легитимированы на осуществление данной деятельности в нашей стране и охватываются смыслом п. 5 ст. 44 ГПК.

Если иностранный гражданин предпочтет привлечь в качестве своего процессуального представителя в российском суде какое-либо иное лицо (например, иностранного адвоката или юридическую фирму, не имеющую своего структурного подразделения в нашем государстве, либо члена своей семьи), то вопрос о допуске такого лица к представительству по делу решается российским судом в каждом отдельном случае, ибо упомянутое лицо подпадает под действие п. 7 ст. 44 ГПК.

Иностранное лицо, ведущее дело в российском арбитражном суде, также вправе воспользоваться услугами процессуального представителя, которым может быть «любой гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия» (п. 1 ст. 48 АПК).

Во всех перечисленных случаях представительство осуществляется на основании доверенности.

Международными договорами нашей страны с рядом зарубежных государств предусмотрена возможность представительства иностранных граждан консулами. Такое представительство специфично в трех отношениях. Во-первых, в качестве представителя иностранного гражданина выступает дипломатический представитель соответствующего государства. Во-вторых, это представительство возникает в силу нормы международного права при наличии определенных юридических фактов, в частности отсутствия гражданина, если он не поручил ведение дела иному доверенному лицу. К тому же нередко речь идет лишь о некоторых отношениях (например, наследственных) ¹. В-третьих, доверенности в данной ситуации не требуется.

Возникает вопрос о пределах представительских полномочий консула. Вправе ли он, в частности, совершить действия, выходящие за пределы обычных полномочий представителя и потому требующие согласно российскому гражданско-процессуальному закону (ст. 46 ГПК) специального предоставления (полный или частичный отказ от иска, признание иска, изменение предмета иска, заключение мирового соглашения и т.д.) ?

По мнению одних авторов, при отсутствии в международном договоре конкретных указаний на объем полномочий консула как представителя

¹ См.: п. 1 ст. 41 Договора между СССР и КНДР об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. В кн.: Сборник международных договоров о Российской Федерации по оказанию правовой помощи. С. 295.

574

вопрос должен решаться в соответствии с внутренним правом страны суда, иными словами, иностранные консулы при осуществлении представительства в российских судах вправе действовать без доверенности в пределах, установленных ст. 46 ГПК РСФСР¹.

Этот вывод, однако, неоспорен. Прежде всего, ст. 46 ГПК говорит об объеме полномочий, возникающих из доверенности.

Между тем консул в данном случае в доверенности не нуждается. Вот почему применение здесь ст. 46 ГПК едва ли корректно. Кроме того, как уже отмечалось, представительские полномочия консула

базируются на международном договоре, а он превалирует над нормами национального законодательства. Следовательно, если международный договор не содержит ни соответствующих изъятий, ни отсылок к законодательству страны суда, консул *ex officio* уполномочен на совершение всех процессуальных действий².

Национальный режим, которым пользуются иностранцы и лица без гражданства в области гражданского процесса в Российской Федерации, предопределяет и возможности их выступления в качестве процессуальных представителей в судах нашей страны. Эти возможности такие же, как и у российских граждан.

Например, иностранный гражданин (или лицо без гражданства) может защищать в суде права и охраняемые законом интересы своих несовершеннолетних детей. В подобных случаях он признается законным представителем и в силу ст. 48 ГПК представляет суду документы, удостоверяющие свои полномочия (т.е. подтверждающие, что он является отцом ребенка). Доверенность здесь не нужна.

Иностранный гражданин не нуждается в доверенности и тогда, когда он, будучи органом иностранного юридического лица, от имени последнего ведет дело в российском суде. Полномочия такого гражданина подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение (ст. 43 ГПК, п. 2 ст. 47 АПК).

В иных ситуациях представительские полномочия иностранного гражданина возникают из договора поручения и подтверждаются доверенностью³. Иностранный гражданин может выполнять функции процессуаль

См.: Лунц Л.А., Марышева Н.И. Курс международно частного права. Международный гражданский процесс. М, 1976. С. 56.

2 См.: Рубанов А.А. Наследование в международном частном праве. М., 1972. С. 154; Курс советского гражданского процессуального права. / Под ред. А.А. Мельникова. Т. II. С. 372-374.

Возникает вопрос о порядке оформления доверенности, выданной за границей иностранным лицом своему процессуальному представителю для ведения дела в российской суде, и о применимости к доверенностям такого рода коллизионной нормы Основ гражданского законодательства, согласно которой «форма и срок действия доверенности определяется по праву страны, где выдана доверенность» (п. 3 ст. 165).

524

ного представителя, в частности, как сотрудник иностранной юридической фирмы, имеющей свой филиал на территории нашей страны (см. выше). Если иностранный гражданин является соистцом или соответчиком, он вправе действовать как представитель других соучастников по их поручению (п. 6 ст. 44 ГПК).

В остальных случаях вопрос о возможности допуска иностранного гражданина к представительству в гражданском процессе решается судом, рассматривающим дело (см. п. 7 ст. 44 ГПК).

Теперь необходимо обратиться к вопросу о подведомственности споров, осложненных «иностранным элементом». В силу содержащегося в ГПК прямого указания споры с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, а также иностранных предприятий и организаций подлежат рассмотрению в судах (ст. 433, 434).

Следует, однако, отметить, что в настоящее время суды общей юрисдикции рассматривают лишь споры, осложненные «иностранным элементом», которые не связаны с осуществлением предпринимательской деятельности.

Что же касается «предпринимательских» или, иначе говоря, экономических споров, то они относятся к юрисдикции арбитражных судов. При этом «арбитражный суд рассматривает подведомственные ему дела с участием организаций и граждан Российской Федерации, а также иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации» (п. 6 ст. 22 ГПК).

Подсудность дел, осложненных «иностранным элементом», определяется законодательством, действующим на территории России (ст. 434 ГПК).

Согласно ст. 118 ГПК иск к ответчику, не имеющему в России места жительства, может быть предъявлен по месту нахождения его имущества

Следует учитывать, что приведенное правило относится к доверенностям гражданского материально-правового характера, уполномочивающим одно лицо представлять от имени другого при совершении сделок. Упомянутая норма вовсе не касается процессуального (судебного) представительства.

ГПК и АПК в их действующих редакциях не устанавливают специальных требований к оформлению доверенностей, выдаваемых за границей для совершения процессуальных действий в российских судах.

Отсюда явствует, что такие доверенности должны отвечать тем же требованиям, что и «процессуальные» доверенности, выдаваемые в России. Это, в частности, означает, что особые полномочия, перечисленные в ст. 46 ГПК и в ст. 45 АПК, представитель иностранного лица может осуществлять в российском суде общей юрисдикции или соответственно в арбитражном суде лишь в случае, если они упомянуты в доверенности.

525

или по последнему известному месту его жительства в Российской Федерации. Смыслом данной нормы охватываются не только иностранные граждане, но и лица без гражданства и российские граждане, постоянно проживающие за границей.

В остальном к спорам с участием перечисленных лиц следует применять общие правила о подсудности, содержащиеся в ГПК (ст. 117-121).

В силу п. 2 ст. 212 АПК российские арбитражные суды вправе рассматривать дела с участием иностранных лиц, если:

1) на территории России находится филиал или представительство иностранного лица (при этом, в отличие от норм ч. 3 ст. 118 ГПК и п. 2 ст. 25 АПК, необязательно, чтобы иск вытекал из деятельности такого филиала или представительства);

2) ответчик имеет имущество на территории России (закон не уточняет, идет ли речь о недвижимом или также и о движимом имуществе, и какой должна быть стоимость этого имущества, чтобы можно было предъявить иск в российском арбитражном суде);

3) иск вытекает из договора, предусматривающего исполнение на российской территории;

4) по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, основание для предъявления деликтного иска имело место на территории России;

5) иск вытекает из неосновательного обогащения, возникшего на территории России;

6) по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец находится в России;

7) российские и иностранные лица заключили соглашение о передаче их спора в российский арбитражный суд.

Глава XXVIII. ИСКИ К ИНОСТРАННЫМ ГОСУДАРСТВАМ

Правовой статус государства в значительной мере предопределяется тем, что оно, будучи носителем суверенной власти, обладает таким специфическим качеством, как иммунитет, исключающий без согласия государства как предъявление к нему иска, так и исполнение вынесенного против него судебного решения.

Вместе с тем в юридической доктрине и законодательстве различных государств наблюдается двойкий подход к проблеме иммунитета.

Согласно одной, исторически и более ранней, концепции (ее можно назвать теорией «абсолютного иммунитета») государство пользуется связанными с иммунитетом привилегиями вне зависимости от характера своей деятельности, иными словами, не только при выполнении функций публичной власти, но и в случаях, когда оно занимается предпринимательством¹.

С точки зрения сформулировавшейся позже, во второй половине XX в., теории «функционального иммунитета» государство может ссылаться на иммунитет лишь в связи с совершаемыми им публично-правовыми актами: осуществляя коммерческую деятельность, государство ставит себя в положение обычного предпринимателя и лишается льгот, обусловленных иммунитетом². Такая трактовка иммунитета получила отражение в нескольких международных конвенциях, в частности в Европейской конвенции об иммунитете государства 1972 г., а также в национальном законодательстве ряда государств (например, в Законе США об иммунитетах иностранных государств 1976 г. и в английском законе об иммунитетах государств 1987 г.).

В нашей стране до недавнего времени доктрина³ и законодательство базировались на теории абсолютного иммунитета. Соответственно в силу ст. 435 ГПК РСФСР «предъявление иска к

иностранному государству, обеспечение иска и обращение взыскания на имущество иностранного государства, находящегося в СССР, могут быть допущены лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства».

Вместе с тем перевод нашей экономики на рельсы рыночного хозяйства влечет уравнивание правового режима различных организационных

1 См 'Dicey's Conflict of Law', London, 1932. P. 192-194.

2 См Cheshire and North's Private international Law. 10th edition London, 1979 P 101

' См Жим Л А К>рс международного частного права. М., 1975. С 74-81, Богуславский М М Меч народное частное право М, 1989. С.148-150

527

форм предпринимательской деятельности безотносительно к видам собственности, образующим их имущественную базу

Не случайно ГК РФ 1994 г. предусматривает, что «Российская Федерация, субъекты Российской Федерации: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами» (п 1 ст. 124).

Логическим следствием этой нормы нужно считать и выступление государства в качестве истца или ответчика в юрисдикционных органах без каких-либо изъятий, вытекающих из иммунитета, который должен проявляться только при публично-правовой деятельности государства. Можно поэтому ожидать соответствующих изменений в гражданско-процессуальном законодательстве.

С иммунитетом государства как носителя суверенной власти связан и иммунитет его дипломатических представителей от уголовной, гражданской и административной юрисдикции. Согласно Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г.1 «дипломатический агент пользуется иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания. Он пользуется также иммунитетом от гражданской и административной юрисдикции, кроме случаев: а) вещных исков, относящихся к частному недвижимому имуществу, находящемуся на территории государства пребывания, если только он не владеет им от имени аккредитирующего государства для целей представительства; б) исков, касающихся наследования, в отношении которых дипломатический агент выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя над наследственным имуществом, наследника или от законополучателя как частное лицо, а не от имени аккредитирующего государства; в) исков, относящихся к любой профессиональной или коммерческой деятельности, осуществляемой дипломатическим агентом в государстве пребывания за пределами своих официальных функций».

1 Ратифицирована Президиумом Верховного Совета СССР 11 февраля 1964 г (Ведомости Верховного Совета СССР 1964 №18 Ст 221)

Глава XXIX. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В ОБЛАСТИ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Основные правовые проблемы, связанные с международным сотрудничеством в данной области, касаются, во-первых, исполнения судами нашей страны поручений иностранных судов, а также соответственно обращения российских судов с поручениями к иностранным судам и, во-вторых, признания и исполнения решений иностранных судебнo-арбитражных органов на территории России.

В числе нормативных источников, регулирующих указанные отношения, следует, в частности, назвать Гаагскую конвенцию по вопросам гражданского процесса 1954 г., Нью-Йоркскую конвенцию 1958 г. о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, Европейскую конвенцию о внешнеторговом арбитраже (Женева, 1961), договоры об оказании правовой помощи, участником которых является наше государство, ГПК (ст 436-437), АПК (ст 214, 215), Федеральный закон «Об исполнительном производстве» (ст. 79-80), а также ряд иных актов, например Указ Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. «О признании и исполнении в СССР решений иностранных судов и арбитражей», постановление Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г.1 «О мерах по выполнению международных договоров СССР о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам»2, Инструкцию Министерства юстиции СССР от 9 марта 1972 г «О порядке оказания судами и органами нотариата СССР правовой помощи учреждениям юстиции иностранных государств и о порядке обращения за правовой помощью к этим учреждениям»3,

постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 июня 1999 г. № 8 «О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам арбитражного процесса».

При этом нужно учитывать Закон РСФСР «О действии актов органов Союза ССР на территории РСФСР» от 24 октября 1990 г. В нем предусмотрено, что «акты органов СССР, изданные до принятия настоящего Закона, действуют на территории РСФСР, если они не приостановлены Верховным Советом РСФСР или Советом Министров РСФСР» (ст. 4).

1 Ведомости Верховного Совета СССР № 8 № 26 с. 427

2 Там же Ст. 428

3 Сборник международных договоров Российской Федерации правовой помощи С 585-590 529

В соответствии с постановлением Верховного Совета РСФСР «О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств» от 12 декабря 1991 г. «на территории РСФСР до принятия соответствующих законодательных актов РСФСР нормы бывшего Союза ССР применяются в части, не противоречащей Конституции РСФСР, законодательству РСФСР и настоящему Соглашению» (ст. 2).

Обратимся теперь к проблеме исполнения российскими судебными органами поручений иностранных судов. Здесь, в свою очередь, возникает ряд вопросов:

1) об исполнении каких судебных поручений может идти речь;

2) в каком порядке поручения иностранных судебных органов доводятся до российских судов;

3) какими процессуальными нормами должны руководствоваться суды России при исполнении иностранных судебных поручений.

Перечень процессуальных действий, подлежащих выполнению российскими судами по поручению иностранных судов, содержится в ст. 436 ГПК и включает «вручение повесток и других документов, допрос сторон и свидетелей, производство экспертизы и осмотр на месте и др.». Аналогичный перечень имеется в п. 1 ст. 215 АПК, где также упомянуто «получение письменных доказательств».

Еще более расширенным образом этот перечень сформулирован в п. 16 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам гражданского процесса» от 11 июня 1999 г. Он дополнительно включает обеспечение иска, взыскание судебных расходов и - что следует отметить особо - признание и исполнение судебного решения.

Как явствует из текста приведенных норм, перечни носят примерный характер. Одновременно закон оговаривает случаи, когда исполнение поручения не допускается: а) если исполнение поручения противоречило бы суверенитету или угрожало безопасности страны; б) если исполнение поручения не входит в компетенцию суда.

В остальных случаях иностранные судебные поручения должны исполняться нашими судами безотносительно к наличию договора о правовой помощи с тем или иным государством, поскольку соответствующая обязанность для судов Российской Федерации возникает из упомянутой выше Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г.

Необходимо, однако, чтобы иностранное судебное поручение было передано российскому суду в «установленном порядке» (ст. 436 ГПК, п. 1 ст. 215 АПК).

530

Этот порядок в настоящее время выражается в трех предусмотренных международными договорами способах сношений российских судов с судами иностранных государств:

а) непосредственно между судами (см. ч. 3 ст. 5 Киевского соглашения от 20 марта 1992 г. «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности»;

б) через Министерство юстиции РФ, которое со своей стороны направляет документ Министерству юстиции соответствующей страны (см., в частности, договоры с Албанией, Болгарией, КНР, Латвией, Литвой, Польшей, Эстонией);

в) через Министерство юстиции, пересылающее документ в соответствующее иностранное государство по дипломатическим каналам (см. договоры с Австрией, Бельгией, Италией, Кипром).

Последний способ используется и в случаях, когда между Российской Федерацией и соответствующей страной нет договора о правовой помощи (см. ч. 2 ст. 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 июня 1999 г.).

Установленный порядок предполагает также, что (кроме случаев, когда иное установлено международным договором) официальные документы, исходящие от органов или должностных лиц иностранных государств (к ним относятся, в частности, и судебные поручения), должны быть снабжены апостилем. Апостиль представляет собой специальную формализованную запись, выполняемую компетентным органом государства, в котором был выдан упомянутый выше документ, и удостоверяющую подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и в надлежащем случае подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ.

Апостиль проставляется на самом документе или на отдельном листе, скрепленном с документом. Апостиль должен соответствовать образцу, приложенному к Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов от 5 октября 1961 г.¹

Согласно ст. 436 ГПК (см. также п. 3 ст. 215 АПК) исполнение поручений иностранных судов о производстве отдельных процессуальных действий производится на основании российского законодательства.

Данная норма соответствует Гаагской конвенции (ч. 1 ст. 14), предусматривающей вместе с тем, что «в случае, если запрашивающий компетентный орган власти просит о соблюдении особой формы, такая просьба удовлетворяется при условии, что указанная форма не противоречит законодательству запрашиваемого государства» (ч. 2 ст. 14). Аналогичное

¹ См.: Журнал международного частного права. 1993 № 2. С. 71-77.

531

правило закреплено в Конвенции стран СНГ «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» 1993г. (п. 1 ст. 8).

Подобная возможность допускается и в нашей стране (см. ст. 2 постановления Президиума Верховного Совета СССР «О мерах по выполнению международных договоров СССР о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам» от 21 июня 1989 г.). Данный акт относит решение вопроса о применении при исполнении поручения иностранного процессуального законодательства к компетенции Верховного Суда СССР. Следует полагать, что в настоящее время этот вопрос должен разрешаться Верховным Судом Российской Федерации.

Осталось рассмотреть порядок признания и исполнения иностранных судебных решений на территории Российской Федерации.

Как справедливо отмечалось в литературе, «решение суда имеет силу лишь в пределах государства, суд которого вынес это решение. Иностранное судебное решение само по себе не имеет правовой силы: оно получает ее лишь постольку, поскольку процессуальное законодательство данного государства допускает признание или исполнение иностранных судебных решений»¹.

В связи с этим следует установить:

1) в каких случаях иностранные судебные решения подлежат признанию и исполнению на территории Российской Федерации;

2) какие условия должны быть при этом соблюдены;

3) каков порядок признания и исполнения иностранных судебных решений.

Ответ на первый вопрос зависит от того, подлежит ли принудительному исполнению то решение, о признании которого идет речь.

Решения иностранных судов, которые не подлежат принудительному исполнению, признаются в нашем государстве, если это предусмотрено соответствующим международным договором или российским законодательством (данный вывод явствует *mutatis mutandis* из ч. 2 ст. 1 Указа Президиума Верховного Совета СССР от 11 июня 1988 г.).

К числу законодательных норм такого рода относится, например, п. 4 ст. 160 Семейного кодекса Российской Федерации 1995 г., согласно которому «расторжение брака между иностранными гражданами, совершенное за пределами территории Российской Федерации с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решение о расторжении брака, и подлежащем

применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в Российской Федерации».

Если же ставится вопрос о признании российским судом иностранного судебного решения, которое затем должно быть принудительно исполнено на территории нашей страны, это осуществимо в случаях, предусмотренных соответствующими международными договорами (см. п. 1 ст. 80

Федерального закона «Об исполнительном производстве» от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ) '. Имеются в виду как многосторонние, так и двусторонние договоры с участием нашего государства.

Например, Гаагской конвенцией по вопросам гражданского процесса предусмотрено взаимное исполнение в государствах-участниках судебных решений о взыскании судебных расходов (ст. 18-19). Согласно Международной конвенции о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью 1969 г. так же обстоит дело применительно к решениям о возмещении соответствующего вреда.

Что же касается двусторонних договоров между нашим государством и зарубежными странами, то в них обычно общим образом предусматривается взаимное исполнение судебных решений по гражданским и семейным (а в ряде случаев также приговоров по уголовным делам).

В случаях, когда речь идет о принудительном исполнении решения иностранного суда, необходимо установить:

1) к компетенции какого органа относится обращение иностранного судебного решения к исполнению;

2) какие документы необходимо представить упомянутому органу;

3) какая процедура должна быть им соблюдена.

Вопрос о разрешении принудительного исполнения иностранного суда рассматривается по ходатайству взыскателя Верховным судом республики в составе Российской Федерации, судом автономной области, судом автономного округа, краевым, областным, городским судом (см. ст. 2 Указа Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г.) 2. При

Лунц Л А, Марышева Н.И Курс международного частного права Международный гражданский процесс М, 1976 С 167-168.

532

1 Впрочем, отсутствие такого договора не означает запрета на исполнение решения иностранного суда в России. Как явствует из ч. 1 ст. 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 11 июня 1999 г. № 8, признание и исполнение иностранного судебного решения в нашей стране возможно на условиях международной вежливости и при отсутствии соответствующего международного договора.

2 Это правило скоординировано с нормой ст. 433 ГК РСФСР 1964 г. Следует, однако, принять во внимание, что в соответствии с постановлением Верховного Совета РСФСР «О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств» нормативные акты СССР действуют на российской территории в той мере, в какой они не противоречат законодательству Российской Федерации, и до принятия соответствующих законодательных актов России (см. п 2).

ST4

этом по прямому указанию закона решение иностранного суда «может быть предъявлено к принудительному исполнению в течение трех лет с момента вступления решения в законную силу» (ст. 437 ГК).

К ходатайству прилагаются документы, предусмотренные международным договором, а если это не предусмотрено договором, - следующие документы: засвидетельствованная копия решения иностранного суда, о разрешении принудительного исполнения которого возбуждено ходатайство; официальный документ о том, что решение вступило в законную силу, если это не видно из самого решения; документ, из которого следует, что сторона, против которой вынесено решение и которая не приняла участия в процессе, была своевременно и в надлежащей форме извещена о рассмотрении дела; заверенный перевод указанных документов на русский язык (ч. 2 ст. 3 Указа).

Применительно к процедуре, которая должна быть соблюдена при обращении иностранного судебного решения к исполнению, в законодательстве различных государств можно наблюдать следующие подходы:

1) система экзекватуры, когда компетентный суд данного государства подтверждает иностранное судебное решение и дает указание об его исполнении, причем в одних государствах суд может подвергнуть иностранное судебное решение проверке по существу (так, например, обстоит дело в Бельгии), а в других - лишь убеждается в наличии определенных формальных условий (такова позиция Германского уложения о гражданском судопроизводстве);

2) система регистрации, когда основанием для принудительного исполнения иностранного судебного решения является его регистрация в определенном судебном органе данного государства (этот порядок при

АПК РФ 1995 г. относит разрешение экономических споров с участием иностранных лиц к подведомственности арбитражных судов (п. 6 ст. 22). Есть поэтому основания полагать, что компетенция арбитражных судов охватывает теперь и обращение к принудительному исполнению на нашей территории решений иностранных судов по спорам такого рода.

Сделанный вывод не опровергается и тем фактом, что в ГПК до настоящего времени не внесены соответствующие изменения. Ввиду того что оба процессуальных кодекса (ГПК и АПК) имеют одинаковую юридическую силу, в случае несовпадения содержащихся в них правил по одному и тому же вопросу следует руководствоваться нормами АПК, поскольку этот федеральный закон был принят позднее.

С учетом изложенного представляется, что приведенная выше норма ст. 2 Указа Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. продолжает действовать применительно к исполнению в России решений иностранных судов по делам, относящимся к подведомственности российских судов общей юрисдикции.

544

меняется в Англии по отношению к государствам, с которыми заключены соответствующие договоры);

3) система упрощенного судопроизводства, когда иностранное судебное решение не подлежит исполнению как таковое, а служит основанием для предъявления иска, создавая вместе с тем презумпцию для стороны, в пользу которой оно было вынесено (из этого исходят, в частности, суды США) 1.

В нашей стране принудительное исполнение иностранного судебного решения осуществляется на основании определения указанного выше суда. Отказ в принудительном исполнении возможен в случаях, когда:

1) решение по законодательству государства, на территории которого оно вынесено, не вступило в силу;

2) сторона, против которой было вынесено решение, не имела возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о рассмотрении дела;

3) рассмотрение дела относится к исключительной компетенции российского суда или иного органа;

4) имеется вступившее в законную силу решение российского суда, вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве российского суда имеется дело, возбужденное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде;

5) истек срок давности предъявления решения к принудительному исполнению;

6) исполнение решения противоречило бы суверенитету нашей страны или угрожало бы ее безопасности либо противоречило бы основным принципам российского законодательства (см. ст. 5 Указа).

Как явствует из изложенного, наше процессуальное законодательство восприняло в виде общего правила систему экзекватуры (причем без ревизии иностранного судебного решения по существу).

Вместе с тем необходимо отметить специфический и притом весьма упрощенный порядок исполнения судебных решений, предусмотренный Киевским соглашением 1992 г. о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности.

Главная особенность этой процедуры состоит в том, что она не требует предварительного судебного подтверждения в государстве, на территории которого испрашивается исполнение решения, вынесенного судом другого государства - участника соглашения.

Лунц Л.А., Марышева Н.И. Курс международного частного права. Международный гражданский процесс. М. 1976 С. 169-189.

535

В число документов, необходимых для исполнения решения суда, входит и исполнительный лист, выдаваемый судом, вынесшим решение.

Заинтересованная сторона направляет комплект документов (включая исполнительный лист) непосредственно исполнительным органам страны, на территории которой решение должно быть исполнено (ст. 7-8).

Например, для исполнения решения украинского компетентного суда на российской территории упомянутый комплект документов должен быть представлен украинским истцом непосредственно в службу судебных приставов по месту нахождения российского ответчика. При этом нет необходимости предварительно получать определение российского суда об обращении решения украинского суда к принудительному исполнению.

В принципе, аналогичным образом обстоит дело и с исполнением на территории России решений иностранных арбитражей.

При этом следует иметь в виду, что согласно Нью-Йоркской конвенции 1958 г. о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, участником которой является Российская Федерация, «каждое Договаривающееся Государство признает арбитражные решения как обязательные и приводит их в исполнение в соответствии с процессуальными нормами той территории, где испрашивается признание и приведение в исполнение этих решений» (ст. 3) ¹.

Конвенция, далее, требует (ст. 4), чтобы к просьбе о принудительном исполнении арбитражного решения были приложены (в оригинале или в надлежащем образом заверенной копии):

1) соглашение о передаче спора на рассмотрение арбитража (это может быть оговорка в контракте или отдельная письменная договоренность);

2) решение арбитража.

Упомянутые документы должны быть представлены как на языке оригинала, так и на русском языке, причем перевод должен быть заверен официальным переводчиком или дипломатическим органом.

В исполнении арбитражного решения может быть отказано по просьбе сторон, против которой оно направлено, если данная сторона представит доказательства:

1) недееспособности сторон арбитражного соглашения либо недействительности этого соглашения²;

2) отсутствия ее уведомления о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве либо невозможности по иным причинам представить свои объяснения;

¹ Международное частное право Сборник документов М, 1994 С 486

2 Вопрос о недействительности соглашения разрешается в соответствии с применимым правом, о котором условились стороны, а при отсутствии такого условия - по закону страны, где было вынесено решение.

Ч⁴Л

3) вынесения решения по вопросам, не предусмотренным арбитражным соглашением¹;

4) что состав арбитража или процедура рассмотрения спора не соответствовали соглашению сторон либо - при его отсутствии - закону той стороны, где имел место арбитраж;

5) что решение не вступило в силу либо было отменено или приостановлено компетентным органом страны, где оно было вынесено, или страны, закон которой подлежит применению².

Кроме того, компетентный орган государства, в котором испрашивается исполнение арбитражного решения, может отказать в этом, если найдет, что:

а) спор не подлежит рассмотрению в арбитраже (т.е. третейском суде) по законам этого государства или

б) признание и приведение в исполнение этого решения противоречат публичному порядку данного государства (ст. 5).

1 Если, однако, постановления по вопросам, подпадающим под действие арбитражного соглашения, могут быть отделены от тех, которые им не охватывают! -ся, то та часть арбитражного решения, которая содержит постановления по вопросам, подпадающим под действие арбитражного соглашения, может быть признана и приведена в исполнение

2 С учетом нормы, предусмотренной в Л и !Х Рвронсйской конвенции о внешнеторговом арбитраже (Женева, 196'). для государств, являющихся И1л.г пиками как Нью-Йоркской конвенции 1958 i, так и Женевской конвенции (вн. ib>-чая Россию), применение правила, изложенного в п 5, ограничивается сл\ чаями указанными в пп 1-4.

Реквизиты книги

ББК 67.99

Г75

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС Учебник

Подготовлен авторским коллективом в составе:

А. П. Вершинин, докт юрид наук, проф – гл XV (в соавторстве с Н. А. Чечной), XX-XXII (в соавторстве с И. О. Подвальным), XXVI, Л. А. Кривоносова, канд юрид наук, доц – гл IX (в соавторстве с В. И. Полудняковым), XIII (в соавторстве с В. И. Полудняковым), М. А. Митина, препод – гл VII, XII, В. А. Мусин, докт юрид наук, проф – гл VI, XXV.XXVI-XXIX. Е. Ю. Новиков, канд юрид наук, препод – гл XI (§ 7), С. М. Пелевин, канд юрид наук, доц – гл XXIII-XXIV, И. О. Подвальный, советник Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа – гл XX-XXII (в соавторстве с А. П. Вершининым), В. И. Полудняков, докт юрид наук, проф – гл IX (в соавторстве с Л. А. Кривоносовой), гл XIII (в соавторстве с Л. А. Кривоносовой), А. Г. Столяров, препод – гл VIII, А. А. Ференс-Сороцкий, канд юрид наук, доц – гл II (§ 2-3), IV (§ 5-6), V, X, Н. А. Чечина, докт юрид наук, проф, заслуж работник Высшей школы – гл II (§ 1), III, XIV, XV (в соавторстве с А. П. Вершининым), XVI, XVII, Д. М. Чечот, докт юрид наук, проф, заслуж работник Высшей школы – предисловие, гл I, IV (§ 1-4), XI (§ 1-6), XVII (§ 1), XIX, М. З. Шварц, препод – XVIII (§ 2-3) Ответственные редакторы: доктор юридических наук, профессор В. А. Мусин,

доктор юридических наук, профессор, заслуженный работник Высшей школы

Н. А. Чечина, доктор юридических наук, профессор, заслуженный работник Высшей школы Д. М. Чечот.

Гражданский процесс Учебник Издание третье, переработанное и дополненное. // Под ред В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. - М., ПБОЮЛ Гриженко, 2001 – 544 с.

Третье издание учебника подготовлено в соответствии с программой курса «Гражданский процесс» с учетом новейших изменений в законодательстве и данных о практике его применения

Издание предназначено для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов, а также для практических работников

Лицензия ИД № 01176 от 13.03.2000

Подписано в печать 05.03.2001 Формат 60х90 1/8,

Печать офсетная Печ л 34 Доп тираж 10 000 экз Заказ № 3327

ПБОЮЛ Гриженко Е.М. 119361, Москва, Озерная, 15-19

Ярославль

Отпечатано на МБС

в ОАО «Ярославский полиграфкомбинат»

150049, Ярославль, ул Свободы. 97

© Коллектив авторов, 2000