

КРАТКИЕ УЧЕБНЫЕ КУРСЫ ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК
ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

И. В. Решетникова, В. В. Ярков

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

7-е издание, переработанное

НОРМА
ИНФРА-М
Москва • 2016

УДК 347.91/.95
ББК 67.410я7-1
Р47

Авторы:

Ирина Валентиновна Решетникова, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации — гл. 3, 6—13, 15, 17, 18, 21, 26;

Владимир Владимирович Ярков, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации — гл. 1, 2, 4, 5, 14, 16, 19, 20, 22—25.

Решетникова И. В.

Р47 **Гражданский процесс / И. В. Решетникова, В. В. Ярков. — 7-е изд., перераб. — М. : Норма : ИНФРА-М, 2016. — 304 с. — (Краткие учебные курсы юридических наук).**

ISBN 978-5-91768-730-8 (Норма)

ISBN 978-5-16-011894-9 (ИНФРА-М, print)

ISBN 978-5-16-104402-5 (ИНФРА-М, online)

В книге в краткой форме изложены вопросы учебной дисциплины «Гражданский процесс». Седьмое издание подготовлено с учетом новейших изменений законодательства и материалов судебной практики.

Для студентов юридических вузов и факультетов, а также для всех интересующихся вопросами гражданского процесса.

УДК 347.91/.95
ББК 67.410я7-1

Оглавление

Г л а в а 1. Предмет и система	
гражданского процессуального права	10
§ 1. Понятие и стадии гражданского процесса.	
Виды судопроизводства	10
§ 2. Понятие, предмет, метод и система	
гражданского процессуального права	16
§ 3. Соотношение гражданского процессуального права	
с иными отраслями права. Источники	
гражданского процессуального права	19
§ 4. Предмет, метод и система науки	
гражданского процессуального права	23
Г л а в а 2. Принципы гражданского процессуального права ...	25
§ 1. Понятие принципов	
гражданского процессуального права	25
§ 2. Система и содержание принципов	
гражданского процессуального права	26
Г л а в а 3. Гражданские процессуальные правоотношения	32
§ 1. Понятие гражданских процессуальных	
правоотношений и их виды	32
§ 2. Субъекты гражданских процессуальных	
правоотношений	35
§ 3. Гражданская процессуальная	
правоспособность и дееспособность	37
Г л а в а 4. Подведомственность гражданских дел	41
§ 1. Понятие и виды подведомственности	41
§ 2. Общие критерии и правила определения	
подведомственности	42
Г л а в а 5. Подсудность гражданских дел	47
§ 1. Понятие и виды подсудности.	
Правила передачи дел из одного суда в другой	47
§ 2. Правила родовой подсудности	48
§ 3. Правила территориальной подсудности	50
Г л а в а 6. Стороны в гражданском процессе	53
§ 1. Понятие сторон в гражданском процессе,	
их права и обязанности	53
§ 2. Гражданское процессуальное соучастие и его виды	55

§ 3. Ненадлежащие стороны в гражданском процессе. Замена ненадлежащего ответчика	59
§ 4. Гражданское процессуальное правопреемство	60
Глава 7. Третьи лица в гражданском процессе	62
§ 1. Понятие третьих лиц в гражданском процессе	62
§ 2. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора	63
§ 3. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора	65
Глава 8. Участие прокурора в гражданском процессе	68
§ 1. Прокурор как субъект гражданских процессуальных правоотношений	68
§ 2. Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе	70
Глава 9. Участие в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц	75
§ 1. Правовая природа участия в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц	75
§ 2. Основания и формы участия в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц	77
Глава 10. Представительство в суде	82
§ 1. Понятие представительства в суде	82
§ 2. Виды представительства в суде	85
§ 3. Субъекты представительства в суде	89
§ 4. Полномочия представителя в суде и порядок их оформления	91
Глава 11. Судебное доказывание и доказательства в гражданском процессе	94
§ 1. Судебное доказывание по гражданским делам	94
§ 2. Понятие и классификация судебных доказательств	95
§ 3. Относимость и допустимость доказательств	98
§ 4. Достоверность и достаточность доказательств	100
§ 5. Предмет доказывания. Факты, не подлежащие доказыванию	102

§ 6. Распределение между сторонами обязанности доказывания	106
§ 7. Средства доказывания	107
§ 8. Судебное поручение. Обеспечение доказательств	118
§ 9. Оценка доказательств	120
Глава 12. Судебные расходы. Судебные штрафы	122
§ 1. Государственная пошлина как вид судебных расходов	122
§ 2. Судебные издержки	129
§ 3. Распределение судебных расходов	130
§ 4. Судебные штрафы	132
Глава 13. Процессуальные сроки	134
§ 1. Понятие и виды процессуальных сроков	134
§ 2. Исчисление процессуальных сроков	136
§ 3. Приостановление, продление и восстановление процессуальных сроков	137
Глава 14. Иск и право на иск в гражданском процессе	139
§ 1. Понятие, элементы и виды исков. Право на иск	139
§ 2. Защита интересов ответчика против иска	146
§ 3. Обеспечение иска	148
Глава 15. Судебный приказ	151
§ 1. Судебный приказ: понятие и значение	151
§ 2. Процедура приказного производства	152
Глава 16. Возбуждение дела в гражданском процессе	157
§ 1. Порядок возбуждения дела. Принятие искового заявления	157
§ 2. Отказ в принятии заявления	159
§ 3. Возвращение искового заявления. Оставление его без движения	160
Глава 17. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству	163
§ 1. Подготовка дела к судебному разбирательству: цель, задачи и общая характеристика	163
§ 2. Действия судьи и сторон при подготовке дела к судебному разбирательству. Предварительное судебное заседание	165
§ 3. Назначение дела к судебному разбирательству. Судебные вызовы и извещения	170
Глава 18. Разбирательство гражданских дел в суде первой инстанции	173
§ 1. Значение стадии судебного разбирательства	173

§ 2. Подготовительная часть судебного разбирательства. Отводы участников процесса, последствия их неявки	173
§ 3. Рассмотрение дела по существу	179
§ 4. Судебные прения	183
§ 5. Временная остановка судебного разбирательства	185
§ 6. Вынесение и объявление решения суда. Окончание гражданского дела без вынесения решения	189
§ 7. Протокол судебного заседания	193
Глава 19. Постановления суда первой инстанции	195
§ 1. Понятие судебного решения	195
§ 2. Требования, предъявляемые к судебному решению	196
§ 3. Исправление недостатков судебного решения. Индексация денежных сумм	202
§ 4. Законная сила судебного решения	206
§ 5. Определения суда первой инстанции	209
Глава 20. Заочное производство	212
§ 1. Понятие заочного производства	212
§ 2. Заочное решение суда	213
Глава 21. Особое производство	216
§ 1. Понятие особого производства	216
§ 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение	217
§ 3. Усыновление (удочерение) ребенка	222
§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим	226
§ 5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами	230
§ 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)	236
§ 7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь	238
§ 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)	239
§ 9. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния	242
§ 10. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении	244

§ 11. Восстановление утраченного судебного производства	246
Г л а в а 22. Производство в судах апелляционной и кассационной инстанций	249
§ 1. Формы пересмотра судебных актов в гражданском процессе	249
§ 2. Пересмотр дел в апелляционном порядке	253
§ 3. Пересмотр дел в кассационном порядке	256
§ 4. Обжалование определений суда	262
Г л а в а 23. Производство в суде надзорной инстанции	264
§ 1. Возбуждение надзорного производства	264
§ 2. Рассмотрение дела судом надзорной инстанции	265
Г л а в а 24. Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу	268
Г л а в а 25. Исполнительное производство в гражданском процессе	271
§ 1. Понятие исполнительного производства. Источники законодательства об исполнительном производстве	271
§ 2. Органы принудительного исполнения	273
§ 3. Участники исполнительного производства	275
§ 4. Исполнительные документы	278
§ 5. Возбуждение исполнительного производства и его общие правила	284
Г л а в а 26. Производство по делам с участием иностраннх лиц	290
§ 1. Общие положения	290
§ 2. Иски к иностранным государствам. Дипломатический иммунитет	293
§ 3. Судебные поручения в международном гражданском процессе	295
§ 4. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)	297

Глава 1

Предмет и система гражданского процессуального права

§ 1. Понятие и стадии гражданского процесса. Виды судопроизводства

Гражданский процесс представляет собой одну из разновидностей юридических процессов. Поскольку гражданский процесс опосредует судебную деятельность, его характеризует высокая степень юридической урегулированности и сложности. Система процессуальных норм вбирает множество положений, отражающих культуру и традиции судопроизводства. Исторически сложившиеся правила судопроизводства, обеспечивающие гарантии законности, объективности и независимости судебной власти, не имеют особой специфики и, как правило, закрепляются с помощью одинаковых юридических терминов и конструкций в различных правовых системах, отличаясь преемственностью в процессе развития.

Судебная реформа, которая осуществляется в России с начала 90-х гг. XX в., изменила место суда в правовой системе страны. В настоящее время в соответствии со ст. 10 Конституции РФ государственная власть в России реализуется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Каждый из органов государственной власти самостоятелен, в связи с чем в силу своего статуса суды уравнивают законодательную и исполнительную власть, в том числе путем проверки соответствия их актов Основному закону. По Конституции РФ выделяются следующие ветви единой судебной власти: суды общей юрисдикции и арбитражные суды во главе с Верховным Судом РФ и Конституционный Суд РФ. Кроме того, согласно Федеральному конституционному закону от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» сложилась двухуровневая система судебной власти: суды федеральные (общей юрисдикции, кроме мировых судей, арбитражные, Конституционный) и субъектов РФ (конституционные (уставные), а также мировые судьи). Каждый из судов выполняет полномочия органа судеб-

ной власти в соответствии с установленным процессуальным регламентом и по подведомственным делам.

Понятие гражданского процесса. Основное число споров, возникающих из гражданского оборота, разрешается в порядке гражданского процесса. Выделяются два вида судебной деятельности судов общей юрисдикции: гражданский и уголовный процессы. Термин «гражданский» в наименовании гражданского процесса достаточно условен. При осуществлении правосудия по гражданским делам рассматриваются дела, возникающие как из собственно гражданских отношений, так и из иных — семейных, земельных, трудовых, административных, финансовых, бюджетных и др.

Гражданский процесс представляет собой вид юридической деятельности, который регулируется гражданским процессуальным правом. Поэтому под гражданским процессом понимается система юридических действий суда общей юрисдикции и других заинтересованных субъектов, урегулированных нормами гражданского процессуального права, складывающихся при разрешении гражданских (в широком смысле) дел. Из данного определения вытекают следующие *признаки гражданского процесса*:

- 1) одним из его субъектов обязательно является суд¹;
- 2) действия, которые совершаются судом и участниками процесса, суть юридические, гражданские процессуальные действия;
- 3) предметом, объектом гражданского процесса являются гражданские дела в широком смысле.

Российский гражданский процесс относится по своей модели к континентальному типу гражданского процесса. Его характеризуют активность суда, наличие у него ряда полномочий, с помощью которых суд может влиять на ход процесса и доказательственную деятельность сторон. Например, на суде лежит обязанность определить предмет доказывания по делу и круг доказательств, которые должна представить каждая из сторон. В основе гражданского процесса лежат принципы диспозитивности, состязательности и равноправия сторон.

В ст. 118 Конституции РФ говорится об осуществлении судебной власти посредством конституционного, гражданского,

¹ Здесь и далее, если не указано иное, имеются в виду суды общей юрисдикции.

административного и уголовного судопроизводства. Гражданский процесс — правовая форма осуществления гражданского судопроизводства, осуществляемого по делам, подведомственным судам общей юрисдикции. Дела административного судопроизводства рассматриваются судами общей юрисдикции в соответствии с Кодексом административного судопроизводства РФ, вступившим в силу в сентябре 2015 г. (далее — КАС РФ).

Стадии гражданского процесса. Гражданский процесс представляет собой не просто массу, совокупность юридических действий, а их определенную систему. Процессуальные действия группируются по определенным стадиям развития в зависимости от их содержания. Под стадией гражданского процесса понимается совокупность процессуальных действий по конкретному делу, объединенных ближайшей процессуальной целью (Ю. К. Осипов).

Выделяются шесть стадий гражданского процесса:

1) *производство в суде первой инстанции.* Это основная и обязательная стадия гражданского процесса, где происходит разбирательство дела по существу. В этой стадии истец предъявляет иск к ответчику, происходит возбуждение дела, его подготовка к судебному разбирательству и само рассмотрение дела, в результате которого судом по общему правилу выносится решение;

2) *производство в суде апелляционной инстанции.* Апелляционное производство возникает на основе апелляционных и частных жалоб, принесенных на не вступившие в законную силу судебные решения и определения судов первой инстанции;

3) *производство в суде кассационной инстанции.* В кассационной инстанции происходит рассмотрение дела в отношении вступивших в законную силу судебных постановлений, за исключением судебных постановлений Верховного Суда РФ. Кассационные жалобы могут быть поданы в суд кассационной инстанции лицами, участвующими в деле, и другими лицами, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями. Прокурор вправе подать представление, если ранее он участвовал в рассмотрении данного дела. Рассмотрение дела имеет процессуально более упрощенный характер, чем в суде первой или апелляционной инстанции. В гражданском процессе две кассационные инстанции — президиумы

областных судов и Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ;

4) *производство в суде надзорной инстанции*. Здесь происходит пересмотр в порядке судебного надзора решений, определений, вступивших в законную силу. Установлен сложный порядок возбуждения надзорного производства. Порядок разбирательства дел надзорной инстанцией также имеет упрощенный характер;

5) *пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам решений, определений, вступивших в законную силу*. Это особая форма пересмотра вступивших в законную силу судебных актов, связанная с установлением фактов, которые не были и не могли быть ранее известны участникам процесса и суду;

6) *исполнительное производство*. Здесь происходит принудительное исполнение судебных и иных актов по гражданским делам. Сфера принудительного исполнения выделена из судебной власти и организационно отнесена к исполнительной власти. Однако за судом в сфере принудительного исполнения сохраняется ряд существенных полномочий, обеспечивающих предварительный либо последующий судебный контроль за правовыми актами и действиями судебного пристава-исполнителя, а также разрешение споров, возникающих в данной сфере юридической деятельности. Поэтому в части, обеспечивающей реализацию судебных полномочий, исполнительное производство остается стадией гражданского процесса.

Каждая стадия гражданского процесса, кроме последней, подразделяется на три больших самостоятельных этапа:

1) возбуждение гражданского дела;

2) подготовка гражданского дела к судебному разбирательству;

3) разбирательство дела по существу с вынесением по нему соответствующего судебного акта.

Возбуждение дела, его подготовка к рассмотрению и само разбирательство имеют место не только в суде первой инстанции, но и в суде апелляционной, кассационной, надзорной инстанций, суде, рассматривающем дело по вновь открывшимся обстоятельствам. Однако содержание деятельности по возбуждению дела, его подготовке и разбирательству различно и имеет специфику в каждой из стадий гражданского процесса.

В исполнительном производстве также наличествуют его возбуждение и определенные подготовительные действия. Однако в связи с особенностями исполнительного производства в нем отсутствуют разбирательство дела и вынесение судебного акта в том виде, в каком они существуют в остальных стадиях гражданского процесса. Главным субъектом исполнительного производства является судебный пристав-исполнитель, что подчеркивает специфику данной сферы юридической деятельности.

Обязательной стадией гражданского процесса является производство в суде первой инстанции. Остальные стадии гражданского процесса имеют факультативный характер, поскольку судебное решение может никем из лиц, участвующих в деле, не обжаловаться, должник вправе добровольно исполнить возложенную на него по судебному решению обязанность либо взыскатель вправе отказаться от возбуждения исполнительного производства.

Виды судопроизводства в гражданском процессе. В зависимости от характера спорных материальных правоотношений, являющихся предметом судебного разбирательства, наличия (отсутствия) спора и доказательств в гражданском процессе различают три вида производства:

1) *исковое производство*. В порядке искового производства рассматривается основное количество подведомственных судам гражданских дел, возникающих из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений, в основном гражданского характера. Исковое производство возбуждается путем предъявления иска в суде истцом к ответчику для разрешения спора о праве. Это дела о расторжении брака, защите права собственности, возникающие из различных обязательственных отношений, и др.

Следует иметь в виду, что исковое производство стало постепенно дифференцироваться. Так, заочное производство (гл. 22 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее — ГПК РФ)) допускает в рамках искового производства более быстрое разрешение дел в случае неявки в судебное заседание ответчика;

2) *особое производство*. В порядке особого производства разрешаются дела, в которых отсутствует спор о праве, но ставится вопрос об установлении юридического факта, определении правового состояния физических лиц либо имуще-

ства. Перечень дел особого производства указан в ст. 262 ГПК РФ. К особому производству относятся дела:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- об усыновлении (удочерении) ребенка;
- о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);
- о признании движимой вещи бесхозной и признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь;
- о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела. Особое производство возбуждается подачей заявления, имеются особенности по субъектному составу (отсутствие в ряде категорий дел ответчика, привлечение заинтересованных лиц и т. д.);

3) *приказное производство*. Представляет собой ускоренную и упрощенную по содержанию форму правовой защиты, основанную на относительно бесспорных доказательствах (гл. 11 ГПК РФ). Судья санкционирует путем выдачи судебного приказа взыскание денежных средств или передачу движимого имущества без проведения судебного разбирательства.

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, исключено из ГПК РФ в связи с вступлением в силу КАС РФ.

Выделение трех видов производства не означает, что в гражданском процессе существуют три замкнутых и не совпадающих по содержанию порядка рассмотрения подведомственных судам дел. В целом порядок рассмотрения гражданских дел един и регулируется общими правилами судопроизводства. Эти общие правила дифференцируются в зависимости от материально-правовых особенностей конкретных категорий дел не только в пределах видов производства, но и, например, в пределах искового производства (особенности рассмотрения семейных и иных категорий гражданских дел, особенности рассмотрения дела в случае неявки без уважительных причин ответчика).

Кроме того, ГПК РФ регламентирует производства, в рамках которых осуществляются содействие и контроль государственными судами за третейским разбирательством, а также в отношении решений иностранных судов и арбитражей. Речь идет о следующих производствах:

- *признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)* (гл. 45);
- *производство по делам об оспаривании решений третейских судов* (гл. 46);
- *производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов* (гл. 47).

§ 2. Понятие, предмет, метод и система гражданского процессуального права

Гражданское процессуальное право занимает особое место в системе права. Так, нормы материального права (например, гражданского, семейного) в основном регламентируют отношения, складывающиеся между субъектами права в гражданском обороте. В отличие от них нормы гражданского процессуального права направлены на регулирование одного из видов государственной деятельности, поскольку осуществление судебной власти является одной из функций государства. Гражданское процессуальное право входит в систему процессуальных отраслей права наряду с уголовно-процессуальным, судебным арбитражным процессуальным, административно-процессуальным, конституционно-процессуальным. Социальное назначение гражданского процессуального права заключается в том, что посредством гражданского процесса

происходит принудительная реализация норм материального права и осуществляется в правовой форме разрешение конфликтов.

Таким образом, гражданское процессуальное право представляет собой систему юридических норм, регулирующих деятельность суда и других заинтересованных субъектов, возникающую при осуществлении правосудия по гражданским делам. Иначе говоря, гражданское процессуальное право регулирует порядок осуществления гражданского процесса, выступающего в качестве основного элемента предмета данной отрасли права. Российское гражданское процессуальное право относится не к частному, а к публичному праву, в первую очередь потому, что правосудие в Российской Федерации осуществляется от имени государства, а также по ряду других причин.

Предмет гражданского процессуального права — это юридические процессуальные действия суда и заинтересованных лиц при осуществлении правосудия по гражданским делам, т. е. гражданский процесс. В связи с пониманием деятельности суда как формы осуществления судебной власти утратила практическое значение дискуссия о так называемом широком предмете гражданского процессуального права, поскольку деятельность иных органов гражданской юрисдикции (нотариусов, арбитражей и третейских судов) правосудием не является и поэтому в предмет гражданского процессуального права как отрасли права включаться не может.

Метод гражданского процессуального права сочетает элементы императивного (властных предписаний) характера с диспозитивным (дозволительным) началом. Одновременное сочетание в гражданском процессуальном методе правового регулирования императивных и диспозитивных начал объясняется характером процессуального права. Гражданский процесс есть, с одной стороны, властная деятельность суда по применению норм материального и процессуального права, что предполагает властное начало в механизме гражданского процессуального регулирования; с другой стороны, форма принудительного осуществления субъективных прав, которые строятся на равенстве, диспозитивности их субъектов. Поскольку взаимоотношения субъектов данных сфер деятельности основаны на автономии, равенстве и диспозитивности, их процессуальное положение в определенной степени также строится на этих началах. Поэтому черты материально-

правовых методов, например гражданско-правового, проникают в гражданский процессуальный метод регулирования, включают в него начала диспозитивности (В. Ф. Яковлев).

Императивные начала метода гражданского процессуального права проявляются в основном в следующем:

- процессуальные нормы обеспечивают главенствующее положение суда как органа власти;
- в качестве основных юридических фактов выступают властные процессуальные действия суда;
- гражданское процессуальное право обеспечивает суду право контроля за отдельными действиями сторон;
- гражданский процесс основывается на строго определенном процессуальном порядке осуществления правосудия — гражданской процессуальной форме.

Диспозитивные начала метода гражданского процессуального права проявляются в основном в следующем:

- равенство сторон в тех возможностях, которые предоставлены им для защиты своих прав и интересов;
- свобода пользования этими правами. Субъекты гражданского процессуального права вправе осуществлять либо не осуществлять свои права;
- система гарантий прав субъектов гражданского процесса. Гражданское процессуальное право защищает интересы истца в смысле процессуальных гарантий так же, как и интересы ответчика.

Система гражданского процессуального права следующая. Гражданское процессуальное право состоит из двух частей: общей и особенной.

Общая часть гражданского процессуального права — это система норм и правовых институтов, имеющих целью регулирование наиболее общих черт процессуальных отношений, всех стадий гражданского процесса.

Общая часть включает следующие институты:

- 1) общие положения, в том числе нормы-задачи и нормы-принципы;
- 2) правосубъектность, определяющая круг субъектов гражданского процессуального права, гражданскую процессуальную право- и дееспособность;
- 3) подведомственность и подсудность;
- 4) процессуальные сроки;
- 5) доказательства;
- 6) судебные расходы;

7) судебные штрафы;

8) судебные извещения и вызовы.

Особенная часть гражданского процессуального права содержит нормы, объединяемые в специальные институты, которые регулируют определенные виды процессуальных отношений. Таких специальных институтов шесть (сообразно количеству стадий гражданского процесса):

1) производство в суде первой инстанции;

2) производство в суде апелляционной инстанции;

3) производство в суде кассационной инстанции (таких инстанций две);

4) производство в суде надзорной инстанции;

5) пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам;

6) исполнительное производство.

§ 3. Соотношение гражданского процессуального права с иными отраслями права. Источники гражданского процессуального права

Соотношение гражданского процессуального права с иными отраслями права. Гражданское процессуальное право взаимосвязано с различными отраслями права. Связь гражданского процессуального и конституционного права проявляется в том, что основные принципы организации и деятельности органов судебной власти устанавливаются в Конституции РФ.

Гражданское процессуальное право связано с уголовно-процессуальным правом. Эти отрасли, входящие в единую семью процессуального права, объединяет то, что они регулируют осуществление правосудия. Отсюда и ряд общих, межотраслевых принципов процессуальных отраслей права. Главными субъектами как в уголовном, так и в гражданском процессе являются суды различных инстанций. Некоторые институты процессуальных отраслей права (например, подведомственность и доказательства) имеют межотраслевой характер. При этом главным различительным признаком выступает предмет судебной деятельности (уголовное преступление либо гражданско-правовой спор).

Тесные связи существуют между гражданским процессуальным и арбитражным процессуальным правом в силу значительного сходства их основных принципов и институ-

тов. Такие же тесные связи имеются у гражданского процессуального и судебного административного процессуального права, поскольку сама правовая модель и основные институты КАС РФ заимствованы из ГПК РФ в силу того, что суды общей юрисдикции при рассмотрении дел административного судопроизводства осуществляют судебную власть.

Наиболее тесная связь у гражданского процессуального права с материально-правовыми отраслями права гражданского цикла: гражданским, трудовым, семейным и др. Данные отрасли права оказывают непосредственное воздействие на содержание норм гражданского процессуального права. Так, гражданская процессуальная право- и дееспособность определяется право- и дееспособностью в материальном праве. Существующие в гражданском праве требования к форме сделок задают содержание принципа допустимости средств доказывания в гражданском процессуальном праве и т. д.

Гражданское процессуальное право является интегрирующей отраслью права, изучение которой завершает изучение отраслей материального права гражданского цикла. В силу их тесной взаимосвязи знание гражданского процесса невозможно без предшествующего фундаментального изучения материального права. Кроме того, гражданское процессуальное право — историческая основа других процессуальных отраслей. Арбитражный процесс, судебный административный процесс, третейское разбирательство, конституционное правосудие строятся на тех же началах, что и гражданский процесс, воспринимают генетически из него основные принципы и институты. Близки по своей юридической природе к гражданскому судопроизводству также нотариальное и исполнительное производства, которые имеют многие общие принципы и начала.

Источники гражданского процессуального права. Источники гражданского процессуального права — это правовые акты, содержащие нормы данной отрасли права. Источники гражданского процессуального права разнообразны и делятся на два основных вида: законы и подзаконные нормативные акты.

К источникам гражданского процессуального права относятся прежде всего Конституция, законы и международные отношения и договоры.

Конституция РФ закрепляет основные положения о судебной власти, принципах ее функционирования. Конституция

является непосредственным источником правоприменения в судебной практике.

Основополагающими являются Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и другие федеральные конституционные законы, принимаемые в развитие и на основании Конституции РФ.

Гражданский процессуальный кодекс РФ является основным источником норм гражданского процессуального права, поскольку содержит нормы, определяющие задачи и принципы гражданского процесса, положения общей части статического характера, а также развернутые процессуальные регламенты, отражающие динамику деятельности суда и других участников судопроизводства. В настоящее время действует ГПК РФ 2002 г. Он состоит из семи разделов: разд. I «Общие положения»; разд. II «Производство в суде первой инстанции»; разд. III «Производство в суде второй инстанции»; разд. IV «Пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений»; разд. V «Производство по делам с участием иностранных лиц»; разд. VI «Производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов»; разд. VII «Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов».

Федеральные законы, содержащие процессуальные нормы, также относятся к источникам гражданского процессуального права. Среди них федеральные законы от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации», Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже», а также Арбитражный процессуальный кодекс РФ (далее — АПК РФ), Кодекс административного судопроизводства РФ (КАС РФ), Семейный кодекс РФ (далее — СК РФ), Гражданский кодекс РФ (далее — ГК РФ), Налоговый кодекс РФ (далее — НК РФ) и др.

Согласно ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются частью ее правовой системы. Согласно ч. 2 ст. 1 ГПК РФ, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора. Так, существенно воздействие на правовую систему России Конвенции

о защите прав человека и основных свобод 1950 г., Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 2002 г. и др.

Подзаконные акты как источники гражданского процессуального права играют крайне незначительную роль, поскольку по смыслу ч. 1 ст. 1 ГПК РФ источником законодательства о гражданском судопроизводстве является только закон. Подзаконные акты могут приниматься в отдельных случаях, когда необходимость их принятия связана с прямым указанием в ГПК РФ. Например, согласно ч. 2 ст. 97 этого Кодекса порядок выплаты денежных сумм, причитающихся свидетелям и переводчикам, и размеры этих денежных сумм устанавливаются Правительством РФ. Поэтому постановлением Правительства РФ от 1 декабря 2012 г. № 1240 «О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации» утвержден соответствующий правовой акт.

Источником права в современных условиях становится судебная практика, выраженная в форме как постановлений Конституционного Суда РФ, Пленума Верховного Суда РФ, так и решений Верховного Суда РФ по конкретным делам. В условиях построения государственного устройства на принципах разделения властей судебная практика не только выступает в качестве предварительной ступени к последующему нормативному регулированию, но и сама становится непосредственным источником такого регулирования.

Таким образом, основным источником гражданского процессуального права является федеральный закон, роль подзаконных актов крайне невелика. Следует также иметь в виду, что в соответствии со ст. 71 Конституции РФ процессуальное законодательство отнесено к исключительной компетенции Российской Федерации. Субъекты РФ не могут принимать законодательные акты по вопросам гражданского процесса, что объясняется необходимостью обеспечить единство судебной системы и судебной защиты на всей территории государства.

§ 4. Предмет, метод и система науки гражданского процессуального права

Наука гражданского процессуального права представляет собой самостоятельную отрасль юридической науки, которая занимается изучением гражданского процессуального права.

Предмет науки гражданского процессуального права состоит из следующих элементов:

1) одноименная отрасль права — гражданское процессуальное право;

2) судебная практика по реализации норм гражданского процессуального права;

3) социальная практика, связанная с действием гражданского процессуального права, осуществлением судебной власти в сфере гражданской юрисдикции. Главным в предмете науки гражданского процессуального права в настоящее время является изучение механизма осуществления судебной власти в сфере гражданской юрисдикции.

На предмет науки гражданского процессуального права влияет ее метод. Метод науки гражданского процессуального права — это общенаучный метод познания — метод диалектики Г. Гегеля. Наряду с ним применяется исторический метод — рассмотрение вопросов в их развитии и становлении, а также метод сравнительного анализа при проведении сопоставительных исследований российского и зарубежного гражданского процесса.

Наука гражданского процессуального права изучает, кроме того, судебную и социальную практику, связанную с функционированием суда; эффективность действия норм гражданского процессуального права; иностранное законодательство. Поэтому предмет науки гражданского процессуального права — гражданское процессуальное право в его неразрывной связи с другими общественными явлениями, в его историческом развитии и практическом применении.

Традиционно наукой гражданского процессуального права изучаются иные формы защиты гражданских прав и деятельности органов гражданской юрисдикции: арбитражных судов, третейских судов, нотариата, а также исполнительное производство, а теперь и конституционное судопроизводство.

Система науки гражданского процессуального права — круг вопросов, изучением которых занимается наука. Система науки строится применительно к изучаемой системе граж-

данского процессуального права с включением в нее других составных частей предмета науки.

Система науки гражданского процессуального права включает:

1) общую часть (предмет, метод, система науки, история ее развития, задачи, предмет и принципы гражданского процессуального права, иные вопросы общей части права как отрасли);

2) особенную часть (работы по исследованию специальных институтов гражданского процессуального права; таких специальных институтов шесть — сообразно количеству стадий гражданского процесса);

3) деятельность иных органов гражданской юрисдикции по защите гражданских (в широком смысле) прав — арбитражных судов, коммерческих арбитражей и третейских судов, а также исполнительное и нотариальное производства;

4) иностранный гражданский процесс.

Глава 2

Принципы гражданского процессуального права

§ 1. Понятие принципов гражданского процессуального права

В каждой отрасли права выделяются основополагающие начала, характеризующие и определяющие начала правового регулирования и правореализационной деятельности. Такие начала, обьективированные и отраженные в содержании норм отрасли, получили название принципов права. Сложно дать какое-либо однозначное и исчерпывающее определение принципов гражданского процессуального права, оно всегда будет грешить неполнотой. Следует остановиться на наиболее общих и важнейших чертах понятия принципов гражданского процессуального права, которые выработаны в науке гражданского процесса:

1) принципы являются историческими категориями, выработанными на протяжении длительного развития гражданского процесса. В этом смысле они элементы человеческой культуры, ценности идеологического порядка, такие как разделение властей, правовое государство, гражданское общество, равенство, независимость и диспозитивность субъектов гражданского общества;

2) принципы — это такие идеи, которые закреплены в нормах гражданского процессуального права, имеют нормативный характер. При этом способ нормативного закрепления принципов гражданского процессуального права в нормативной ткани может быть двояким. Во-первых, есть принципы, которые непосредственно формулируются в нормах права в виде конкретных нормативных предписаний (например, независимость судей, национальный язык судопроизводства). Это так называемые нормы-принципы. Во-вторых, понятия ряда принципов выводятся из содержания целого ряда норм гражданского процессуального права (принципы диспозитивности, состязательности и др.);

3) принципы гражданского процессуального права воплощают юридические особенности данной отрасли права, дополнительно индивидуализируют гражданское процессуальное право как отрасль права.

Таким образом, **принципы гражданского процессуального права** — это закрепленные в нормах гражданского процессуального права положения, касающиеся отправления правосудия по гражданским делам и отражающие особенности данной отрасли права.

Значение принципов гражданского процессуального права заключается в том, что они:

1) позволяют суду обеспечить правильное понимание гражданского процессуального законодательства и верно его применять в соответствии с действительным смыслом;

2) являются ориентиром в нормотворческой деятельности при совершенствовании гражданского процессуального законодательства.

§ 2. Система и содержание принципов гражданского процессуального права

Принципы состоят в определенной взаимосвязи, обусловленной различными факторами объективного порядка. **Система принципов** — это совокупность всех принципов гражданского процессуального права в их взаимосвязи и взаимной обусловленности.

Принципы классифицируются по различным основаниям.

По сфере действия принципы делятся:

1) на общеправовые — действующие во всех без исключения отраслях права (например, принцип законности);

2) межотраслевые — закрепленные в нормах нескольких отраслей права, как правило, близких по характеру. Сюда относятся практически все принципы судостроительного характера, закрепленные как в ГПК РФ, так и в Уголовно-процессуальном кодексе РФ, АПК РФ, КАС РФ, Федеральном конституционном законе от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» (например, гласность судебного разбирательства, состязательность, равноправие сторон, диспозитивность);

3) отраслевые — закрепленные в нормах только одной конкретной отрасли права. В настоящее время практически все принципы судопроизводственного характера являются по

сути межотраслевыми, в то время как принципы судостроительного характера имеют специфику применительно к различным органам судебной власти;

4) принципы отдельных институтов права, например принципы института подведомственности (разрешения споров о праве и иных дел преимущественно государственными органами), доказательственного права (допустимости средств доказывания, относимости доказательств), исполнительного производства (реальности исполнения исполнительных документов).

По нормативному выражению, т. е. по характеру нормативного источника, в котором они выражены, принципы классифицируются:

1) на международные принципы правосудия — закрепленные в международно-правовых актах, например Конвенции о защите прав человека и основных свобод (справедливости, публичности судебного процесса, независимости и беспристрастности суда, законности и др.). Практически все международные принципы правосудия одновременно отражены и в национальном процессуальном законодательстве РФ, в связи с чем они имеют нормативные источники как в международных договорах и соглашениях, так и в ГПК РФ, других процессуальных законах;

2) конституционные принципы — наиболее важные принципы межотраслевого характера, имеющие особое политико-правовое значение. Ввиду значения судебной власти эти важнейшие начала ее функционирования непосредственно закреплены прямо в Конституции РФ: осуществление правосудия только судом (ст. 118); независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120); несменяемость судей (ст. 121); гласность судебного разбирательства (ст. 123); состязательность и равноправие сторон (ст. 19, 123). Принципы, закрепленные в ГПК РФ, в основном регулируют содержание судебной деятельности.

Содержание отдельных принципов гражданского процессуального права следующее. Принцип юридической истины — это такое правило, согласно которому суд разрешает гражданские дела в пределах представленных ему доказательств. Иногда его называют принципом формальной истины, имея в виду, что суд не должен стремиться выяснить подлинные взаимоотношения сторон. Суд не вмешивается в процесс доказывания, а лишь определяет, какие факты и какая

сторона должна доказать, т. е. распределяет между ними обязанности по доказыванию (ст. 12, 56, 57 ГПК РФ и др.). Принцип юридической истины взаимосвязан с принципом состязательности и определяет, что суд вправе отказать в удовлетворении иска (например, за недоказанностью), а сам не будет принимать мер к установлению обстоятельств дела.

Из принципа юридической истины вытекают следующие требования:

- 1) суд исследует обстоятельства дела в пределах доказательств, представленных сторонами;
- 2) суд не собирает по своей инициативе доказательств;
- 3) при уклонении стороны от участия в экспертизе (ст. 79 ГПК РФ) суд вправе признать соответствующий факт установленным либо опровергнутым.

Судебная реформа меняет функции суда в процессе, превращая его больше в арбитра, чем в заинтересованного в установлении истины участника судебного процесса.

Принцип доступности судебной защиты прав и интересов — такое правило, в соответствии с которым всякое заинтересованное лицо вправе обратиться в порядке, предусмотренном законом, в суд за защитой прав и интересов и отстаивать их в судебном процессе. При этом отказ от права на обращение в суд недопустим и недействителен. Данный принцип сформулирован в ст. 46, 48 Конституции РФ, ст. 3, 4 ГПК РФ и других нормах гражданского процессуального законодательства.

Основными элементами данного принципа являются следующие:

- 1) возможность каждого лица обратиться за судебной защитой в соответствующий компетентный суд. При этом в качестве наиболее общих условий возникновения права на обращение в суд выступают процессуальная правоспособность и подведомственность. Отказ в возбуждении дела в суде возможен только в случаях, предусмотренных законом (ст. 134 ГПК РФ);

- 2) наличие у сторон и иных лиц, участвующих в деле, широких процессуальных прав и возложение на суд обязанности оказывать им содействие в их осуществлении;

- 3) наличие исчерпывающего перечня оснований для возвращения искового заявления, оставления его без движения, приостановления производства по делу, прекращения производства по делу либо оставления заявления без рассмотрения.

Доступность судебной защиты связана с широкой возможностью апелляционного или кассационного обжалования судебного решения, с участием сторон в реальном исполнении судебного решения на стадии исполнительного производства.

В современных условиях следует иметь в виду международные стандарты доступа к правосудию, которые отражены в резолюциях и рекомендациях Совета Европы, ряде других международно-правовых документов. В связи с этим особое значение приобрело требование о соблюдении разумных сроков судопроизводства и разумного срока исполнения судебного постановления, закрепленных как в ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, так и в ст. 6¹ и гл. 22¹ ГПК РФ. Введение непосредственно в текст ГПК РФ правил о разумных сроках позволяет более полно обеспечить доступ к правосудию.

Принцип диспозитивности — это такое правило, согласно которому заинтересованные в исходе дела лица вправе самостоятельно распоряжаться принадлежащими им субъективными материальными правами и процессуальными средствами их защиты. Содержание принципа диспозитивности выводится из целого ряда норм гражданского процессуального права (ст. 4, 39, 173, 320, 336 ГПК РФ и др.).

Принцип диспозитивности является двигателем началом гражданского процесса (М. А. Гурвич). Он связывает движение и развитие дела по стадиям гражданского процесса, судьбу предмета спора с усмотрением самих заинтересованных лиц — истца и ответчика.

В содержание принципа диспозитивности входят следующие основные элементы:

- 1) возбуждение гражданского дела в суде;
- 2) определение характера и объема исковых требований и возражений, возможность их изменения;
- 3) распоряжение материальными правами и процессуальными средствами их защиты, в частности отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения;
- 4) возбуждение апелляционного или кассационного производства, постановка вопроса о пересмотре дела в надзорном порядке и по вновь открывшимся обстоятельствам;
- 5) требование принудительного исполнения судебного акта по гражданскому делу.

Принцип состязательности — это правило, по которому заинтересованные в исходе дела лица вправе отстаивать свою

правоту в споре путем представления доказательств, участия в исследовании доказательств, представленных другими лицами, путем высказывания своего мнения по всем вопросам, подлежащим рассмотрению в судебном заседании. Состязательность является конституционным принципом гражданского судопроизводства (ст. 123 Конституции РФ).

Существо данного принципа состоит в том, что стороны состязаются перед судом, убеждая его при помощи различных доказательств в своей правоте. Состязательность подразумевает возложение бремени доказывания на сами стороны и снятие по общему правилу с суда обязанности по сбору доказательств. Состязательное начало процесса отражает его действующую модель и определяет мотивацию поведения сторон в суде.

Состязательность предполагает следующее:

- 1) зависимость действий суда от требований истца и возражений ответчика, разрешение судом дела в объеме заявленных сторонами требований;
- 2) свободное распоряжение гражданскими правами, составляющими частную сферу лица;
- 3) возможность свободного использования средств доказывания;
- 4) возможность участвовать в рассмотрении дела лично либо через представителя;
- 5) обязанность стороны доказать факты, лежащие в обосновании ее требований и возражений.

Принцип процессуального равноправия сторон — это такое правило, в соответствии с которым законом обеспечивается равенство возможностей для заинтересованных лиц при обращении в суд, а также при использовании процессуальных средств защиты своих интересов в суде. Данный принцип закреплен в Конституции РФ (ст. 123) и ряде норм гражданского процессуального права (ст. 12, ч. 3 ст. 38 ГПК РФ).

Содержание данного принципа состоит в следующем:

- 1) равенство сторон при обращении в суд: истец подает иск, а ответчик вправе предъявить встречный иск, истец возбуждает дело, но копия искового заявления предоставляется ответчику и т. д.;
- 2) равенство возможностей защиты прав в суде: истец может отказаться от иска, а ответчик — от встречного иска. Ответчик может признать иск, стороны могут заключить мировое соглашение, договор об изменении подведомственности,

подсудности. Стороны также имеют равные права по апелляционному или кассационному обжалованию, по заявлению ходатайств перед судом и т. д.;

3) равенство возможностей участия сторон в доказательственной деятельности.

В настоящее время существенное значение имеет обеспечение не только юридического, но и фактического равенства сторон.

Принцип судейского руководства — это такое правило, в соответствии с которым суд обеспечивает руководство ходом судебного заседания, соблюдение порядка, содействует сторонам в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. Принцип судейского руководства охватывает основные функциональные обязанности суда в гражданском процессе (Е. В. Васильковский) и наиболее соответствует состязательной модели процесса, поскольку принцип процессуальной активности суда отражает следственное начало в гражданском процессе.

Принцип судейского руководства включает следующие полномочия:

1) суд руководит ходом процесса, следит за соблюдением гражданского процессуального регламента;

2) суд обеспечивает порядок в судебном заседании, выполнение обязанностей перед судом;

3) суд содействует сторонам в истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно, указывает на неисследованность фактических обстоятельств, обосновываемых ими, и предлагает представить в их обоснование доказательства;

4) суд разъясняет сторонам и другим участникам процесса их процессуальные права и обязанности, предупреждает о последствиях их ненадлежащего осуществления, а также отказ от их совершения.

Глава 3

Гражданские процессуальные правоотношения

§ 1. Понятие гражданских процессуальных правоотношений и их виды

Из гражданских процессуальных правоотношений складывается гражданский процесс. Без понимания сущности гражданских процессуальных правоотношений сложно говорить о гражданском процессе.

Для того чтобы дать определение гражданских процессуальных правоотношений, необходимо раскрыть их черты:

1) гражданские процессуальные правоотношения возникают на основе норм гражданского процессуального права и имеют правовой характер;

2) гражданские процессуальные отношения — это волевые отношения, так как они возникают по инициативе определенных субъектов (подача иска, вызов свидетеля и т. д.);

3) обязательным участником гражданских процессуальных правоотношений является суд. Непосредственно между лицами, участвующими в деле, процессуальные правоотношения не возникают;

4) гражданские процессуальные правоотношения — это властные отношения. Между их субъектами нет равенства, так как суд — орган государства, следовательно, это отношения власти (со стороны суда) и подчинения (со стороны другого участника правоотношения, который противостоит суду, — истца, ответчика, свидетеля и др.). Именно данное положение отражает императивный характер гражданского процессуального метода правового регулирования;

5) гражданские процессуальные правоотношения характеризуются взаимностью и множественностью прав и обязанностей их субъектов (праву истца подать иск корреспондирует обязанность суда по принятию иска или отказу в принятии, оставлению заявления без движения, подготовке дела к рассмотрению и проч.). Каждое процессуальное действие

влечет последствия и влияет на процессуальное положение иных субъектов гражданских процессуальных правоотношений;

6) процессуальные правоотношения возникают только в связи с рассмотрением и разрешением гражданского дела и имеют правоприменительный характер. Гражданские процессуальные правоотношения выступают в качестве средства реализации норм ГПК РФ;

7) процессуальные правоотношения обеспечены гражданско-процессуальными, гражданско-правовыми, административно-правовыми (штраф), уголовно-правовыми (ст. 307, 308, 315 Уголовного кодекса РФ) санкциями;

8) гражданские процессуальные правоотношения имеют системный характер (наличие стадий гражданского судопроизводства, последовательность совершения процессуальных действий и проч.).

Гражданские процессуальные правоотношения — это урегулированные гражданским процессуальным правом правоотношения, складывающиеся между судом и другими субъектами по поводу рассмотрения, разрешения гражданского дела, а также совершения отдельных процессуальных действий. При рассмотрении конкретного дела возникает система гражданских процессуальных правоотношений.

Основания возникновения гражданских процессуальных правоотношений следующие:

1) наличие соответствующей процессуальной нормы, на основе которой возникает процессуальное правоотношение;

2) наличие процессуальной правосубъектности, включающей правоспособность и дееспособность;

3) наличие юридического факта — действия или события. Это может быть единичное процессуальное действие участника процесса, предусмотренное законом (подача иска, заявление встречного иска), осуществляемое в установленной форме и в определенный срок. Однако чаще всего для возникновения гражданских процессуальных правоотношений требуется наличие юридического состава (действия лица — подача иска и действия суда — принятие иска и возбуждение гражданского дела).

Гражданские процессуальные правоотношения возникают в результате обращения к суду (юридический состав) или привлечения к рассмотрению дела (юридический факт).

События являются поводом для совершения процессуальных действий, которые влияют на возникновение, изменение и прекращение процессуальных правоотношений. Например, смерть стороны в процессе сама по себе не приводит к изменению правоотношений, для этого требуется совершение определенных действий: вступление в процесс правопреемника, прекращение производства по делу судом и проч.

Гражданские процессуальные правоотношения продолжают существовать при временных остановках процесса (приостановление, отложение), при перемене субъектного состава (правопреемство).

Объектом гражданских процессуальных правоотношений является тот спор, который суд должен разрешить. Но поскольку в процессе складывается масса элементарных правоотношений «суд — истец», «суд — свидетель» и проч., то в каждом конкретном правоотношении объектом выступает тот результат, который достигается. Так, в отношении «суд — эксперт» объектом являются сведения, полученные в результате проведения экспертизы.

Содержание гражданских процессуальных правоотношений складывается из прав и обязанностей субъектов, процессуальных действий по реализации этих прав и обязанностей.

О субъектах гражданских процессуальных правоотношений подробнее речь пойдет ниже.

Виды гражданских процессуальных правоотношений выделяются в зависимости от положения обязательного субъекта правоотношения — суда. В частности, различают отношения:

1) между судом первой инстанции и каждым лицом, участвующим в рассмотрении дела (имеются в виду не только лица, участвующие в деле, но и свидетели, эксперты и прочие участники процесса);

2) судом апелляционной инстанции и участниками процесса;

3) судом кассационной инстанции и участниками процесса;

4) судом, осуществляющим надзорный пересмотр судебных актов, и участниками процесса;

5) судом, осуществляющим пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, и участниками процесса;

6) вышестоящими и нижестоящими судами.

В науке существует и другое подразделение гражданских процессуальных правоотношений:

1) на главное правоотношение, которое складывается между судом и стороной (в исковом производстве), судом и заявителем (в особом производстве);

2) дополнительное, существующее между судом и третьим лицом, судом и прокурором, судом и субъектами, выступающими в защиту чужих интересов в порядке ст. 46, 47 ГПК РФ;

3) служебно-вспомогательное, складывающееся между судом и свидетелем, судом и другими лицами, содействующими правосудию (эксперты, переводчики и др.)¹.

§ 2. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений — это участники складывающихся в суде процессуальных отношений по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

Понятие «субъект» шире, чем понятие «участник гражданских процессуальных правоотношений».

Все субъекты правоотношений в той или иной степени влияют на ход процесса. В зависимости от выполняемой роли они могут быть подразделены на три группы: 1) суды; 2) лица, участвующие в деле; 3) лица, содействующие осуществлению правосудия. Некоторые авторы выделяют также лиц, присутствующих в зале судебных заседаний, что также обоснованно, например, когда суд применяет к этим лицам санкции за нарушение порядка в зале судебного заседания.

Суд как субъект гражданских процессуальных правоотношений занимает особое положение:

1) это обязательный участник гражданских процессуальных правоотношений, без которого невозможно разбирательство дела;

2) его права и обязанности взаимосвязаны с правами и обязанностями участников процесса (обязанности следить за порядком в зале корреспондирует право наложения штрафа на

¹ См.: Гражданское процессуальное право / под ред. М. С. Шакарян. М., 1998. С. 67, 68.

нарушителя, удаления присутствующих из зала судебного заседания и проч.);

3) он не имеет материально-правовой заинтересованности в исходе дела, так как не является субъектом спорного правоотношения;

4) он имеет процессуальную заинтересованность в исходе дела (быстрое и правильное рассмотрение и разрешение дела), т. е. процессуальный интерес суда не лежит на чьей-то стороне. Его процессуальный интерес предопределен задачами гражданского судопроизводства и деятельностью по отправлению правосудия.

Понятие «суд» охватывает суды первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Лица, участвующие в деле, перечислены в ст. 34 ГПК РФ. Это стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46 и 47 ГПК РФ, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства. Перечень лиц, участвующих в деле, неоднороден. Так, правовой интерес сторон и прокурора различен в процессе. Именно поэтому всех лиц, участвующих в деле, принято подразделять на две группы по характеру их заинтересованности в исходе дела.

Однако существуют и общие черты, объединяющие всех лиц, участвующих в деле:

1) их действия направлены на возникновение, изменение, прекращение гражданских процессуальных правоотношений;

2) на них распространяется законная сила судебного решения;

3) они действуют от своего имени в защиту своих или чужих интересов;

4) они заинтересованы (в разной степени) в исходе дела.

Лиц, участвующих в деле, можно разделить на две группы.

Первую группу образуют стороны, заявители и заинтересованные лица, а также третьи лица. Все они:

— являются участниками спорных материально-правовых отношений (стороны) или имеют иной правовой интерес (третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, заявители, заинтересованные лица);

— имеют материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела;

— в процессе защищают свои права и интересы.

Вторую группу лиц, участвующих в деле, образуют прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане, защищающие права, свободы и законные интересы других лиц. Все перечисленные лица:

— не являются участниками спорных материально-правовых отношений;

— имеют только процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела;

— в процессе защищают права и интересы других лиц.

Права и обязанности лиц, участвующих в деле, подразделяются на общие (ст. 35 ГПК РФ) и специальные (ст. 39 ГПК РФ).

Лица, содействующие осуществлению правосудия, — это свидетели, переводчики, эксперты, специалисты, представители сторон. Долгое время в науке гражданского процессуального права идет спор о месте судебного представителя в системе субъектов гражданских процессуальных правоотношений. По мнению одних, представителя следует отнести к лицам, участвующим в деле, по мнению других — к лицам, содействующим осуществлению правосудия. Однако в силу закона представитель является лицом, содействующим правосудию.

Лица, содействующие правосудию:

1) не имеют материально-правовой заинтересованности в исходе процесса;

2) не защищают свои либо чужие права и интересы;

3) как правило, привлекаются к процессу по волеизъявлению (инициативе) суда или лиц, участвующих в деле.

§ 3. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность

Условием возникновения гражданских процессуальных правоотношений является гражданская процессуальная правоспособность — возможность иметь гражданские процессуальные права и обязанности.

Гражданский процессуальный кодекс РФ не содержит дефинитивной нормы, определяющей понятие процессуальной правоспособности, устанавливая в общей форме, что гражданская процессуальная правоспособность признается в рав-

ной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству РФ правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов (ст. 36).

Гражданская процессуальная правоспособность граждан возникает с момента рождения и прекращается со смертью, существует независимо от их психического состояния. Все граждане обладают гражданской процессуальной правоспособностью в равной мере, она не может быть ограничена.

Предприятия, учреждения, организации обладают гражданской процессуальной правоспособностью в том случае, если они пользуются правами юридического лица, — с момента регистрации устава и до ликвидации юридического лица.

Гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве. И если правоспособность в материальном праве возникает не с рождения лица, а связана с достижением определенного возраста (брачная или трудовая правоспособность), то и гражданская процессуальная правоспособность возникает с того же возраста.

Гражданская процессуальная дееспособность — способность своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю (ч. 1 ст. 37 ГПК РФ).

Полная гражданская процессуальная дееспособность граждан по общему правилу возникает в возрасте 18 лет. Возникновение гражданской процессуальной дееспособности юридических лиц совпадает с возникновением гражданской процессуальной правоспособности.

Гражданская процессуальная дееспособность физических лиц подразделяется на *виды*:

1) полная дееспособность. В полном объеме дееспособность по общему правилу наступает при достижении совершеннолетия.

Однако в некоторых случаях полная гражданская процессуальная дееспособность может возникнуть и ранее, а именно:

— при вступлении в брак несовершеннолетнего, которому снижен брачный возраст. Согласно ст. 21 ГК РФ приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения 18 лет. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определенного судом;

— при эмансипации несовершеннолетнего. В соответствии со ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний с возраста 16 лет может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью. Объявление производится решением органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей или судом — при отсутствии согласия родителей;

2) ограниченная дееспособность. Ограничение дееспособности возможно по решению суда. Основанием для признания лиц ограниченно дееспособными является пристрастие к азартным играм, злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами, что ставит семью в тяжелое материальное положение.

Кроме того, гражданин, который вследствие психического расстройства может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц, также может быть ограничен судом в дееспособности.

Лица, признанные ограниченно дееспособными, могут вести свои дела в суде сами, за исключением случаев, предусмотренных ст. 30 ГК РФ;

3) частичная дееспособность. Частично дееспособными являются несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет:

— по общему правилу права и интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет в суде защищают попечители с обязательным привлечением несовершеннолетнего к процессу;

— по специальному правилу (в случаях, предусмотренных федеральным законом) по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних (ч. 4 ст. 37 ГПК РФ).

Отраслевое законодательство может содержать указание об участии в рассмотрении дел в суде несовершеннолетних, начиная с определенного возраста. Так, согласно ст. 56 СК РФ несовершеннолетний по достижении 14 лет вправе самостоятельно обращаться в суд за защитой нарушенного права, в том числе при невыполнении или ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию либо при злоупотреблении родительскими правами.

В соответствии со ст. 62 СК РФ несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, требовать по достижении ими 14 лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

К *недееспособным* гражданам относятся две категории лиц:

1) лица в возрасте до 14 лет;

2) лица, признанные судом недееспособными. Основанием для признания гражданина недееспособным является наличие психического расстройства, в результате которого лицо не понимает значения своих действий или не может ими руководить.

Права, свободы и законные интересы граждан, признанных недееспособными, защищают в процессе их законные представители — родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом (ч. 5 ст. 37 ГПК РФ). Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах граждан, признанных недееспособными.

Глава 4

Подведомственность гражданских дел

§ 1. Понятие и виды подведомственности

Правом разрешать юридические дела, т. е. споры о праве, и другие правовые вопросы (об установлении того или иного юридического факта, правового состояния лица или имущества и др.) по законодательству РФ пользуются различные органы. Во-первых, органы государства, осуществляющие судебную власть (федеральные суды и суды субъектов РФ). Во-вторых, в отдельных случаях, предусмотренных законом, органы, входящие в систему исполнительной власти (например, органы, наделенные правом наложения административных взысканий). В-третьих, органы, создаваемые, назначаемые или избираемые самими сторонами спора, к числу которых можно отнести, например, третейские суды, арбитражи, примирительные комиссии, посредников. В-четвертых, межгосударственные и международные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты (например, Европейский Суд по правам человека).

Каждый из названных органов, в том числе суд общей юрисдикции, вправе разрешать только те дела, которые отнесены законом к его ведению, т. е. подведомственны ему. Таким образом, подведомственность — относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и других юридических дел к ведению того либо иного государственного и иного органа — это свойство юридических дел, в силу которого они подлежат разрешению определенными юрисдикционными органами (Ю. К. Осипов).

Важный признак подведомственности — определение ее правил только в законе (например, в ст. 22 ГПК РФ, ст. 27—33 АПК РФ, гл. 2 КАС РФ, ст. 11 ГК РФ, ст. 18—23, 27, 35, 41 СК РФ).

Виды подведомственности следующие. В зависимости от того, относит закон разрешение определенной категории дел к ведению исключительно каких-либо одних органов или не-

скольких различных органов, подведомственность может быть подразделена на исключительную и множественную. Например, споры о лишении родительских прав, дела об установлении усыновления разрешаются только судами общей юрисдикции. Дела о несостоятельности (банкротстве) отнесены к исключительной подведомственности арбитражных судов. Следовательно, в отношении таких дел установлена исключительная подведомственность.

Напротив, имущественные споры между гражданами и между организациями имеют множественную подведомственность, поскольку могут разрешаться как различными государственными судами (общей юрисдикции, арбитражными), так и третейскими судами. Множественная подведомственность в зависимости от способа выбора из нескольких юрисдикционных органов, которым дело подведомственно по закону, может быть подразделена на договорную, императивную и альтернативную.

Договорной является подведомственность, определяемая взаимным соглашением сторон.

Императивной называют подведомственность, при которой дело рассматривается несколькими юрисдикционными органами в определенной законом последовательности. Так, большинство трудовых споров разрешается сначала комиссией по трудовым спорам и затем судом (гл. 60 Трудового кодекса РФ (далее — ТК РФ)).

При императивной подведомственности каждый последующий орган из числа участвующих в разрешении дела наделен правом контроля за правильностью принятых до него по спору другими органами решений. Так, суд, рассматривая трудовой спор, вправе не согласиться с решением, принятым по нему комиссией по трудовым спорам, и разрешить его по существу.

Альтернативной называют подведомственность по выбору лица, ищущего защиты своих прав. В настоящее время она заключается в возможности выбора между судом общей юрисдикции и иностранным судом.

§ 2. Общие критерии и правила определения подведомственности

Подведомственность дел тем или иным органам устанавливается законами и иными правовыми актами, в которых закрепляются общие правила и отдельные исключения из

них. С помощью этих правил разрешается в каждом случае вопрос о том, какой орган уполномочен разрешить дело, т. е. разграничивается подведомственность дел судам общей юрисдикции и иным органам судебной, исполнительной власти, третейским судам и другим, имеющим соответствующие юрисдикционные полномочия.

В качестве критериев отнесения отдельных категорий к ведению определенных органов, как правило, берутся характер спорного правоотношения и содержание спора, субъектный состав (состав участников спора), спорность либо бесспорность права, наличие договора между сторонами спора.

Первый критерий подведомственности — *характер спорного правоотношения и содержание спора* — определяет подведомственность споров различным органам судебной власти. Критерий характера правоотношения используется для разграничения подведомственности между судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Согласно ч. 3 ст. 22 ГПК РФ суды не рассматривают экономические споры и иные дела, отнесенные федеральными законами к ведению арбитражных судов.

Кроме того, данный критерий используется для выделения предметов ведения судов общей юрисдикции в сфере административного судопроизводства. Согласно ст. 17 КАС РФ Верховный Суд РФ, суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают административные дела, связанные с защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций, а также другие административные дела, возникающие из административных или иных публичных правоотношений и связанные с осуществлением судебного контроля за законностью и обоснованностью осуществления государственных или иных публичных полномочий, за исключением дел, отнесенных федеральными законами к компетенции Конституционного Суда РФ, конституционных (уставных) судов субъектов РФ и арбитражных судов.

Второй критерий — *субъектный состав участников спора* — разграничивает подведомственность между двумя органами судебной власти: судами общей юрисдикции и арбитражными судами.

Третий критерий — *спорность либо бесспорность права* — разграничивает подведомственность юридических дел между судами и органами исполнительной власти, осуществляющи-

ми регистрацию фактов бесспорного характера, а также нотариусами.

Четвертый критерий — *наличие договора между сторонами спора* — разграничивает подведомственность между государственными органами судебной власти и третейскими судами.

Следует иметь в виду, что в законодательстве могут применяться в отдельных случаях и иные, дополнительные критерии разграничения подведомственности. Так, нормоконтроль осуществляется всеми федеральными судами и судами субъектов РФ в соответствии с видом и уровнем нормативного акта.

Анализ законодательства позволяет сформулировать следующие общие правила подведомственности дел.

1. Суды общей юрисдикции согласно ст. 22 ГПК РФ рассматривают и разрешают исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц, иностранных лиц, международных организаций о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод, законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений, которые по общему правилу не имеют экономического характера, за изъятиями, установленными федеральным законом.

Кроме того, суды согласно ГПК РФ рассматривают и разрешают дела:

- приказного производства (ст. 122);
- особого производства (ст. 262);
- об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов (гл. 46 и 47);
- о признании и исполнении решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей) (гл. 45).

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

2. Для определения, какой суд — общей юрисдикции или арбитражный — компетентен разрешить конкретный спор, необходимо выяснить, обладает ли участвующий в нем гражданин статусом индивидуального предпринимателя и связан ли возникший спор с предпринимательской деятельностью.

Первое обстоятельство подтверждается свидетельством о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а второе — путем выяснения цели, которую преследовал гражданин, вступая в гражданское правоотношение. Если им преследовалась цель систематического получения прибыли (п. 1 ст. 2 ГК РФ), спор следует считать связанным с предпринимательской деятельностью и, следовательно, подведомственным арбитражному суду. Если же у гражданина — индивидуального предпринимателя такая цель отсутствовала (когда он в гражданском обороте выступал, например, как потребитель по договору купли-продажи), компетентным разрешить возникший спор следует признать суд общей юрисдикции.

В то же время в случаях, предусмотренных АПК РФ (ст. 33 и 225¹) и другими федеральными законами, арбитражному суду подведомственны дела из гражданских правоотношений, когда одной из сторон является гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, дела, отнесенные к специальной подведомственности арбитражного суда (например, дела о несостоятельности).

3. Экономические споры, возникающие из гражданских правоотношений в процессе предпринимательской и иной экономической деятельности, между организациями, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, подведомственны арбитражным судам.

В изъятие из этого правила некоторые гражданско-правовые споры между организациями подведомственны судам общей юрисдикции, например по субъектному составу. Кроме того, в отдельных случаях взыскание с организации может быть произведено в бесспорном порядке. Вместе с тем решение, принятое в административном порядке, может быть в дальнейшем обжаловано в суд (ст. 11 ГК РФ).

4. Дела по спорам между государственными органами, органами местного самоуправления, а также между ними и различными коммерческими и некоммерческими организациями, возникающие из публичных правоотношений, в том числе финансовых, налоговых, бюджетных, государственно-правовых отношений, разрешаются различными органами судебной власти в соответствии с установленной законом подведомственностью каждого из судов. Данное правило вытека-

ет из анализа ст. 22 ГПК РФ, ст. 29 АПК РФ, гл. 2 КАС РФ, Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», административного, бюджетного и иного законодательства.

5. Общественные организации и их органы, а также третейские суды, арбитражи вправе разрешать только те споры о праве, которые соответствующими законодательными актами прямо отнесены к их ведению, и лишь при соблюдении условий, указанных в этих актах.

Таким образом, определяя подведомственность того или иного юридического дела, необходимо исходить из содержания и характера правоотношения (имеет спор экономический характер или нет), состава сторон, наличия либо отсутствия спора либо договора о подведомственности между сторонами, а кроме того, иметь в виду исключения, установленные законом в изъятие из изложенных выше правил, и иные дополнительные критерии.

Так, в соответствии с ч. 4 ст. 22 ГПК РФ при обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие — арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции. В случае если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

Подведомственность юридических дел обычно определяется теми органами (судами: Конституционным, общей юрисдикции, арбитражными, субъектов РФ, а также нотариусом, органами административной юрисдикции и др.), к которым обращаются за их разрешением заинтересованные лица. Допускаемые при этом ошибки исправляются соответствующими вышестоящими судебными и административными органами по жалобам заинтересованных лиц.

Споры между юрисдикционными органами по поводу того, кому из них подведомственна определенная категория дел, разрешаются в законодательном порядке, а также путем обращения к Конституционному Суду РФ.

Глава 5

Подсудность гражданских дел

§ 1. Понятие и виды подсудности.

Правила передачи дел из одного суда в другой

Понятие и виды подсудности. Подведомственные судам общей юрисдикции гражданские дела разрешаются Верховным Судом РФ, областными, краевыми судами, образованными на уровне субъектов РФ, районными судами и мировыми судьями.

Общим для всех судов является их право разрешать гражданские дела в качестве суда первой инстанции. Однако каждый из них вправе разрешать лишь те дела, которые отнесены законом к его компетенции. В связи с этим возникает необходимость четко определить их полномочия на рассмотрение гражданских дел по существу, что достигается с помощью правил подсудности. Правила подсудности гарантируют реализацию ч. 1 ст. 47 Конституции РФ, согласно которой никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

В отличие от подведомственности, с помощью которой разграничиваются полномочия на разрешение юридических дел между различными юрисдикционными органами, подсудность разграничивает компетенцию в одной области, но только между различными судами. В зависимости от рода подлежащих разрешению дел и от территории, на которой действует тот или иной суд, принято различать подсудность *родовую*, или *предметную*, и *территориальную*, или *пространственную* (местную).

Правила передачи дел из одного суда в другой. 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.

Суд согласно ст. 33 ГПК РФ вправе передать дело на рассмотрение другого суда:

1) если ответчик, место жительства или нахождения которого не было известно ранее, заявил ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства или месту его нахождения;

2) обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;

3) при рассмотрении дела в данном суде выявилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;

4) после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам замена судей или рассмотрение дела в данном суде становятся невозможными. Передача дела в этом случае осуществляется вышестоящим судом.

О передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд выносится определение суда, на которое может быть подана частная жалоба. Передача дела в другой суд осуществляется по истечении срока обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы — после вынесения определения суда об оставлении жалобы без удовлетворения. Дело, направленное из одного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между судами в Российской Федерации не допускаются.

§ 2. Правила родовой подсудности

Родовой (предметной) считается подсудность дел судам, относящимся к различным звеньям судебной системы. С ее помощью разграничивается компетенция мировых судей, районных судов, судов, образованных на уровне субъектов РФ, и Верховного Суда РФ, а также военных судов как специализированных судов. Это достигается путем отнесения к ведению каждого звена судебной системы дел строго определенного рода по предмету спора.

В соответствии со ст. 24 ГПК РФ гражданские дела, подведомственные судам, рассматриваются *районным судом* по первой инстанции, за исключением дел, отнесенных к подсудности мирового судьи и вышестоящих судов.

Так, на основании ст. 27 ГПК РФ *Верховный Суд РФ* рассматривает по первой инстанции дела, отнесенные к его ведению Федеральным конституционным законом от 5 февраля 2014 г. № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации».

Согласно ст. 26 ГПК РФ к родовой подсудности *верховных судов республик, краевых, областных и других приравненных к ним судов* отнесены дела, связанные с государственной

тайной, и другие дела, отнесенные к их ведению федеральными законами.

Следует отметить, что Московский городской суд рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела, которые связаны с защитой авторских и (или) смежных прав, кроме прав на фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, и по которым им приняты предварительные обеспечительные меры в соответствии со ст. 144¹ ГПК РФ. В случае рассмотрения Московским городским судом дела, производство по которому было возбуждено по иску истца после вступления в законную силу решения, вынесенного этим же судом в пользу этого же истца по другому делу о защите авторских и (или) смежных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, Московский городской суд также разрешает вопрос о постоянном ограничении доступа к сайту в сети Интернет, на котором неоднократно и неправомерно размещалась информация, содержащая объекты авторских и (или) смежных прав, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет.

К подсудности *военных судов* отнесены 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 в случаях, когда это предусмотрено федеральными конституционными законами (ст. 7 Федерального конституционного закона от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ «О военных судах Российской Федерации») и федеральными законами.

Особая подсудность установлена в ст. 23 ГПК РФ для мировых судей. *Мировые судьи* в качестве суда первой инстанции рассматривают 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 при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;

4) иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка, других дел по спорам о детях и дел о признании брака недействительным;

5) по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;

6) об определении порядка пользования имуществом.

Федеральными законами к подсудности мировых судей, областных и приравненных к ним судов, Верховного Суда РФ могут быть отнесены и другие дела.

§ 3. Правила территориальной подсудности

Территориальной (пространственной) именуется подсудность дела суду в зависимости от территории, на которую распространяется деятельность данного суда. С ее помощью разграничивается компетенция однородных судов (одного звена судебной системы). Например, известно, что все имущественные споры между гражданами подсудны суду общей юрисдикции, но какому из них (по месту нахождения истца или ответчика) подсудно конкретное дело, определяется процессуальными нормами о территориальной подсудности. Нормы права подразделяют территориальную подсудность на общую, альтернативную, исключительную, договорную и подсудность по связи дел.

Общая территориальная подсудность определяется местом жительства ответчика. Суть ее состоит в том, что гражданское дело (если иное не предусмотрено законом) подсудно суду по месту жительства, т. е. по месту постоянного или преимущественного проживания (ст. 20 ГК РФ) ответчика. Иск к организации предъявляется по месту ее нахождения (ст. 28 ГПК РФ).

Альтернативной считается подсудность, при которой дело может рассматриваться одним из нескольких указанных в законе судов по выбору истца. Статья 29 ГПК РФ, не исключая, как правило, возможности применения общей территориальной подсудности, предусматривает перечень случаев, когда, кроме того, могут предъявляться:

— иски к ответчику, место жительства которого неизвестно или который не имеет места жительства в Российской Федерации, — в суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту жительства в Российской Федерации;

— иски к организации, вытекающие из деятельности ее филиала или представительства, — в суд по месту нахождения ее филиала или представительства;

— иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства — в суд по месту жительства истца;

— иски о расторжении брака — в суд по месту жительства истца в случаях, если при нем находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика представляется для него затруднительным;

— иски о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, — в суд по месту жительства истца или месту причинения вреда;

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

— иски о защите прав субъекта персональных данных, в том числе о возмещении убытков и (или) компенсации морального вреда, — в суд по месту жительства истца;

— иски о защите прав потребителей — в суд по месту жительства или месту пребывания истца либо по месту заключения или месту исполнения договора;

— иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании заработной платы и других сумм, причитающихся членам экипажа судна за работу на борту судна, расходов на репатриацию и взносов на социальное страхование, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море — в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна;

— иски о прекращении выдачи оператором поисковой системы ссылок, позволяющих получить доступ к информации в

информационно-телекоммуникационной сети Интернет, — в суд по месту жительства истца;

— иски, вытекающие из договоров, в которых указано место их исполнения, — в суд по месту исполнения таких договоров.

Исключительной является подсудность, допускающая рассмотрение определенных категорий дел лишь судами, точно указанными в законе (ст. 30 ГПК РФ). В порядке исключительной подсудности рассматриваются:

— иски о правах на земельные участки, участки недр, здания, в том числе жилые и нежилые помещения, строения, сооружения, другие объекты, прочно связанные с землей, а также об освобождении имущества от ареста — в суде по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества;

— иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, — подсудны суду по месту открытия наследства;

— иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки, — в суде по месту нахождения перевозчика, к которому в установленном порядке была предъявлена претензия.

Договорной считается подсудность, устанавливаемая по соглашению сторон (ст. 32 ГПК РФ). Однако стороны не могут изменять при этом родовую (кроме подсудности мировых судей), а также исключительную территориальную подсудность. Предоставление сторонам права изменять территориальную подсудность дел по соглашению между собой направлено на обеспечение их интересов.

Подсудность по связи дел состоит в том, что независимо от территории спор подлежит разбирательству в суде, где рассматривается другое дело, с которым связан спор. Так, в соответствии со ст. 31 ГПК РФ иск к нескольким ответчикам, проживающим или находящимся в разных местах, предъявляется в суд по месту жительства или месту нахождения одного из ответчиков по выбору истца. Встречный иск предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска. Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был предъявлен или разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по общим правилам подсудности.

Глава 6

Стороны в гражданском процессе

§ 1. Понятие сторон в гражданском процессе, их права и обязанности

Стороны в гражданском процессе — это лица, участвующие в деле, материально-правовой спор между которыми подлежит рассмотрению и разрешению в суде.

Статья 34 ГПК РФ относит стороны к лицам, участвующим в деле, поэтому на характеристику сторон распространяются черты, свойственные всем участвующим в деле лицам. Для того чтобы стать сторонами в гражданском процессе:

1) лица должны быть сторонами спорного материально-правового отношения. По этой причине их интересы противоположны друг другу;

2) один из участников спора должен обратиться к суду за защитой своего права;

3) дело по разрешению спорного правоотношения должно быть подведомственно суду;

4) лица должны быть правоспособными. Поэтому стороной в процессе (например, по делам о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетнего ребенка) может быть даже новорожденный.

Стороны участвуют в процессе от своего имени и в своих интересах. Относительно сторон выносится судебное решение, между ними распределяются судебные расходы.

Стороны существуют в исковом производстве.

В исковом производстве стороны называются «истец» и «ответчик». Независимо от множественности участников на стороне истца и (или) ответчика в процессе участвуют лишь две названные стороны.

Истец — это лицо, права которого предположительно нарушены или оспариваются кем-то. Истец является активной стороной, так как именно он обращается к суду за защитой (либо определенные субъекты обращаются в суд в защиту интересов истца).

Вместе с тем истцом может быть лицо, самостоятельно не обращающееся к суду за защитой, когда за защитой его нарушенного права в суд обращаются другие субъекты процесса (например, его законные представители или прокурор, а также органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане, участвующие в процессе по основаниям, указанным в ст. 46 ГПК РФ). Независимо от того, кто обратился в суд за защитой интересов, истцом является субъект спорного материального правоотношения. Так, истцом по делу о взыскании алиментов на содержание новорожденного ребенка является ребенок, мать действует в качестве законного представителя, выполняя от имени и в интересах своего ребенка все процессуальные действия.

Ответчик — это лицо, привлекаемое судом к гражданскому процессу в связи с заявлением истца о том, что им оспариваются или нарушаются принадлежащие ему права. Ответчик является пассивной стороной, так как привлекается к суду без собственной инициативы.

До окончания процесса истец остается истцом, а ответчик — ответчиком, даже если становится ясно, что в действительности нарушены права ответчика.

Стороны в процессе обладают равными правами.

Права сторон подразделяются на общие и специальные. Общими правами обладают все участвующие в деле лица, специальными — только стороны.

Общие права перечислены в ст. 35 ГПК РФ: право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права. Перечень не является исчерпывающим.

Специальные права сторон предусмотрены в ст. 39 ГПК РФ. Истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отка-

заться от иска. Ответчик вправе признать иск. Стороны могут окончить дело мировым соглашением.

Обязанности зависят от положения стороны в процессе (ответчик — обязанная сторона) и подразделяются на общие (характерные для всех участвующих в деле лиц) и специальные (распространяющиеся на стороны). Общими являются обязанности соблюдения закона при совершении процессуальных действий, добросовестное отношение к предоставленным правам и проч., специальными — обязанность нести судебные расходы, представлять доказательства в соответствии с распределением бремени доказывания, сообщать об изменении места жительства и др.

В случае невыполнения обязанностей сторона может привлекаться к ответственности. Например, со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор против иска либо систематически противодействующей правильно-му и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК РФ).

§ 2. Гражданское процессуальное соучастие и его виды

Гражданское процессуальное соучастие — одновременное участие в гражданском процессе нескольких лиц на стороне истца или (и) ответчика. Эти лица называются соистцами (несколько лиц на стороне истца) и соответчиками (несколько лиц на стороне ответчика).

В силу ч. 2 ст. 40 ГПК РФ процессуальное соучастие допускается:

- 1) если предмет спора являются общие права или обязанности нескольких истцов или ответчиков;
- 2) права и обязанности нескольких истцов или ответчиков имеют одно основание;
- 3) предмет спора являются однородные права и обязанности.

Черты гражданского процессуального соучастия следующие:

- 1) соучастники — это субъекты спорного материально-правового отношения;

2) интересы соистцов (или соответчиков) не противоречат друг другу, но противостоят интересам противоположной стороны;

3) наличествует один гражданский процесс, в котором рассматривается дело с участием соистцов и (или) соответчиков.

Гражданское процессуальное соучастие может возникнуть в момент возбуждения гражданского дела, если в суд обращается несколько соистцов или иск предъявляется к нескольким соответчикам. Возникновение соучастия возможно и на более поздних стадиях:

— суд объединяет несколько исковых требований, имеющих в производстве данного суда, в порядке ст. 151 ГПК РФ. Соучастие возникает после вынесения определения;

— соучастник может вступить в начатый гражданский процесс. Для вступления в процесс соответчика его согласие не требуется. В случае невозможности рассмотрения дела без участия соответчика (соответчиков) в связи с характером спорного правоотношения суд привлекает его (их) к участию в деле по своей инициативе. После привлечения соответчика (соответчиков) подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (ч. 3 ст. 40 ГПК РФ).

Соистец вступает в процесс по своей воле. В этом проявляется принцип диспозитивности. Если суд полагает, что права, защищаемые истцом, принадлежат еще каким-то лицам, то сообщает потенциальным истцам об их праве на обращение к суду.

Виды гражданского процессуального соучастия выделяются в зависимости от обязательности соучастия, от правового положения соучастников и т. д. В зависимости от того, на чьей стороне выступает соучастник, гражданское процессуальное соучастие делится: 1) на активное (на стороне истца несколько соучастников); 2) пассивное (на стороне ответчика несколько соучастников); 3) смешанное (и на стороне истца, и на стороне ответчика несколько лиц).

В зависимости от обязательности привлечения соучастников гражданское процессуальное соучастие может быть обязательным (необходимым) и факультативным.

Обязательное (необходимое) соучастие — это соучастие, возникающее в силу предписания закона, характера спорного материального правоотношения и не зависящее от усмотре-

ния суда или участвующих в деле лиц. Рассмотрение дела в отсутствие хотя бы одного из соучастников невозможно, так как способно привести к принятию неправосудного судебного акта.

Из смысла законодательства вытекает необходимость привлечения соучастников. Например, из ст. 69 Жилищного кодекса РФ следует, что члены семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма имеют равные с нанимателем права и обязанности. Следовательно, по спорам о разделе жилья, обмене жилого помещения и проч. к рассмотрению дела необходимо привлекать всех совершеннолетних членов семьи нанимателя, проживающих с ним.

Обязательное соучастие возникает по делам об общей собственности, о наследовании, по искам об исключении имущества из описи, о защите чести и достоинства, о праве пользования жилым помещением и т. д.

Основой обязательного соучастия может служить характер объекта спора: рассмотрение дела о праве собственности, праве наследования одного лица зависит от установления прав других лиц на тот же объект, что обуславливает наличие обязательного соучастия по такого рода делам.

Обязательное соучастие касается ответчиков, которых суд обязан привлечь к рассмотрению дела. При необходимости соучастия на стороне истца суд не вправе в принудительном порядке привлекать соистцов к процессу.

Факультативное соучастие — соучастие, которое возникает по усмотрению суда. В этом случае дела соучастников могут слушаться раздельно, что не повлияет на законность вывода, к которому приходит суд.

Процессуальным основанием для объединения дел является положение ч. 4 ст. 151 ГПК РФ, согласно которой судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику, с учетом мнения сторон вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения и разрешения, если признает, что такое объединение будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела.

Следовательно, для применения ст. 151 ГПК РФ необходимо установить:

1) однородность дел, находящихся в производстве суда. Обычно однородность дел определяется сходным предметом исковых требований (восстановление на работе и проч.), основанием иска (единое основание увольнения нескольких лиц — сокращение штатов и др.), что в итоге определяет круг обстоятельств, из которых складывается предмет доказывания по делу. Например, иск не будет однородным, если один истец просит восстановить его на работе вследствие незаконного увольнения, а другой просит возместить вред, причиненный ему тем же самым ответчиком. Здесь различны как предмет, так и основание иска, отсюда и предмет доказывания будет разным;

2) сходство субъектного состава: одни и те же стороны либо в производстве суда имеется несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному и тому же ответчику;

3) возможность объединения дел, которое будет способствовать более правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела;

4) мнение сторон.

Материально-правовое основание возникновения факультативного соучастия существует при солидарном причинении вреда. Согласно п. 1 ст. 323 ГК РФ при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности. Таким образом, кредитор сам определяет, к кому предъявлять иск, поэтому соучастие может возникнуть (предъявление иска ко всем должникам), а может и отсутствовать (предъявление иска к одному из должников).

Соучастники *пользуются правами и несут обязанности* сторон в процессе. На них распространяются общие (ст. 35 ГПК РФ) и специальные (ст. 39 ГПК РФ) права сторон. Вместе с тем соучастники в гражданском процессе обладают дополнительными правами и несут дополнительные обязанности. Так, к дополнительным правам можно отнести следующие:

1) согласно ч. 3 ст. 40 ГПК РФ соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников;

2) каждый соучастник действует в процессе самостоятельно против другой стороны и независим в своих действиях от соучастников. Например, истец предъявил иск о признании недействительным договора приватизации квартиры, соглас-

но которому ответчик приватизировал квартиру без его согласия (истец и ответчик — супруги). Соответчиком по делу выступала администрация соответствующего города. В процессе слушания дела администрация города иск признала, а ответчик иск не признал.

§ 3. Ненадлежащие стороны в гражданском процессе.

Замена ненадлежащего ответчика

Те стороны, которые в действительности являются субъектами спорного правоотношения, называются надлежащими сторонами. Надлежащая сторона определяется прежде всего на основе норм материального права с помощью фактов активной и пассивной легитимации. Обращаясь в суд, истец должен доказать, что именно ему принадлежит оспариваемое право (активная легитимация) и что именно ответчик — то лицо, которое несет ответственность за нарушенное право истца (пассивная легитимация).

При возбуждении дела в суде предполагается, что стороны являются субъектами спорного правоотношения. Однако в процессе подготовки и рассмотрения дела может быть установлено, что иск предъявлен не тем лицом, которому принадлежит право требования, и не к тому лицу, которое должно отвечать по иску. В этом случае одна из сторон (или обе стороны) является ненадлежащей.

Ненадлежащая сторона — это лицо, которое первоначально предполагалось субъектом спорного материального правоотношения, но в действительности таковым не является.

С помощью легитимации можно определить надлежащий характер сторон в конкретном деле. Например, мать предъявила иск о взыскании алиментов на содержание двух несовершеннолетних детей к своему супругу, хотя ответчик не является отцом одного из детей, что подтверждено документами. Следовательно, между этим ребенком и ответчиком нет семейно-правовых отношений, на ответчике не лежит обязанность по содержанию данного ребенка.

Гражданский процессуальный кодекс РФ не предусматривает возможности замены ненадлежащего истца, что полностью соответствует принципу диспозитивности. Если будет установлено, что истец ненадлежащий, суд отказывает в удовлетворении заявленных им требований. В свою очередь, надлежащий истец вправе обратиться в суд с иском.

Порядок замены ненадлежащего ответчика предусмотрен ст. 41 ГПК РФ.

Замена ненадлежащего ответчика надлежащим означает, что первый освобождается от участия в процессе, а второй привлекается к участию в деле.

Условие замены ненадлежащего ответчика одно — согласие истца на замену ненадлежащего ответчика. Суд при подготовке дела или во время его разбирательства в суде первой инстанции может допустить по ходатайству или с согласия истца замену ненадлежащего ответчика надлежащим. После замены ненадлежащего ответчика надлежащим подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала (ч. 1 ст. 41 ГПК РФ), т. е. все совершенные до этого действия для надлежащей стороны не имеют юридического значения.

Если истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика, суд рассматривает дело по предъявленному иску (ч. 2 ст. 41 ГПК РФ).

Замена ненадлежащего ответчика оформляется определением.

Замена ненадлежащего ответчика может иметь место при подготовке дела и во время его рассмотрения в суде по первой инстанции.

§ 4. Гражданское процессуальное правопреемство

Гражданское процессуальное правопреемство — это переход процессуальных прав и обязанностей от одного лица, являвшегося в процессе стороной или третьим лицом с самостоятельными требованиями на предмет спора, к другому лицу в связи с переходом к нему субъективных материальных прав.

Процессуальному правопреемству посвящена ст. 44 ГПК РФ.

Основания для процессуального правопреемства следующие:

1) переход субъективных материальных прав и обязанностей в результате:

— смерти гражданина. Процессуальное правопреемство возникает, если это допускают материально-правовые отношения. Процессуальное правопреемство возможно по имущественным спорам и не допускается по спорам, связанным с личностью стороны (расторжение брака и др.);

- реорганизации юридического лица (ст. 57, 58 ГК РФ);
- уступки требования;
- перевода долга;
- других случаев перемены лиц в обязательствах;

2) наличие возбужденного гражданского процесса;

3) выбытие из процесса определенных субъектов — сторон. Выбытие иных субъектов не приводит к возникновению процессуального правопреемства. Данное положение возможно толковать расширительно, распространяя его на третьих лиц, заявивших самостоятельные требования относительно предмета спора.

Материально-правовое правопреемство не порождает процессуальное правопреемство автоматически, для этого необходимо волеизъявление правопреемника. Кроме того, в суд должны быть представлены доказательства, подтверждающие наличие оснований для правопреемства (свидетельство о праве наследования, договор о переводе долга и проч.). Процессуальное правопреемство оформляется определением суда и допускается в любой стадии гражданского процесса, а также в исполнительном производстве. Для правопреемника все действия, совершенные в процессе до его вступления, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое заменил правопреемник (ч. 2 ст. 44 ГПК РФ).

На определение суда о замене или об отказе в замене правопреемника может быть подана частная жалоба.

Процессуальное правопреемство отличается от института ненадлежащих сторон по ряду моментов. Во-первых, правопреемник является субъектом спорного правоотношения, а ненадлежащая сторона — не участник такого правоотношения. Во-вторых, при вступлении правопреемника в процесс он продолжается, а при замене ненадлежащей стороны дело слушается сначала. Соответственно, для правопреемника имеют юридическое значение все действия, совершенные его правопреемником. Для надлежащей стороны, вступившей в процесс, не имеет значения то, что было совершено до этого ненадлежащей стороной в процессе.

Глава 7

Третьи лица в гражданском процессе

§ 1. Понятие третьих лиц в гражданском процессе

Гражданский процессуальный кодекс РФ среди участвующих в деле называет третьих лиц (ст. 34), т. е. лиц, которые наряду со сторонами могут быть заинтересованы в исходе дела. Характер заинтересованности третьих лиц может быть различным. Поэтому закон выделяет третьих лиц:

— заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора;

— не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора.

Для третьих лиц характерны общие черты, относящиеся ко всем участвующим в деле лицам, и специфические, свойственные лишь третьим лицам.

Общие черты следующие:

1) третьи лица отнесены законом к лицам, участвующим в деле, что определяет их правовое положение и совокупность прав;

2) третьи лица имеют определенную степень заинтересованности в исходе дела. Например, третье лицо с самостоятельными требованиями заявляет самостоятельные требования на предмет спора, а третье лицо без самостоятельных требований на предмет спора заинтересовано в исходе дела, потому что к нему впоследствии возможно предъявить регрессный иск;

3) решение по делу значимо для третьих лиц, но это значение зависит от вида третьих лиц:

— для третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, решение содержит ответ на заявленные притязания на предмет спора;

— для третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, решение суда имеет преюдициальное значение;

4) интересы третьих лиц не совпадают с интересами первоначальных истцов и ответчиков;

5) третьи лица вступают или привлекаются в начатый гражданский процесс. Третье лицо, заявляя самостоятельные требования относительно предмета спора, вступает в начатый процесс путем подачи иска. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, привлекается судом в качестве такового.

Таким образом, **третьи лица** — это лица, участвующие в деле, которые вступают или привлекаются в начатый процесс, имеют определенную правовую заинтересованность в исходе дела, так как решение может повлиять на их права и обязанности.

Третьими лицами могут быть как граждане, так и юридические лица.

§ 2. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора

Приведем пример, на основе которого рассмотрим далее признаки третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора.

Суд рассматривает иск Т-ва к Т-вой о разделе дома. После начала слушания дела К-ва, мать Т-вой, обращается в суд с заявлением, утверждая, что дом является ее собственностью и был построен на ее деньги. Дочь и зять вселились в дом позже, не обладают правом собственности на него.

Очевидно, что истцом по делу является Т-в, ответчиком — Т-ва. Интересы К-вой не совпадают ни с интересами истца, ни с интересами ответчика. К-ва выступает третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора:

1) являются субъектами спорного материального правоотношения. В нашем примере К-ва, Т-в и Т-ва — субъекты одного спорного материального правоотношения — отношения собственности на дом;

2) вступают в процесс добровольно. Принудительное привлечение к судебному разбирательству данного вида третьего лица не допускается в силу принципа диспозитивности. Однако суд в порядке подготовки дела к судебному разбирательству может рекомендовать конкретным лицам вступить в суще-

ствующий процесс в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора;

3) вступают в процесс путем подачи искового заявления;

4) вступают в начатый процесс до вынесения решения по делу;

5) могут претендовать на весь предмет спора или на его часть. В приведенном примере К-ва претендовала на весь предмет спора;

6) имеют интересы, которые противостоят, как правило, обеим сторонам или могут противоречить одной из сторон. В нашем примере интересы третьего лица противостояли и истцу, и ответчику. Но возможен и другой пример: А. предъявил иск к своему соседу Д. о выселении из квартиры. В процесс вступает третье лицо с самостоятельными требованиями о выселении А. из данной квартиры (притязания третьего лица обращены лишь к одной из сторон, но не совпадают с интересами другой стороны);

7) заявляют требования на тот же объект спора, что и стороны в процессе.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, во многом сходны с истцами. Практически, предъяви третье лицо иск раньше, оно стало бы истцом. Если суд не допустит третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, до участия в процессе, то оно вправе подать иск и в итоге станет истцом в другом процессе. Поэтому очень важно отличать третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, от соистцов.

Отличия третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, от соистцов следующие:

1) соистцы могут вступить в начатый процесс, но могут вместе подать иск; третьи лица всегда вступают в начатый процесс;

2) у соистцов совпадают интересы; интересы третьего лица противоположны, как правило, интересам и истца, и ответчика;

3) соистцу противостоит ответчик; третьему лицу, как правило, противостоят и истец, и ответчик.

Порядок вступления в процесс третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, определен ГПК РФ (ст. 42). Для вступления в процесс им не-

обходимо подать исковое заявление. Судья выносит определение о допуске в дело третьего лица. При вступлении в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, рассмотрение дела начинается сначала. Закон допускает частное обжалование определения суда о признании третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования, и об отказе в признании третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора (ч. 1 ст. 42). У не допущенного в процесс третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, кроме того, есть право подать иск и выступить в новом процессе в качестве истца.

Процессуальные права и обязанности третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, аналогичны правам и обязанностям сторон. В соответствии со ст. 35 они имеют общие права, распространяющиеся на всех лиц, участвующих в деле. В силу ст. 39 на третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, распространяются и специальные права сторон.

§ 3. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора

Раньше третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, назывались *пособниками* стороны.

В самом названии данного вида третьих лиц определена их сущность — участие этих лиц в гражданском процессе не сопряжено с самостоятельными притязаниями на предмет спора. Третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, является, например, водитель в деле о возмещении вреда, причиненного здоровью пешехода в результате дорожно-транспортного происшествия, если он не является собственником источника повышенной опасности.

Пешеход пострадал в результате наезда троллейбуса. Здоровью пешехода причинен вред, о возмещении которого он просит в суде. Истцом по делу является пешеход, ответчиком — владелец источника повышенной опасности, т. е. трамвайно-троллейбусное управление. Третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предме-

та спора, на стороне ответчика выступает водитель троллейбуса, совершивший наезд. В решении по иску о возмещении причиненного вреда здоровью гражданина суд разрешает спор между истцом и ответчиком. Факты, установленные этим решением, не должны доказываться вновь при предъявлении трамвайно-троллейбусным управлением регрессного иска к водителю троллейбуса, такие факты считаются установленными (преюдициальными).

Особенности третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора:

1) они не являются субъектом спорного материального правоотношения, существующего между истцом и ответчиком. Так, в нашем примере истец и ответчик связаны материально-правовым отношением по возмещению причиненного вреда, ответчик и третье лицо — трудовыми правоотношениями;

2) между ними и противоположной стороной не существует материально-правовых отношений, третьи лица действуют в процессе самостоятельно от той стороны, от которой они выступают;

3) основание их участия в деле — материально-правовая заинтересованность. Эта заинтересованность часто обусловлена возможностью предъявления регрессного иска. Например, из гардероба института украдено пальто. Истцом является гражданин, чье пальто украли, ответчиком — соответствующая организация, третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, — гардеробщик. Если иск гражданина будет удовлетворен, организация вправе предъявить иск гардеробщику. Заинтересованность третьего лица может быть обусловлена и другими обстоятельствами. Например, в делах о взыскании алиментов, если с ответчика уже взыскиваются алименты на содержание других лиц, эти лица привлекаются к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора. Такой подход обусловлен тем, что если иск будет удовлетворен, то уменьшится сумма, взыскиваемая на их содержание;

4) решение суда имеет для них преюдициальное значение при рассмотрении регрессного требования, т. е. факты, установленные в решении по первому делу, не подлежат новому доказыванию.

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, может вступать в процесс по собственной инициативе или привлекаться к процессу по ходатайству сторон, прокурора, по инициативе суда. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, вступают в процесс на основе вынесенного судьей определения. Например, по делам о принудительном обмене суд в качестве третьего лица без самостоятельных требований привлекает тех лиц, с которыми будет производиться обмен, о чем выносится определение.

Чаще всего третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, выступают на стороне ответчика. Но возможно участие третьих лиц и на стороне истца. Например, в результате уступки требования новый кредитор предъявил иск в суд к должнику. Суд вправе привлечь в качестве третьего лица на стороне истца первоначального кредитора.

Вступление третьего лица в процесс допустимо до вынесения судом решения по делу.

Необходимость привлечения третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, часто вытекает из норм материального права (например, ст. 461, 462 ГК РФ), постановлений Пленума Верховного Суда РФ.

***Права* третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, уже, чем права сторон. На этот вид третьих лиц распространяются лишь общие права лиц, участвующих в деле (ст. 35 ГПК РФ), но не распространяются специальные права сторон: они не вправе изменять основание и предмет иска, увеличивать или уменьшать исковые требования, отказываться от иска, признавать иск, заключать мировое соглашение, требовать принудительного исполнения решения (ст. 39 ГПК РФ), к ним не предъявляется встречный иск, так как это не сторона спорного материального правоотношения.**

Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, надо отличать от соучастников. Основное отличие в том, что соучастникам противостоит другая сторона, с которой они находятся в спорных материальных правоотношениях. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, связано лишь со стороной, на которой выступает.

Глава 8

Участие прокурора в гражданском процессе

§ 1. Прокурор как субъект гражданских процессуальных правоотношений

Прокуратура как «око государево» была создана Петром I и преимущественно осуществляла надзор за администрацией на местах. В результате судебной реформы 1864 г. основная деятельность была перенесена в сферу судопроизводства. Прокурор выступал в качестве примыкающей стороны, представляя суду заключение после состязания сторон. Но иногда прокурор выступал как «главная сторона» (процессуальный истец), если дело имело публичный характер. Начиная с 30-х гг. XX в. прокуратура осуществляла надзор за соблюдением законности в суде. Упрочение судебной власти как третьей власти в государстве привело к тому, что с 1992 г. прокуратура перестала осуществлять надзор за соблюдением законности при рассмотрении дел в суде. В настоящее время функции прокуратуры в сфере судопроизводства ограничиваются участием прокурора в рассмотрении дел в суде.

Участие прокурора в рассмотрении гражданских дел судом определяется Федеральным законом от 17 января 1992 г. № 2202-І (в ред. Федерального закона от 22 декабря 2014 г. с изм. от 17 февраля 2015 г.) «О прокуратуре Российской Федерации», ГПК РФ, другими нормативными актами.

Одним из направлений деятельности прокуратуры РФ является участие прокурора в рассмотрении судами административных, гражданских, уголовных дел.

Гражданское процессуальное законодательство использует обобщенный термин «прокурор», который включает прокурора, его заместителей, помощников и др.

В соответствии с ГПК РФ прокурор является лицом, участвующим в деле (ст. 34). При участии в деле в порядке ст. 45 прокурор не является субъектом спорных материально-правовых отношений, а выступает в защиту прав, свобод и закон-

ных интересов других лиц, неопределенного круга лиц, в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Согласно ГПК РФ прокурор, будучи лицом, участвующим в деле, обладает общими правами лиц, участвующих в деле (ст. 35), а также может использовать большинство специальных прав, предоставленных сторонам (ст. 39), за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов (ч. 2 ст. 45). В то же время полномочия прокурора в процессе обладают определенной спецификой, что связано с задачами, которые призвана выполнять прокуратура. Так, прокурор вступает в процесс для дачи заключения по делам, перечисленным в ч. 3 ст. 45 ГПК РФ. Прокурор вправе принести представление в суды вышестоящих инстанций на судебное постановление лишь в случае, если он участвует в деле, согласно положениям ст. 34, 35, 45, независимо от того, явился ли он в заседание суда первой инстанции (п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»).

Правовое положение прокурора в гражданском процессе отличается от положения иных субъектов гражданских процессуальных правоотношений.

В отличие от сторон прокурор не выступает субъектом спорных материально-правовых отношений, когда подает иск. Прокурор защищает интересы других лиц, а не собственные. Именно поэтому он не может совершать некоторые действия, которые вправе осуществлять стороны. Вместе с тем прокурор может быть и стороной в процессе, когда он или прокуратура выступает участником спорного правоотношения (например, в деле по иску о восстановлении на работе лица из аппарата прокуратуры прокуратура выступает ответчиком). В данной главе рассматриваются иные формы участия прокурора в гражданском процессе: когда прокурор действует в защиту интересов других субъектов.

Прокурор отличается и от субъектов, обращающихся в суд за защитой чужих интересов в порядке ст. 46, 47 ГПК РФ. Прокурор в отличие от государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, действующих в порядке ст. 46 ГПК РФ, может инициировать возбуждение дела в суде в защиту прав, свобод, законных интересов граж-

дан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. Прокурор дает заключение по делам, определенным в ч. 3 ст. 45 ГПК РФ, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК РФ и другими федеральными законами. Государственные органы и органы местного самоуправления дают заключения, если это предусмотрено федеральным законодательством, по вопросам своей компетенции. Круг вопросов, включаемых в заключение прокурора, шире, поскольку шире полномочия прокуратуры.

В отличие от представителя прокурор, участвуя в суде, действует от своего имени. В процессе судебного разбирательства прокурор не связан позицией истца, а правовая позиция представителя не может противоречить позиции стороны, чьи интересы он представляет.

§ 2. Основания и формы участия прокурора в гражданском процессе

Законодательно определены основания и формы участия прокурора в рассмотрении гражданских дел в суде.

Основания участия прокурора в гражданском судопроизводстве:

1) **прямое указание закона.** В определенных случаях закон прямо устанавливает обязательное участие прокурора в рассмотрении некоторых категорий дел (о лишении родительских прав — ст. 70 СК РФ и т. д.). Согласно п. 6 приказа Генерального прокурора РФ от 26 апреля 2012 г. № 181 «Об обеспечении участия прокурора в гражданском процессе» во всех судебных инстанциях является обязательным участие прокурора в делах, по которым такое участие предусмотрено нормами ГПК РФ и других федеральных законов, а именно: о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (ч. 3 ст. 45 ГПК РФ); о лишении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об ограничении родительских прав (ст. 70, 72, 73 СК РФ); об усыновлении и отмене усыновления (ст. 125, 140 СК РФ, ст. 273 ГПК РФ); о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим (ст. 278 ГПК РФ); об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте

от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами (ст. 284 ГПК РФ); об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 288 ГПК РФ);

2) инициатива самого прокурора. Так, ч. 1 ст. 45 ГПК РФ предусматривает право прокурора обратиться в суд в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов других лиц. Поводами для участия прокурора могут быть обращения (письменные и устные) граждан, представителей соответствующих органов, публикации в средствах массовой информации и т. д.

Статья 45 ГПК РФ предусматривает две формы участия прокурора в рассмотрении гражданских дел:

1) обращение в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований;

2) вступление в процесс для дачи заключения по делу.

Участие прокурора в указанных формах возможно на любой стадии гражданского судопроизводства в исковом, особом производстве или производстве, возникающем из публичных правоотношений.

1. Обращение в суд с заявлением

Рассмотрим данную форму участия прокурора в соответствии со стадиями гражданского судопроизводства.

Обращение в суд первой инстанции. Прокурор обращается в суд первой инстанции с заявлением, которое содержит требование о защите определенных интересов:

- граждан;
- неопределенного круга лиц;
- Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд (ч. 1 ст. 45 ГПК РФ).

Указанное ограничение не распространяется на заявление прокурора, основанием для которого является обращение к нему граждан о защите нарушенных или оспариваемых социальных прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых

(служебных) отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений; защиты семьи, материнства, отцовства и детства; социальной защиты, включая социальное обеспечение; обеспечения права на жилище в государственном и муниципальном жилищных фондах; охраны здоровья, включая медицинскую помощь; обеспечения права на благоприятную окружающую среду, образование.

Обращение в суд должно основываться на проверенных материалах и соответствовать предъявляемым законом требованиям. Судья вправе отказать прокурору в принятии его заявления при наличии оснований, указанных в ст. 134 ГПК РФ.

Заявления, подаваемые прокурором в суд, не облагаются государственной пошлиной.

Лицо, в чьих интересах подан иск прокурором, выступает истцом и извещается о возникшем процессе.

В процессе судебного разбирательства прокурор не связан своей правовой позицией с позицией истца. В ходе судебного разбирательства прокурор вправе отказаться от заявленных требований, что не лишает лицо, в чьих интересах был подан иск, права требовать рассмотрения дела по существу. Если это лицо не желает рассмотрения данного дела, то после отказа прокурора от иска производство по делу прекращается, если это не противоречит закону, не нарушает права других лиц. Новое обращение в суд с тождественным иском недопустимо.

Обращение в суд апелляционной инстанции. Право принесения апелляционного представления законодателем поставлено в зависимость от участия прокурора в рассмотрении дела по первой инстанции (ч. 2 ст. 320 ГПК РФ).

Обращение в суд кассационной инстанции. С представлениями о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений в кассационном порядке вправе обращаться:

1) Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд кассационной инстанции;

2) прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда авто-

номного округа, окружного (флотского) военного суда (ч. 3 ст. 377 ГПК РФ)¹.

Обращение в суд надзорной инстанции. Право на обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют Генеральный прокурор РФ и его заместители.

Таким образом, для подачи надзорного представления необходимо, помимо участия в рассмотрении дела, чтобы представление было принесено строго определенным законом должностным лицом прокуратуры.

Подача представления о пересмотре решений, определений суда по вновь открывшимся и новым обстоятельствам. В соответствии со ст. 394 ГПК РФ представление о пересмотре по вновь открывшимся и новым обстоятельствам решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции подается прокурором, участвующим в деле.

2. Вступление в процесс для дачи заключения

Цель вступления прокурора в процесс — дача заключения по делу. В силу ч. 3 ст. 45 ГПК РФ прокурор вступает в процесс и дает заключение по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК РФ (ст. 252, 260, 273, 278, 288, 304 и др.) и другими федеральными законами, в целях осуществления возложенных на него полномочий.

Заключение прокурора по существу дела заслушивается судом после прений сторон. Прокурор, давая заключение по делу, выступает от имени государства, и его заключение должно включать определенные положения: прокурор анализирует собранные и исследованные в суде доказательства, дает им правовую оценку, делает выводы о фактических правах и обязанностях сторон, рекомендует суду разрешить дело определенным образом.

Независимо от формы участия в гражданском процессе прокурор обладает правами, общими для всех участвующих в деле лиц. Он имеет право знакомиться с материалами дела,

¹ См. также п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2.

делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, и проч.

Если прокурор подал иск, то он участвует в судебных прениях, обладает правом на реплику так же, как и все иные лица, подавшие заявление в защиту собственных интересов.

Глава 9

Участие в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц

§ 1. Правовая природа участия в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц

После Октябрьской революции участие в гражданском процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц, возникло для защиты неграмотных граждан в суде. В настоящее время данный правовой институт служит защите определенных категорий лиц (несовершеннолетних, недееспособных граждан и др.).

Статья 34 ГПК РФ относит органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждан, защищающих нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц, к лицам, участвующим в деле.

Для органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, граждан, защищающих права других лиц, характерно то, что они:

1) участвуют в рассмотрении дела от своего имени, но в защиту не своих интересов, а интересов других лиц;

2) не являются субъектами спорного материального правоотношения, потому не выступают в качестве стороны в процессе, не имеют материально-правовой заинтересованности в исходе дела;

3) имеют процессуально-правовую заинтересованность в исходе дела, так как действуют в соответствии с предусмотренной законом компетенцией;

4) участвуют в судопроизводстве в силу указания закона на возможность их участия при рассмотрении определенных категорий дел;

5) обладают полномочиями, которые, как правило, predetermined компетенцией.

Участие органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права, свободы и законные интересы других лиц, в гражданском процессе имеет определенное сходство с участием прокурора в рассмотрении дел. И в том и в другом случае субъекты:

— действуют от своего имени, защищая интересы и права других субъектов;

— не имеют материально-правовой заинтересованности в исходе дела;

— обладают процессуально-правовой заинтересованностью в разрешении дела.

В то же время имеются отличия, а именно:

— прокурор вправе обращаться в суд с заявлением, если этого требует защита прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. Органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане могут обращаться в суд с просьбой о возбуждении дела только в тех случаях, когда это предусмотрено законом;

— прокурор дает правовое заключение по всему делу. Государственные органы, органы местного самоуправления дают заключение только по вопросам, отнесенным к их компетенции. Иные субъекты, участвующие в деле в порядке ст. 46 ГПК РФ, не вправе давать заключение.

Субъекты, действующие в порядке ст. 46 ГПК РФ:

1) органы государственной власти и органы местного самоуправления. Как правило, они обладают правами юридического лица и потому могут участвовать в процессе в качестве стороны, третьего лица. Статья 46 предусматривает особую форму участия в процессе, когда соответствующие органы выступают в защиту интересов других лиц. Так, органы опеки и попечительства защищают в суде интересы недееспособных, несовершеннолетних граждан, антимонопольные органы (фе-

деральные и на местах) осуществляют контроль за качеством и безопасностью товаров и услуг;

2) организации. В законодательстве предусмотрены различные случаи обращения в суд организаций в защиту чужих интересов. Так, профсоюзы в случае нарушения законодательства о труде вправе по собственной инициативе обращаться с заявлениями в защиту трудовых прав членов профсоюза и других работников в органы, рассматривающие трудовые споры, включая суд;

3) граждане. В законодательстве предусмотрены случаи обращения в суд граждан, защищающих нарушенные и оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы других лиц.

**§ 2. Основания и формы участия в гражданском
процессе органов государственной власти,
органов местного самоуправления, организаций
и граждан, защищающих права, свободы
и законные интересы других лиц**

Согласно ст. 46, 47 ГПК РФ защита интересов других лиц возможна в двух следующих формах:

1) обращение в суд с заявлением в защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц;

2) вступление в процесс для дачи заключения по делу.

1. Обращение в суд с заявлением

Основания участия органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, выступающих в защиту чужих интересов в гражданском судопроизводстве:

1) прямое указание закона о возможности участия названных субъектов в гражданском судопроизводстве по определенным категориям дел. Участие в гражданском процессе по определенным категориям дел органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций в защиту чужих интересов определяется их компетенцией;

2) отсутствие собственного материально-правового интереса. Субъекты, указанные в ст. 46 ГПК РФ, не являются участниками спорных материально-правовых отношений;

3) согласие субъекта, чьи права, свободы или интересы защищаются. Согласно ч. 1 ст. 46 ГПК РФ в случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане вправе обратиться в суд с иском в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц. Иск в защиту прав, свобод и законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина может быть предъявлен независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя.

Право обращения в суд с заявлением в защиту интересов других лиц предоставлено всем субъектам, перечисленным в ст. 46 ГПК РФ, в случаях, предусмотренных законом.

Так, по делам о лишении родительских прав с иском в суд могут обращаться органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (п. 1 ст. 70 СК РФ), а по делам об ограничении родительских прав — еще и дошкольные образовательные учреждения, а также общеобразовательные учреждения (ст. 73 СК РФ).

Органы опеки и попечительства согласно СК РФ обращаются в суд: по делам о признании брака недействительным, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения этим лицом брачного возраста (п. 1 ст. 28); по делам о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей, если отсутствует соглашение между родителями об уплате алиментов и не предоставляется содержание, а также отсутствует иск родителей (п. 3 ст. 80); по делам о признании недействительным соглашения об уплате алиментов, нарушающего интересы получателя алиментов (ст. 102); по делам об отмене усыновления в защиту интересов ребенка (ст. 142).

По делам о признании гражданина недееспособным и ограничено дееспособным с заявлением в суд вправе обратиться органы опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение (ст. 281 ГПК РФ).

При обращении в суд в защиту прав и интересов других лиц должен быть соблюден *порядок предъявления иска*.

До подачи искового заявления субъекты, перечисленные в ст. 46 ГПК РФ, выясняют обстоятельства дела. Заявление, оформленное в соответствии с требованиями закона, подается

от имени соответствующего органа, организации. Судья вправе отказать в принятии искового заявления, возвратить его или оставить без движения по правилам ст. 134—136 ГПК РФ. Лица, предъявившие иск в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, пользуются всеми процессуальными правами и исполняют все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности нести судебные расходы. В случае отказа органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, граждан поддерживать требование, заявленное ими в интересах другого лица, рассмотрение дела по существу продолжается, если лицо, в чьих интересах заявлено требование, или его законный представитель не заявит об отказе от иска. Если истец отказывается от иска, то суд прекращает производство по делу, о чем выносится определение.

Нередко в судах рассматриваются иски в защиту неопределенного круга лиц. Истцами по таким делам чаще всего выступают общества по защите прав потребителей, а также экологические и антимонопольные органы и организации. Например, антимонопольный орган обращается в суд с иском о признании противоправными в отношении неопределенного круга лиц действий соответствующей организации по ограничению и прекращению подачи электроэнергии потребителям, регулярно оплачивающим потребленную энергию, и о прекращении этих действий.

2. Вступление в процесс для дачи заключения по делу

В случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы, органы местного самоуправления до принятия решения судом первой инстанции вступают в дело по своей инициативе или по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. В иных необходимых случаях (как предусмотренных федеральным законом, так и не предусмотренных им) суд по своей инициативе может привлечь к участию в деле государственный орган или орган местного самоуправления (ст. 47 ГПК РФ).

В силу закона только государственные органы и органы местного самоуправления вправе давать заключение по делу (например, к органам, которые дают заключение по делу, относятся органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, органы жилищно-коммунального хозяйства и др.).

Основания вступления в гражданский процесс государственного органа и органа местного самоуправления для дачи заключения по делу:

1) прямое указание закона о необходимости участия соответствующего органа в гражданском процессе;

2) вступление в процесс или по собственной инициативе, или по инициативе лиц, участвующих в деле, либо привлечение к участию в деле судом;

3) осуществление путем дачи заключения возложенных на них обязанностей по защите прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Существует две *формы участия* государственных органов, органов местного самоуправления для дачи заключения по делу:

1) вступление органа в процесс;

2) привлечение его в процесс судом.

Для участия в конкретном деле государственный орган, орган местного самоуправления выделяет представителя.

Заключение, составленное соответствующим органом в письменной форме, оценивается в совокупности с другими материалами дела и не обязательно для суда. Однако при вынесении решения суд должен обосновать, почему он отвергает заключение соответствующего органа в целом или в части.

Заключение утверждается руководителем соответствующего органа.

Наиболее часто привлекаются к участию в суде органы опеки и попечительства. Так, при рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявлен иск в защиту ребенка, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства. Участие органа опеки и попечительства обязательно и по некоторым другим делам (например, о лишении или об ограничении родительских прав, о признании брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, недействительным, об ограничении родительских прав, об отмене усыновления).

Для дачи заключений привлекаются и жилищно-коммунальные органы, которые дают заключения по делам о выселении, разделе домов, находящихся на праве собственности; о предоставлении жилой площади в связи со сносом домов, принадлежащих на праве личной собственности; об определении степени благоустроенности жилого помещения и т. д.

Заключение государственного органа содержит компетентную правовую оценку, сделанную на основе установленных и исследованных обстоятельств дела, являясь одной из форм использования специальных знаний, поэтому оно имеет некоторое сходство с заключением эксперта, рассматривается в качестве доказательств и соответственно оценивается судом.

Государственные органы, органы местного самоуправления в своем заключении дают правовую оценку по вопросам, относящимся к их компетенции. Экспертное заключение содержит ответы на вопросы в области науки, техники, искусства.

Государственные органы, органы местного самоуправления имеют процессуальную заинтересованность в исходе дела. Эксперты как лица, содействующие осуществлению правосудия, не имеют какой бы то ни было заинтересованности в исходе дела.

Заключение государственных органов и органов местного самоуправления имеет определенное сходство с заключением прокурора. Однако государственные органы и органы местного самоуправления дают заключение по вопросам собственной компетенции, прокурор — по правовым вопросам. Кроме того, заключение государственного органа и органа местного самоуправления касается отдельных вопросов, возникших в ходе судебного разбирательства, прокурорское заключение, как правило, касается дела в целом.

Глава 10

Представительство в суде

§ 1. Понятие представительства в суде

Процессуальное представительство возникло в результате судебной реформы 1864 г., ознаменовав переход от инквизиционного судопроизводства к состязательному.

Цель представительства в суде — оказать профессиональную помощь участвующим в деле лицам, вовлеченным в судебное разбирательство. Представительство содействует реализации конституционного права на судебную защиту и получение квалифицированной юридической помощи.

Возможность участия в судебном процессе через представителя делает права граждан более защищенными, особенно в настоящее время, когда отмечаются появление новых категорий дел и усложнение имеющихся споров. Без представительства невозможна защита интересов несовершеннолетних, недееспособных граждан, юридических лиц и др. Поэтому представительство — это важный процессуальный институт, содействующий надлежащей защите прав и интересов участвующих в судопроизводстве лиц. Для российского представительства характерны следующие черты:

1) участие представителя необязательно, за исключением обязательного представительства (к примеру, представительство несовершеннолетних);

2) представителем может быть не только адвокат, но и лицо, не обладающее юридическим образованием¹;

3) представляемый вправе наравне с представителем принимать участие в судебном разбирательстве. Суд рассматривает их как две самостоятельные процессуальные фигуры.

В ГПК РФ нет законодательного определения представительства, указано лишь, что граждане вправе вести свои дела

¹ Кодекс административного судопроизводства РФ впервые ввел правило об обязательном наличии у договорного представителя высшего юридического образования. В ГПК РФ пока остаются прежние требования к образованию.

в суде лично или через представителей (ч. 1 ст. 48). Это означает следующее:

— граждане свободны в выборе вести свои дела через представителя или вести дела самостоятельно, но с помощью представителя (законом установлены обязательные случаи представительства, например родители, опекуны, попечители, усыновители представляют интересы несовершеннолетних);

— свобода выбора касается граждан, индивидуальных предпринимателей, юридические лица действуют только через своих представителей;

— представительство предусматривает ведение дел в суде, под этим понимается гражданское судопроизводство.

Таким образом, **представительство** — это выполнение процессуальных действий одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица или организации (представляемого).

Процессуальное представительство возникает с момента возбуждения гражданского дела в суде. Лицо, поручающее представителю ведение своего дела, называется представляемым или доверителем. Лицо, которому поручено ведение дела, — представителем.

Представительство в суде характеризуется следующим:

1) представитель выступает от имени представляемого;

2) представитель осуществляет права и обязанности представляемого и в результате своих действий создает права и обязанности для представляемого;

3) представитель действует в интересах представляемого. По общему правилу представитель не является субъектом спорного материально-правового отношения. Единственное исключение из данного положения — случай, когда соучастники в силу закона могут поручить ведение своего дела одному из соучастников: в таком случае представитель является участником спорного материального правоотношения;

4) правовая позиция представителя не может противоречить правовой позиции представляемого;

5) представитель является лицом, содействующим отправлению правосудия, что следует из содержания ст. 34 ГПК РФ. Но в науке этот вопрос является дискуссионным — многие ученые склонны относить представителя к лицам, участвующим в деле;

6) представитель действует в объеме полномочий, предоставленных ему в соответствии с законом и договором;

7) через представителей могут действовать любые лица, участвующие в деле: стороны, третьи лица, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане, действующие на основании ст. 46 ГПК РФ (т. е. в защиту законных интересов других лиц), заявители и заинтересованные лица. Прокурор, будучи участвующим в деле лицом, действует в суде самостоятельно.

Судебное представительство допускается на всех стадиях и по всем видам гражданского процесса.

Представительство надо отличать от участия в суде органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и граждан, действующих в порядке ст. 46. Представители и государственные органы действуют в процессе не в своих интересах, а в интересах других лиц и не являются субъектами спорного материального правоотношения. Однако они занимают различное процессуальное положение: представитель отнесен к лицам, содействующим правосудию, а субъекты, перечисленные в ст. 46, являются лицами, участвующими в деле, что отражается на объеме полномочий.

Представитель действует от имени представляемого, субъекты, выступающие в суде в порядке ст. 46, — от своего имени.

Представитель осуществляет права и обязанности представляемого. Субъекты, указанные в ст. 46, выполняют полномочия, предусмотренные их компетенцией.

Представительство возможно по всем делам, участие субъектов в порядке ст. 46 — в случаях, указанных в законе.

Полномочия представителя зависят от того, в каком размере они предоставлены лицом, участвующим в деле. Полномочия субъектов, перечисленных в ст. 46, в процессе практически равнозначны полномочиям сторон, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности нести судебные расходы.

Процессуальное представительство отличается от гражданско-правового представительства. Во-первых, цели двух видов представительства различны. Судебное (процессуальное) представительство — это защита прав и интересов представляемого лица в суде. Цель гражданско-правового представительства — создание, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей представляемого (п. 1 ст. 182 ГК РФ). Во-вторых, в гражданском процессе не исключено одновременное участие в совершении процессуальных дейст-

вий как представляемого, так и представителя (например, не только представитель, но и представляемый может задавать вопросы свидетелям, выступать в судебных прениях).

В отличие от защиты по уголовным делам представительство по гражданским делам в суде требует единства правовой позиции представляемого и представителя.

§ 2. Виды представительства в суде

Судебное представительство может быть подразделено на *виды*. В научной и учебной литературе предлагаются разные классификации судебного представительства. Так, в зависимости от обязательности участия представителя в деле предлагается подразделять его на факультативное (представительство дееспособных граждан и юридических лиц с единоличным органом управления) и обязательное (представительство недееспособных, несовершеннолетних, ограничено дееспособных, неизвестно отсутствующих лиц, а также юридических лиц с коллективным органом управления).

Различают также представительство законное, договорное, общественное, уставное, официальное.

Законное представительство — это процессуальные действия родителей, усыновителей, опекунов или попечителей по защите прав и охраняемых законом интересов недееспособных граждан и граждан, не обладающих полной дееспособностью. Основанием возникновения законного представительства является наличие закона, в силу которого определенные лица становятся представителями.

Законное представительство физических лиц. Согласно ч. 1 ст. 52 ГПК РФ права, свободы и законные интересы недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан защищают в суде их родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

Следовательно, основанием возникновения законного представительства может быть наличие родственных отношений, факта усыновления или отношений по опеке и попечительству:

1) законными представителями несовершеннолетних являются их родители, усыновители, опекуны или попечители.

Гражданский процессуальный кодекс РФ устанавливает исключение из общего правила. В случаях, предусмотренных

федеральным законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Однако суд вправе привлекать к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних (ч. 4 ст. 37);

2) законными представителями недееспособных, признанных таковыми по решению суда, являются опекуны;

3) законными представителями ограниченно дееспособных являются попечители. Суд обязан привлекать к участию в делах граждан, ограниченных в дееспособности. Вместе с тем по делам неимущественного характера ограниченное в дееспособности лицо может участвовать в судебном разбирательстве дела самостоятельно или через представителя по своему усмотрению;

4) законным представителем гражданина, признанного в установленном порядке безвестно отсутствующим, выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего (ч. 2 ст. 52 ГПК РФ). Последствием признания гражданина безвестно отсутствующим является то, что его имущество при необходимости постоянного управления им передается по решению суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом (п. 1 ст. 43 ГК РФ). В ГПК РФ данное представительство отнесено к законному, однако в некоторых учебниках такое представительство получило название официального.

Все перечисленные случаи законного представительства физических лиц возникают на основе родственных отношений либо на основе административного акта. Так, опекуны, попечители назначаются уполномоченными на то органами, о чем выносится административный акт.

Законные представители не нуждаются в доверенности представляемых, однако сами вправе заключить договор о представительстве (и выступать в суде через представителя). Законодательством предусмотрены определенные ограничения полномочий законного представителя.

Согласно п. 2 ст. 37 ГК РФ опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель — давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению, имущества

подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного. Опекун, попечитель, их супруги, близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением указанных в п. 3 ст. 37 ГК РФ.

Законное представительство юридических лиц. Гражданский процессуальный кодекс РФ не называет случаев законного представительства в отношении юридических лиц, оно вытекает из иного законодательства. Возможно следующее законное представительство юридических лиц:

1) законным представителем ликвидируемых предприятий является ликвидационная комиссия (п. 3 ст. 62 ГК РФ). С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, от имени ликвидируемого юридического лица она выступает в суде;

2) законным представителем юридического лица при возбуждении дела о его несостоятельности (банкротстве) является арбитражный управляющий, участвующий в осуществлении различных процедур банкротства (Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»);

3) законным представителем АО может выступать акционер (акционеры), владеющий в совокупности не менее чем 1% размещенных обыкновенных акций общества по делам о возмещении убытков, причиненных АО в результате виновных действий наблюдательного совета, директора АО, правления, дирекции и др. (п. 5 ст. 71 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»). В литературе подобные иски получили название «косвенные иски»;

4) законным представителем может быть назначен адвокат в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 50 ГПК РФ).

К другим предусмотренным законом случаям можно отнести представительство интересов:

1) истцов — по рассматриваемым судами первой инстанции делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;

2) ветеранов Великой Отечественной войны — по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью;

3) граждан РФ, пострадавших от политических репрессий, — по вопросам, связанным с реабилитацией;

4) несовершеннолетних, содержащихся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.

Договорное представительство — представительство, возникающее на основании гражданско-правового договора поручения (агентирования) или трудового договора, по которому представляемый поручает представителю ведение своего дела в суде. Это наиболее распространенный вид представительства в суде. Для договорного представительства характерно следующее:

1) оно возникает только на основе добровольного волеизъявления;

2) основанием его возникновения является гражданско-правовой договор поручения или трудовой договор. Так, гражданин или юридическое лицо заключает договор поручения, на основании которого адвокат осуществляет его представительство в суде. Юрист предприятия представляет интересы этого предприятия на основе трудового договора. Наличие трудового договора не препятствует юридическому лицу заключить договор с юридической консультацией о представительстве интересов предприятия в суде или поручить ведение дела предприятия в суде не юристу, а какому-либо иному работнику данного предприятия;

3) полномочия представителя оформляются доверенностью.

Чаще всего этот вид представительства осуществляется через адвокатов, действующих на основе Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Общественное представительство — совершение процессуальных действий общественными объединениями по защите прав и интересов членов этих объединений и других лиц. Согласно ст. 5 Федерального закона от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих уставных целей.

Общественное объединение вправе представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также права и законные интересы других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях. Для осуществления представительства прав своих членов в суде соответствующее положение должно быть закреплено в уставе общественного объединения.

Права своих членов в суде могут защищать и иные общественные организации (например, общества по защите прав потребителей).

Уставное представительство — это право вышестоящей организации без специального поручения выступать в защиту нижестоящей организации.

К **официальному представительству**, как отмечалось выше, некоторые авторы относят участие опекуна, назначенного для охраны имущества безвестно отсутствующего по делам, в которых должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, а также участие в качестве представителя наследника опекуна, назначенного для охраны и управления наследственным имуществом, по делам, в которых должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном порядке умершим, если наследство еще никем не принято. Но в данной работе оба случая отнесены к законному представительству.

§ 3. Субъекты представительства в суде

Представительство предполагает совершение от имени и в интересах представляемого широкого круга действий в суде, поэтому представитель должен соответствовать определенным *общим требованиям*:

1) представителем должно быть совершеннолетнее и дееспособное лицо, не состоящее под опекой или попечительством. Однако в силу законодательства несовершеннолетние иногда могут быть представителями (например, когда они при вступлении в брак обретают полную гражданскую процессуальную дееспособность);

2) представителем может быть организация. При этом организация необязательно должна обладать статусом юридического лица, достаточно, чтобы она по закону наделялась представительскими функциями. Это положение относится в основном к общественному представительству, но может от-

носиться и к законному представительству. Например, выполнение обязанностей опекунов и попечителей в отношении детей, воспитание которых осуществляется полностью детскими учреждениями, а также совершеннолетних лиц, нуждающихся в опеке и попечительстве и помещенных в специальные учреждения, возложено на администрацию соответствующих учреждений.

В отдельных случаях к представителю могут предъявляться дополнительные требования:

1) представителями не могут быть судья, следователь, прокурор, за исключением случаев законного представительства и участия в процессе в качестве уполномоченных соответствующего суда или прокуратуры. Подобные ограничения связаны с родом деятельности судей, прокуроров, следователей и установлены законом как запрет для совмещения основной деятельности с иной оплачиваемой деятельностью, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности. Ограничения установлены и в отношении государственных служащих, которым законом запрещено выступать представителями в суде, если они не являются законными представителями или не представляют в суде интересы соответствующих организаций. Аналогичное ограничение установлено в отношении нотариусов. Опекуны и попечители не вправе быть представителями подопечных в суде по спору между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками;

2) представителями не могут быть адвокаты, принявшие поручение об оказании юридической помощи с нарушением правил, установленных в законе.

В соответствии с законом адвокат не вправе:

1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если оно имеет заведомо незаконный характер;

2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

— имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

— участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являл-

ся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

— состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

— оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

§ 4. Полномочия представителя в суде и порядок их оформления

Для совершения действий в суде представители наделены соответствующими полномочиями (правами). Полномочия представителя принято подразделять на общие и специальные.

Общие полномочия — это широкий перечень полномочий представителя, не включающий право на совершение распорядительных действий. Осуществление общих полномочий не требует специального оформления.

К общим полномочиям относятся права знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям и экспертам, заявлять ходатайства, представлять доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, и проч.

Специальные полномочия представителя предусмотрены в ст. 54 ГПК РФ: подписание искового заявления, предъявление его в суд, передача спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передача полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег.

Полномочия представителя на совершение каждого из перечисленных действий должны быть специально оговорены в доверенности, выданной представляемым.

Объем полномочий зависит и от вида представительства. Например, законные представители ограничены в своих правах в силу прямого указания закона.

Общественные организации, выступая в суде в качестве представителей, приобретают общие полномочия. Предоставление специальных полномочий осуществляется доверителем.

Оформление полномочий представителя. Полномочия представителей должны быть надлежащим образом оформлены. Оформление полномочий зависит от вида представительства.

Законные представители подтверждают свой статус и наличие полномочий представлением соответствующих документов. Родители, усыновители представляют в суд свои паспорта или свидетельство о рождении детей. Усыновители могут дополнительно представить решение об усыновлении. Опекуны и попечители представляют удостоверение об их назначении в качестве опекуна или попечителя, решение органа опеки и попечительства о назначении над лицом опеки или попечительства.

Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

Уполномоченные профессиональных союзов и других организаций должны представить суду документы, удостоверяющие поручение соответствующих организаций на осуществление представительства по данному делу.

Если в деле участвует представитель, то на основании ч. 6 ст. 53 ГПК РФ его полномочия могут быть подтверждены в устном заявлении доверителя во время судебного заседания, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания.

Руководители организаций, выступающие в суде как орган юридического лица, представляют документы, подтверждающие их полномочия, устав (или выписку из него), протокол об избрании или приказ о назначении на должность.

Для договорного представительства характерно оформление полномочий представителя в *доверенности*. Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным или иным специализированным потребительским кооперативом, осуществляющим управление многоквартирным домом, управляющей органи-

зацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военной профессиональной образовательной организации, военной образовательной организации высшего образования, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военной профессиональной образовательной организации, военной образовательной организации высшего образования или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы. Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации (при наличии печати) (ч. 2, 3 ст. 53 ГПК РФ).

Доверенности могут быть двух видов: общие и специальные. Общая доверенность дает право представлять доверителя по всем делам и во всех судах. Специальная доверенность выдается для представительства по конкретному делу или на совершение отдельных процессуальных действий.

Закон не ограничивает срок действия доверенности. Вместе с тем если в доверенности не указан срок ее действия, то она действительна в течение одного года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, является ничтожной (п. 1 ст. 186 ГК РФ).

Г л а в а 11

Судебное доказывание и доказательства в гражданском процессе

§ 1. Судебное доказывание по гражданским делам

Доказывание — это сложный процесс, который охватывает мыслительную и процессуальную деятельность субъектов, обосновывающих те или иные положения и выводящих на основе этого новые знания в суде.

Так, лица, участвующие в деле, приводят факты и доводы, подтверждающие их правовую позицию по делу, которая может меняться в процессе судебного разбирательства под влиянием различных обстоятельств. На основе исследованных в суде доказательств эти лица делают умозаключение об устойчивости своей позиции и либо продолжают участие в деле, либо отказываются от иска, ищут пути заключения мирового соглашения, признают иск и т. д. Суд анализирует приведенные факты и доводы сторон, предлагает сторонам представить дополнительные доказательства по делу, содействует собиранию доказательств. В итоге суд делает умозаключение по всему делу, которое отражает в решении.

Следовательно, в доказывании суд и участвующие в деле лица обосновывают обстоятельства предмета доказывания, его элементы с помощью доказательств, что приводит к формированию нового знания, имеющего значение для разрешения дела.

Свидетели, эксперты, специалисты, будучи участниками процесса доказывания, оказывают помощь в отправлении правосудия, не неся обязанности доказать какие-либо обстоятельства по делу.

Доказывание в суде осуществляется в соответствии с гражданским процессуальным законодательством и поэтому неизбежно обладает чертами, выделяющими его как разновидность познания.

Важным аспектом доказывания является его осуществление в *процессуальной форме*, свойственной для всего гражданского судопроизводства.

Черты процессуальной формы доказывания:

1) законодательная урегулированность процесса доказывания. Доказывание в гражданском процессе регламентируется законом, прежде всего ГПК РФ. Однако существенной особенностью законодательного регулирования доказывания является сочетание процессуальных и материально-правовых источников. Например, предмет доказывания по конкретным делам, правовые презумпции, допустимость доказательств и многое другое регулируются нормами материального права. Общие же положения о процедуре доказывания закреплены в ГПК РФ;

2) детальность правовой регламентации доказывания в суде по гражданским делам. Как последовательность действий по доказыванию, так и их содержание подробно регулируются нормами права;

3) универсальность процессуальной формы доказывания. Оно рассчитано на все виды и стадии гражданского судопроизводства;

4) императивность процессуальной формы доказывания, т. е. обязательность нормативных предписаний для всех субъектов доказывания без исключения;

5) подчиненность доказывания принципам гражданского процесса.

Таким образом, процессуальная форма доказывания в суде — это детальная законодательная урегулированность доказывания, отличающаяся универсальностью, императивностью и подчиненностью принципам гражданского процесса.

§ 2. Понятие и классификация судебных доказательств

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Доказательства характеризуются следующими *признаками*:

1) доказательства — это сведения о фактах, относящихся к делу. Иными словами, доказательства отражают обстоятельства, входящие в предмет доказывания;

2) существует взаимосвязь сведений с предметом доказывания. С помощью доказательств возможно установление наличия или отсутствия обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Этот признак отражает относимость доказательств;

3) факты устанавливаются средствами доказывания, перечисленными в законе: объяснениями сторон и третьих лиц, показаниями свидетелей, письменными доказательствами, вещественными доказательствами, аудио- и видеозаписями и заключениями экспертов. Данный признак отражает допустимость доказательств;

4) доказательства получаются и исследуются в процессуальной форме, т. е. в порядке, установленном ГПК РФ.

Все признаки доказательств существуют в совокупности, отсутствие хотя бы одного из них свидетельствует о невозможности использования доказательств.

Рассмотрим пример. В суде разбиралось дело по иску о праве собственности на часть дома. Суд вынес решение, обосновывая его, в частности, данными заключения эксперта. Ответчик обжаловал решение, ссылаясь на то, что у сторон не были испрошены вопросы к эксперту. Таким образом, нарушен порядок назначения экспертизы, определенный ГПК РФ: каждое лицо, участвующее в деле, вправе представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом. Здесь была нарушена процессуальная форма получения доказательств.

Классификацию судебных доказательств принято проводить по трем основаниям: характер связи доказательств с обстоятельствами дела; источник формирования доказательств; процесс формирования доказательств.

По характеру связи с подлежащими установлению обстоятельствами различают доказательства:

1) *прямые* — непосредственно связаны с устанавливаемыми обстоятельствами (например, свидетельство о заключении брака — это прямое доказательство, подтверждающее наличие соответствующего факта). Как правило, прямые доказательства

имеют непосредственную, однозначную связь, устанавливающую или опровергающую наличие какого-то обстоятельства;

2) *косвенные* — имеют более сложную и многозначную связь с устанавливаемым обстоятельством. В этом случае сложно сделать однозначный вывод о наличии или отсутствии обстоятельства, можно лишь предполагать несколько выводов. Для подтверждения обстоятельства недостаточно сослаться лишь на одно косвенное доказательство.

По источнику формирования доказательства классифицируются:

1) на *вещественные* — это письменные документы и предметы;

2) *личные* — это свидетельские показания и объяснения сторон и третьих лиц, заключения экспертов. Личные доказательства несут на себе отпечаток личности, воспринимавшей события, а затем воспроизводившей их в суде, что необходимо учитывать при оценке доказательств.

По процессу формирования доказательства подразделяют:

1) на *первоначальные* — это сведения, полученные из первичного источника. Они содержатся в показаниях свидетелей-очевидцев, оригиналах договоров и проч.;

2) *производные* — это сведения, которые возникают в результате вторичного отражения и являются отображением следов, возникших в результате первичного отражения. Так, показания свидетеля, данные со слов очевидца, копия договора, фотография недоброкачественного товара — это примеры производных доказательств. Первоначальное доказательство обладает большей достоверностью, чем производное.

Например, сведения, содержащиеся в показании свидетеля дорожно-транспортного происшествия, о факте наезда являются прямым, личным и первоначальным доказательством. Копия расписки о передаче денег в долг по делу о признании права собственности на дом — это косвенное, вещественное, производное доказательство.

Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Особо следует сказать о *необходимых* доказательствах. По каждой категории дел есть доказательства, без которых дело не может быть разрешено (например, дело о расторжении брака не может быть рассмотрено без свидетельства о заключении брака, спор о восстановлении на работе — без копий приказов о приеме и увольнении с работы и т. д.). Необходимые

доказательства не обладают заранее определенной доказательственной силой, не имеют каких-то преимуществ перед другими доказательствами. Но при отсутствии необходимых доказательств суд не может установить правоотношения, существующие между сторонами. Непредставление необходимых доказательств ведет к затягиванию процесса, а в итоге — к невозможности правильного разрешения спора. Поэтому необходимо знать, по какой категории дел и какие доказательства должны быть представлены.

Нормы материального права, очерчивая предмет доказывания, помогают определить и необходимые по делу доказательства (так, ст. 69 СК РФ, перечисляя основания лишения родительских прав, практически подводит к выводу о необходимых доказательствах).

Гражданское процессуальное законодательство может устанавливать необходимые доказательства, без исследования которых решение суда не может рассматриваться как обоснованное. Так, по делам о признании гражданина недееспособным (дееспособным) обязательно проведение судебно-психиатрической экспертизы.

§ 3. Относимость и допустимость доказательств

Доказательства должны быть относимыми и допустимыми. Окончательно вопрос об относимости и допустимости доказательств решает суд. Но стороны, их представители должны знать принципы определения относимости и допустимости доказательств, так как это позволяет правильно определить свою правовую позицию по делу.

Относимость доказательств. В соответствии со ст. 59 ГПК РФ суд принимает только те из представляемых доказательств, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела. Отсюда следует, что относимыми доказательствами признаются судом только те, которые имеют значение для дела. В решении вопроса об относимости доказательств к делу следует определить:

- 1) имеют ли значение для дела факты, для установления которых предлагается доказательство;
- 2) если факт имеет значение, то может ли доказательство его подтвердить или опровергнуть.

Относимость доказательств подразумевает связь доказательства с предметом доказывания. Стороны нередко ссыла-

ются на факты, не имеющие значения для дела, следовательно, и доказательства, представляемые в их подтверждение, будут признаны не относящимися к делу.

Поскольку одним из источников определения предмета доказывания является основание иска, то теоретические знания о нем могут оказать существенную помощь в определении относимости доказательств. Особенно значимым для определения относимых доказательств является выделение правообразующих фактов, фактов пассивной и активной легитимации, фактов повода к иску. Например, в деле о восстановлении на работе правообразующие факты свидетельствуют о существовании трудовых отношений, что подтверждается приказом о принятии на работу. Факты активной и пассивной легитимации указывают на связь конкретного истца и ответчика с заявленными требованиями. Если с истцом по делам об увольнении сложности не возникают, то для определения ответчика необходимо установить, кто принимал на работу соответствующего работника, кто его уволил. Реорганизация, приватизация предприятий могут влиять на определение ответчика. Если не установить факт пассивной легитимации, то иск может оказаться предъявленным к ненадлежащему ответчику. Факт повода к иску — это увольнение, что подтверждается приказом об увольнении. В зависимости от оснований увольнения необходимо доказать определенные факты.

Допустимость доказательств. Согласно ст. 60 ГПК РФ обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.

Если относимость характеризует существо доказательств, то допустимость — форму доказательств. Неотносимое доказательство не может быть допустимым, поскольку доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ч. 2 ст. 55 ГПК РФ).

Допустимость доказательств может иметь общий и специальный характер.

Общий характер допустимости означает, что по всем делам независимо от их категории должно соблюдаться требование о получении информации из определенных законом средств доказывания с соблюдением порядка собирания, представления и исследования доказательств. Нарушение

этих требований приводит к недопустимости доказательств. Следовательно, допустимость доказательств прежде всего обусловливается соблюдением процессуальной формы доказывания.

Сведения об обстоятельствах дела могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. Объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей могут быть получены путем использования систем видеоконференцсвязи (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Специальный характер допустимости — это правила, предписывающие использование определенных доказательств для установления обстоятельств дела (позитивная допустимость) или запрещающие использование определенных доказательств (негативная допустимость). Если в соответствии с требованием закона сделка подлежит нотариальному удостоверению или государственной регистрации, то суд должен располагать соответствующим документом, обладающим необходимыми реквизитами. Негативный характер имеет норма относительно последствий несоблюдения простой письменной формы сделки. Если сделка заключена с нарушением простой письменной формы, то согласно ст. 162 ГК РФ в случае спора стороны лишаются права ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. При этом закон разрешает использование иных доказательств. Однако на свидетельские показания допустимо ссылаться, если дело касается признания сделки недействительной (ст. 166—179 ГК РФ).

§ 4. Достоверность и достаточность доказательств

Доказательства должны быть достоверны и их должно быть достаточно для вынесения решения по делу.

Достоверность доказательств. Вывод о наличии или об отсутствии искомых фактов суд делает на основании достоверных доказательств. Достоверность — это качество доказательства, характеризующее точность, правильность отражения обстоятельств, входящих в предмет доказывания. Достоверность доказательств может подтверждаться:

1) получением доказательства из достоверного источника информации. Но даже самый добросовестный свидетель мо-

жет заблуждаться, ошибаться. Современные методы экспертных исследований могут оказаться недостаточными для формулирования заключения, и прочие особенности источника могут повлиять на качество доказательства. Достоверность показаний свидетеля зависит от того, при каких условиях происходило восприятие, запоминание, а затем воспроизведение событий. Важное значение в этом процессе имеют личностные особенности конкретного человека. При оценке достоверности заключения эксперта имеют значение избранная методика исследования, ее бесспорность, возможность получения окончательного, а не вероятностного вывода и проч. Достоверность письменных доказательств проверяется на предмет наличия всех необходимых реквизитов. Подчистки, нечеткость печати, подписи и т. п. могут свидетельствовать о недостоверности доказательств. Условия хранения вещественных доказательств с момента их изъятия и до предъявления в суд могут повлиять на достоверность информации, полученной при их исследовании в судебном заседании;

2) сопоставлением нескольких доказательств. Обнаружение противоречивых, взаимоисключающих сведений говорит о недостоверности каких-то из доказательств. При этом немаловажную роль играет выяснение отношений между лицами, участвующими в деле, свидетелями. Например, вряд ли правильно строить решение суда только на основе показаний свидетеля, являющегося близким другом истца или ответчика, необходимо сопоставить эти показания с другими доказательствами по делу, чтобы убедиться в их объективности;

3) оценкой всей совокупности доказательств, имеющихся по делу.

Достаточность доказательств. Если относимость, допустимость, достоверность доказательств оцениваются на любой стадии гражданского процесса, то достаточность доказательств в основном определяется при разрешении дела. По каждому конкретному делу достаточность доказательств оценивается индивидуально. Достаточность доказательств — это качество совокупности имеющихся доказательств, необходимых для разрешения дела. Невозможно дать какой бы то ни было однозначный совет о достаточности доказательств, приемлемый для всех случаев. Можно лишь сказать, что доказательств достаточно тогда, когда суд в состоянии разрешить дело. При этом достаточность доказательств — это не количественный, а качественный показатель.

§ 5. Предмет доказывания.

Факты, не подлежащие доказыванию

Гражданское процессуальное законодательство не содержит определения предмета доказывания. Однако ч. 2 ст. 56 ГПК РФ раскрывает суть предмета доказывания, устанавливая, что суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела.

Источниками определения предмета доказывания по каждому конкретному делу являются:

1) норма материального права. Норма права, регулирующая правоотношение, содержит указание на обстоятельства, которые следует доказать не по конкретному, а по абстрактному делу;

2) основания исковых требований и возражений. Они конкретизируют обстоятельства, подлежащие доказыванию по конкретному делу. Так, норма права, регулирующая конкретное правоотношение, содержит указание на общие обстоятельства, которые подлежат доказыванию по всем делам данной категории. Например, согласно ст. 151 ГК РФ, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

Каждое исковое требование о компенсации морального вреда будет конкретизировать те обстоятельства, которые необходимо доказать по делу.

Факты, входящие в предмет доказывания, можно подразделить на материально-правовые и процессуально-правовые.

Материально-правовые факты, входящие в предмет доказывания, складываются из правопроеизводящих фактов (фактов, свидетельствующих о наличии материально-правовых отношений между сторонами, например факт нахождения в браке по делу о его расторжении); фактов активной и пассивной легитимации (фактов, подтверждающих надлежащий характер истца и ответчика); фактов повода к иску (факт, послуживший причиной обращения в суд, например невыполнение обязательств).

В науке гражданского процессуального права вопрос о предмете доказывания является дискуссионным. Одни ученые полагают, что предмет доказывания охватывает лишь факты материально-правового характера, другие включают в предмет доказывания факты как материально-правового, так и процессуально-правового характера. При этом сторонники первой позиции признают необходимость доказывания фактов процессуально-правового характера, но относят эти факты не к предмету, а к пределам доказывания. Таким образом, пределы доказывания шире предмета доказывания. Вместе с тем представляется более правильным включать в предмет доказывания процессуально-правовые факты. Так, одним из источников формирования предмета доказывания являются основания исковых требований и возражений на них. Возражения ответчика могут носить и материально-правовой, и процессуально-правовой характер. В качестве процессуально-правового возражения ответчик может ссылаться на неподведомственность дела суду, на несоблюдение сторонами досудебного порядка разрешения спора и проч. Все эти факты подлежат доказыванию, в противном случае суд не сможет вынести законное решение.

Процессуально-правовые факты охватывают предпосылки права на иск и условия реализации этого права, иными словами, факты, перечисленные в ст. 134 ГПК РФ.

Предмет доказывания по каждому делу определяет суд. Именно по этой причине суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства.

Предмет доказывания — это совокупность имеющих значение для дела обстоятельств, которые необходимо установить для разрешения существующего дела в суде.

Совокупность фактов, подлежащих доказыванию для совершения процессуальных действий, принято называть *локальным предметом доказывания*. Например, ходатайствуя об обеспечении иска, истребовании доказательства, отсрочке уплаты государственной пошлины и проч., заявитель обязан доказать совокупность фактов, перечисленных в законе. Только обоснованное ходатайство может быть удовлетворено судом.

Рассмотрим факты, не подлежащие доказыванию. Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает две ка-

тегории фактов, которые могут быть положены в основу решения по делу без доказывания.

Общеизвестные факты признаются таковыми судом, рассматривающим дело. Общеизвестные факты подразделяются:

1) на всемирно известные (дата начала мировых войн, дата аварии на Чернобыльской АЭС и проч.);

2) известные на территории РФ (например, даты начала и окончания Великой Отечественной войны);

3) локально известные — факты, известные на ограниченной территории (пожары, наводнения, сходы лавин и проч., имевшие место в районе, городе, области).

Для признания факта общеизвестным требуется, чтобы он был известен широкому кругу лиц, а также составу судей, рассматривающему дело.

Об общеизвестности локальных фактов на соответствующей территории должна быть сделана отметка в судебном решении (на случай апелляционного, кассационного или надзорного пересмотра).

Преюдициальные факты — факты, установленные ранее вынесенным решением или приговором суда и не подлежащие повторному доказыванию (ч. 2 ст. 61 ГПК РФ). Преюдициальные факты не могут быть опровергнуты, если решение или приговор суда, которыми они установлены, не отменены в установленном законом порядке.

Преюдициальность имеет субъективные и объективные пределы. Субъективный предел — в обоих делах участвуют одни и те же лица или их правопреемники. Объективный предел — совокупность (объем) фактов, установленных вступившим в законную силу решением или приговором суда.

Для преюдициальности решений и приговоров суда определены разные объективные пределы.

Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом (ч. 4 ст. 61 ГПК РФ). Исходя из этого суд, принимая решение по иску, вытекающему из уголовного дела, не вправе входить в обсуждение вины ответчика, а может разрешать вопрос лишь о размере возмещения. Размер же причиненного вреда конкретному истцу подлежит установлению в гражданском судопроизводстве (например, при предъявлении гражданского иска из

уголовного дела). При рассмотрении гражданского дела не подлежит вторичному установлению факт совершения преступления лицом, осужденным приговором суда. Однако истцы обязаны представить доказательства размера причиненного им вреда.

Вступившие в законную силу постановления суда по делу об административном правонарушении являются обязательными для суда, рассматривающего административное дело об административно-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесены постановления суда, только по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они этим лицом (ч. 2 ст. 64 КАС РФ).

В решении суда об удовлетворении иска помимо ссылки на приговор по уголовному делу следует также приводить имеющиеся в гражданском деле доказательства, обосновывающие размер присужденной суммы (например, учет имущественного положения ответчика или вины потерпевшего).

На основании ч. 4 ст. 1, по аналогии с ч. 4 ст. 61 ГПК РФ, следует также определять значение вступившего в законную силу постановления и (или) решения судьи по делу об административном правонарушении при рассмотрении и разрешении судом дела о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесено это постановление (решение) (п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении»).

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Они не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица (ч. 2 ст. 61 ГПК РФ). Следовательно, преюдициальность судебных актов в системе судов общей юрисдикции (по гражданским делам) значительно расширилась. В настоящее время преюдициальны не только судебные решения, но и иные вступившие в законную силу постановления суда.

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, при рассмотрении гражданского дела не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, если они участвовали в деле, которое было разрешено арбитражным судом (ч. 3 ст. 61 ГПК РФ).

Под судебным постановлением, указанным в ч. 2 ст. 61 ГПК РФ, понимается любое судебное постановление (судеб-

ный приказ, решение суда, определение суда), а под решением арбитражного суда — судебный акт, предусмотренный ст. 15 АПК РФ.

Исходя из смысла ч. 4 ст. 13, ч. 2 и 3 ст. 61, ч. 2 ст. 209 ГПК РФ, лица, не участвовавшие в деле, по которому судом общей юрисдикции или арбитражным судом вынесено соответствующее судебное постановление, вправе при рассмотрении другого гражданского дела с их участием оспаривать обстоятельства, установленные этими судебными актами. В указанном случае суд выносит решение на основе исследованных в судебном заседании доказательств (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23).

§ 6. Распределение между сторонами обязанности доказывания

По общему правилу каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений (ч. 1 ст. 56 ГПК РФ). Так, в деле о компенсации морального вреда истец доказывает факт причинения морального вреда, его размер, ответчик приводит свои доводы о размере причиненного морального вреда.

В ряде случаев из общего правила об обязанности доказывания допускаются отступления, которые устанавливаются с помощью правовых презумпций.

Презумпции в гражданском праве следующие. Согласно п. 2 ст. 1064 ГК РФ лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине (так называемая презумпция вины причинителя вреда). Применительно к обязанности доказывания это означает, что истец в исковом заявлении ссылается на вину ответчика, но не обязан ее доказывать. Вина ответчика презюмируется. Ответчик (причинитель вреда) сам доказывает отсутствие вины.

При рассмотрении дел о возмещении вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, также установлена правовая презумпция. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы

или умысла потерпевшего (п. 1 ст. 1079 ГК РФ). Эта презумпция, в частности, имеет место во всех делах по возмещению вреда, причиненного в результате дорожно-транспортных происшествий. Истец (потерпевший в результате дорожно-транспортного происшествия) ссылается на вину водителя автомобиля, но не обязан ее доказывать. Ответчик может опровергнуть презумпцию.

Презумпции предусмотрены и другими нормами гражданского права (ст. 401, 796 ГК РФ).

Наиболее распространенной презумпцией в семейном праве является презумпция происхождения ребенка от родителей, состоящих в браке (п. 2 ст. 48 СК РФ). Отцом ребенка, родившегося от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное.

Правовые презумпции «сдвигают» обязанность доказывания, освобождая одну из сторон от доказывания обстоятельств, на которые она ссылалась. Все презумпции в российском праве могут быть опровергнуты.

§ 7. Средства доказывания

Гражданский процессуальный кодекс РФ называет следующие средства доказывания: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов (ч. 1 ст. 55).

Объяснения сторон и третьих лиц. Специфические особенности данного средства доказывания:

1) объяснения даются самими заинтересованными лицами, которые одновременно лучше всех иных осведомлены о сути спора;

2) законом не предусмотрено предупреждение сторон и третьих лиц об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний (объяснения) или за дачу заведомо ложного показания;

3) ГПК РФ вводит специальное требование о необходимости проверки и оценки объяснений, данных сторонами и третьими лицами, наряду с другими собранными доказательствами по делу (ч. 1 ст. 68). При проверке достоверности све-

дений, сообщенных сторонами и третьими лицами, должна учитываться их заинтересованность в исходе дела.

Гражданский процессуальный кодекс РФ называет в качестве средства доказывания объяснения только сторон и третьих лиц, но это средство доказывания (как и все остальные средства доказывания) существует в исковом, особом производстве.

Важными разновидностями объяснений сторон и третьих лиц являются утверждения и признания.

Утверждение — это сведения, сообщаемые сторонами и третьими лицами, о тех обстоятельствах, которые являются основанием их требований и возражений, соответственно доказывая их.

Признание — это согласие с фактом, на котором другая сторона основывает свои требования или возражения. Признание факта связано с распределением обязанности доказывания, в соответствии с которым каждая сторона доказывает определенные факты.

Признание стороной факта влияет на процесс доказывания, так как освобождает другую сторону от необходимости доказывания этого факта. Однако признание стороной фактов не является обязательным для суда. Суд может не принять признание факта, если у него есть основания полагать, что признание совершено с целью скрыть действительные обстоятельства дела или совершено под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения (ч. 3 ст. 68 ГПК РФ).

Признание может быть сделано как в устной, так и в письменной форме. Письменное признание приобщается к делу, устное заносится в протокол судебного заседания.

Признание может быть сделано в суде (судебное признание) или вне суда (внесудебное признание). Судебное признание совершается во время судебного разбирательства, где суд решает, принимать его или нет в силу требований ч. 2 ст. 68 ГПК РФ. Всесудебное признание является лишь доказательственным фактом, следовательно, подлежит доказыванию.

Признание может быть полным (признаются все факты, доказываемые противоположной стороной) или частичным (признание лишь некоторых фактов).

Выделяются также признания простые и квалифицированные. Простое признание содержит признание факта без каких-либо оговорок (например, ответчик соглашается, что пешеход двигался по пешеходному переходу). Квалифициро-

ванное признание содержит оговорку (да, пешеход шел по переходу, но уже загорелся для него красный свет светофора). В этом случае истец остается обязанным доказывать те обстоятельства, на которые ссылается (горел зеленый свет светофора), а ответчик доказывает сделанную оговорку (горел красный свет).

Признание факта заносится в протокол судебного заседания и подписывается той стороной, которая признала этот факт. После этого суд выносит определение о принятии или непринятии признания факта.

Показания свидетелей. *Свидетель* — это любое лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, относящихся к делу, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ч. 1 ст. 69 ГПК РФ). Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Законодательство не устанавливает возрастных ограничений для свидетелей, но вводит некоторые процессуальные особенности в осуществлении допроса несовершеннолетних (ст. 179 ГПК РФ). Из смысла закона вытекает, что свидетель — это юридически незаинтересованное лицо, так как он не является субъектом спорных материально-правовых отношений. Вместе с тем не исключается иная заинтересованность свидетеля, поскольку по большинству дел свидетелями выступают друзья, сослуживцы и др. Именно поэтому в процедуру допроса свидетеля включается выяснение его отношений со сторонами, что позволяет оценить достоверность показаний.

Закон определяет категории лиц, которые не могут быть вызваны в качестве свидетеля и допрошены в суде, и тех, кто вправе отказаться от дачи свидетельских показаний.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей (ч. 3 ст. 69 ГПК РФ):

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении либо медиаторы — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника либо медиатора;

2) судьи, присяжные или арбитражные заседатели — о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, — об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

От дачи свидетельских показаний вправе отказаться (ч. 4 ст. 69 ГПК РФ):

1) гражданин — против самого себя;

2) супруг — против супруга, дети, в том числе усыновленные, — против родителей, усыновителей, родители, усыновители — против детей, в том числе усыновленных;

3) братья, сестры — друг против друга, дедушка, бабушка — против внуков и внуки — против дедушки, бабушки;

4) депутаты законодательных органов — в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

5) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации — в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей;

6) Уполномоченный при Президенте РФ по защите прав предпринимателей, уполномоченные по защите прав предпринимателей в субъектах РФ — в отношении сведений, ставших им известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Субъекты, которые не подлежат допросу в качестве свидетелей, не могут выступать в качестве свидетелей даже по собственному желанию. Те же, кто вправе отказаться от дачи показаний, обладают таким же правом давать свидетельские показания.

Гражданский процессуальный кодекс РФ подробно регламентирует процедуру допроса свидетелей в суде (ст. 177—180). Особое внимание при этом уделяется допросу несовершеннолетнего свидетеля:

— несовершеннолетние свидетели (в возрасте до 16 лет) не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний;

— судья разъясняет несовершеннолетнему свидетелю (в возрасте до 16 лет) нравственное требование говорить правду;

— допрос свидетеля, не достигшего возраста 14 лет, и по усмотрению суда допрос несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 16 лет производится с участием педагога. Могут быть вызваны родители, опекуны или попечители, которые с разрешения суда вправе задавать несовершеннолетнему вопросы;

— на время допроса несовершеннолетнего свидетеля возможно удаление из зала судебного заседания конкретного лица, участвующего в деле, если это необходимо для установления обстоятельств дела. Но затем удаленному из зала должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и предоставлена возможность задать свидетелю вопросы;

— несовершеннолетние свидетели (в возрасте до 16 лет) после дачи показаний и до окончания процесса удаляются из зала судебных заседаний, кроме случаев, когда суд признает их присутствие необходимым.

Письменные доказательства — это содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом (ч. 1 ст. 71 ГПК РФ). К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

Статья 71 ГПК РФ не содержит законодательного определения письменных доказательств, лишь перечисляет документы, отнесенные к письменным доказательствам. Вместе с тем документы — акты, договоры, справки — могут быть не письменными, а вещественными доказательствами. Если сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, получены из содержания документа, то такой документ относится к письменному доказательству. Если же сведения получены исходя из свойства материала документа, речь идет о вещественном доказательстве. Изложенные в письменной форме показания свидетелей, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов относятся не к письменным, а к личным доказательствам.

Черты письменных доказательств:

1) сведения, имеющие значение для дела, отражаются в предметах при помощи определенных знаков, доступных для восприятия человеком;

2) сведения о фактах исходят от лиц, не занимающих еще процессуального положения стороны, других лиц, участвующих в деле, эксперта. Это признак более частного характера, отграничивающий письменные доказательства от письменных объяснений сторон и третьих лиц, заключений эксперта;

3) письменные доказательства преимущественно возникают до возбуждения гражданского процесса, вне связи с ним.

Письменные доказательства принято классифицировать по ряду оснований.

По субъекту, от которого исходит документ, письменные доказательства делятся на официальные и частные (неофициальные).

Официальные документы обладают определенными признаками. Они исходят от органов государства, общественных организаций, должностных лиц и т. п., т. е. от тех, кто уполномочен их издавать. Вследствие этого официальные документы должны обладать определенными реквизитами, соответствовать компетенции органа, их издавшего, либо требованиям, установленным законом для совершения тех или иных юридических действий. К *неофициальным* документам принято относить те, которые исходят от частных лиц или не связаны с выполнением каких-то полномочий.

По содержанию письменные доказательства подразделяются на распорядительные и справочно-информационные. Для *распорядительных* документов характерен властно-волевой характер (приказы об увольнении, о переводе на другую работу и проч.). *Справочно-информационные* доказательства носят осведомительный характер о каких-то обстоятельствах (акты, отчеты, протоколы, письма и т. д.).

По способу образования документы могут быть *подлинниками* или *копиями*. Оригинал договора — подлинное доказательство, его ксерокопия является соответственно копией.

Вещественные доказательства — это предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ).

Вещественные доказательства в гражданском процессе могут быть собственно доказательствами (например, пломбы на контейнерах). Но часто вещественные доказательства одновременно выступают объектом материально-правового спора (например, по делу о признании права собственности на дом

объектом материально-правового спора и в то же время вещественным доказательством является строение).

На исследование вещественного доказательства влияют его размеры, свойства и многое другое. Так, одни доказательства могут быть доставлены в суд, и там проводится их исследование. Другие вещественные доказательства (земельные участки, строения и проч.) не могут быть представлены в суд, и их осмотр осуществляется на месте. При этом может проводиться фотографирование, видеосъемка. В том случае, если вещественное доказательство подвергается быстрой порче, оно немедленно осматривается и исследуется в месте его нахождения.

Вещественные доказательства представляются лицами, участвующими в деле. В том случае, если участвующие в деле лица не могут самостоятельно получить необходимое вещественное доказательство, они вправе обратиться в суд с ходатайством об истребовании этого доказательства. В ходатайстве должна быть описана вещь, указаны причины, препятствующие самостоятельному ее получению, и основания, по которым лицо считает, что вещь находится у данного лица или организации.

По общему правилу вещественные доказательства, подлежащие представлению в суд, хранятся в суде. Некрупные вещественные доказательства, бумаги хранятся в досье дела. Для хранения крупных вещей принято использовать камеру хранения. Все вещи в этом случае описываются, оригинал описи находится в материалах дела.

Вещественные доказательства, которые не могут быть доставлены в суд, хранятся в месте их нахождения. Они также должны быть описаны, при необходимости — сфотографированы или засняты на видеопленку.

После вступления решения суда в законную силу вещественные доказательства возвращаются тем лицам, от которых они были получены, либо передаются тем, за кем признано право на эти предметы. Если же предметы не могут находиться в обладании граждан, то они передаются соответствующим организациям. По вопросам распоряжения вещественными доказательствами суд выносит определение, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 76 ГПК РФ).

Аудио- и видеозаписи. Гражданский процессуальный кодекс РФ закрепил в качестве самостоятельного средства доказывания аудио- и видеозапись (ст. 77). По ранее действовавше-

му законодательству аудио- и видеозаписи рассматривались в качестве вещественных доказательств.

Гражданский процессуальный кодекс РФ не содержит законодательного определения понятия аудио- и видеозаписи. Лицо, представляющее аудио- или видеозапись, должно указать, когда, кем и при каких условиях была осуществлена эта запись. В противном случае аудио- и видеозапись не допускается к судебному разбирательству.

В необходимых случаях может быть назначена экспертиза для установления достоверности записи, идентификации лица, голоса и т. д.

Носителями аудио- и видеозаписи являются дискеты, кассеты и проч. Они должны храниться в суде, как и любые иные доказательства. Суд должен принять меры для сохранения их в неизменном состоянии. По общему правилу носители аудио- и видеозаписи не подлежат возврату и хранятся в суде. Лишь в исключительных случаях (которые не определены в законе) носители аудио- и видеозаписи могут быть возвращены лицу или организации, от которых они были получены. По ходатайству лица, участвующего в деле, ему могут быть выданы изготовленные за его счет копии аудио- и видеозаписи. При возврате носителей аудио- и видеозаписи суд выносит определение, которое может быть обжаловано в частном порядке.

Заключения экспертов. Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла, суд назначает экспертизу (ч. 1 ст. 79 ГПК РФ).

В гражданском судопроизводстве наиболее частыми являются почерковедческие, товароведческие, строительно-технические, судебно-медицинские, судебно-психиатрические, психологические экспертизы и т. д.¹

Например, с помощью почерковедческой экспертизы может быть установлена подлинность подписей в договорах и др. Товароведческая экспертиза предназначена для изучения готовых товаров, их свойств, соответствия качества товара государственным стандартам, степени снижения сортности товара, соответствия качества товара преysкурантной или договорной цене и проч. По делам о разделе дома может быть назначена строительно-техническая экспертиза. Помощь су-

¹ См. подробнее: *Россинская Е. Р.* Судебная экспертиза в уголовном, гражданском, арбитражном процессе. М., 1996. С. 39.

дебно-медицинской экспертизы, в частности метод генотипоскопии, используется в делах об установлении отцовства. Судебно-психиатрическая экспертиза проводится по делам о признании гражданина недееспособным, о признании выздоровевшего гражданина дееспособным при рассмотрении дел о признании недействительными сделок по мотиву совершения их гражданином, не способным понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ).

По делам о защите чести и достоинства проводится психолого-лингвистическая экспертиза.

Гражданский процессуальный кодекс РФ выделил два вида экспертизы — комплексную и комиссионную — в отдельные статьи.

О правомерности проведения комплексной экспертизы долгое время в науке шли дискуссии¹. Однако в последнее время данный вид экспертизы сначала получил распространение на практике, затем был закреплен в ГПК РФ (ст. 82).

В проведении *комплексной экспертизы* принимают участие специалисты разных областей или различных научных направлений в пределах одной области знания (ч. 1 ст. 82 ГПК РФ). Важен синтез их знаний, поэтому и заключение комплексной экспертизы — это не сумма невзаимосвязанных мнений, а единый вывод специалистов различных сфер знаний. К комплексной можно отнести психолого-лингвистическую экспертизу, где участвуют специалисты двух сфер знаний (психологи и лингвисты); медицинскую экспертизу, если она затрагивает разные направления в пределах одной области знания (медицины) и проводится экспертами в области психиатрии, терапии и проч.; экологическую экспертизу, в которой могут принимать участие экологи, биологи, химики, агротехники и другие специалисты.

Заключение комплексной экспертизы — это синтез выводов, воплощенный в едином заключении. В заключении экспертов указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Если эксперт не привлекается к формулированию общего вывода, он подписывает только свою исследовательскую часть. Общий вывод по результатам проведенной комплексной экспертизы делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов и формулировании

¹ См. подробнее: Сахнова Т. В. Судебная экспертиза. М., 1999. С. 204.

данного вывода. Возможна ситуация, когда эксперты проводят соответствующий вид исследования, а к формированию общего вывода привлекаются те из них, кто компетентен в оценке совокупности полученных результатов для формирования заключения. Эксперты, не согласные с выводом, подписывают только свою исследовательскую часть заключения.

Особенности *комиссионной экспертизы* заключаются в том, что она проводится несколькими (не менее чем двумя) экспертами одной специальности (ч. 1 ст. 83 ГПК РФ). Комиссионный характер экспертизы определяет суд. Необходимость в комиссионной экспертизе возникает, как правило, при наличии сложностей в установлении обстоятельств, для чего требуется привлечение нескольких специалистов из одной сферы знаний. Все эксперты, участвующие в проведении комиссионной экспертизы, обладают равными правами. Если комиссия экспертов не пришла к единому мнению, каждый эксперт, участвовавший в проведении экспертизы, дает отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия. Если лишь один эксперт не согласен с мнением остальных, то он составляет отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия.

Заключение экспертов не может затрагивать правовых вопросов, так как экспертиза назначается при необходимости специальных познаний, но не в области правовых знаний.

Процедура *назначения экспертизы* состоит из нескольких юридически важных шагов (ст. 79 ГПК РФ). Участвующие в деле лица вправе (но не обязаны) представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены при проведении экспертизы. При этом окончательно круг вопросов для экспертного исследования формирует суд. Отклонение предложенных вопросов суд обязан мотивировать.

О назначении экспертизы суд выносит определение.

Определение о назначении экспертизы направляется либо конкретному специалисту, либо в адрес экспертного учреждения. Стороны, другие лица, участвующие в деле, имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту; заявлять отвод эксперту; формулировать вопросы для эксперта; знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и со сформулированными в нем вопросами; знакомиться с заключением эксперта; ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплекс-

ной или комиссионной экспертизы. Если определение о назначении экспертизы направлено в экспертное учреждение, то руководитель экспертного учреждения назначает экспертов, предупреждает их об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения, выполняет иные контрольные функции. При направлении определения суда в адрес конкретного эксперта он также предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения. Возможно проведение экспертизы несколькими экспертами. Экспертное исследование может проводиться в зале суда или вне его. Заключение эксперта должно быть составлено в письменной форме. 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.

Лица, участвующие в деле, вправе присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, если такое присутствие может помешать исследованию, совещанию экспертов и составлению заключения (ч. 3 ст. 84 ГПК РФ).

Возможно назначение дополнительной или повторной экспертизы. Дополнительная экспертиза назначается при недостаточной ясности или неполноте заключения эксперта. Проведение дополнительной экспертизы может быть поручено тем же самым экспертам.

Повторная экспертиза назначается по тем же вопросам в связи с возникшими сомнениями в правильности или обоснованности ранее данного заключения, наличием противоречий в заключениях нескольких экспертов.

Проведение повторной экспертизы поручается другому эксперту (другим экспертам).

Эксперт дает заключение в письменной форме (ст. 86 ГПК РФ). Заключение должно содержать подробное описание проведенного исследования, сделанные в результате его выводы и ответы на поставленные судом вопросы. Если эксперт при проведении экспертизы установит имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела обстоятельства, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Заключение эксперта для суда имеет такую же силу, как любое иное доказательство, и оценивается судом по правилам, установленным ГПК РФ. Заключение эксперта, равно как и другие доказательства по делу, не является исключительным

средством доказывания и должно оцениваться в совокупности со всеми имеющимися в деле доказательствами (ст. 67, ч. 3 ст. 86 ГПК РФ). Оценка судом заключения должна быть полно отражена в решении. При этом суду следует указывать, на чем основаны выводы эксперта, приняты ли им во внимание все материалы, представленные на экспертизу, и сделан ли им соответствующий анализ. Если экспертиза поручена нескольким экспертам, давшим отдельные заключения, мотивы согласия или несогласия с ними должны быть приведены в судебном решении отдельно по каждому заключению (п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23).

§ 8. Судебное поручение. Обеспечение доказательств

Судебное поручение — это способ собирания доказательств в другом городе, районе с помощью соответствующего суда, который осуществляет определенное процессуальное действие (ст. 62 ГПК РФ).

Судебное поручение является исключительным способом собирания доказательств, это исключение из принципа непосредственности, поэтому допускается в тех случаях, когда доказательства по каким-либо причинам не могут быть представлены в суд, рассматривающий дело. Судебным поручением охватываются объяснения сторон и третьих лиц, допрос свидетелей, осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств. В порядке судебного поручения не должны собираться письменные или вещественные доказательства, которые могут быть представлены сторонами или по их просьбе истребованы судом, рассматривающим дело. Лицо, намеревающееся обратиться с ходатайством о производстве судебного поручения, должно письменно мотивировать необходимость этого доказательства для рассмотрения дела.

О судебном поручении выносится определение суда (судьи), в котором кратко излагается существо рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен собрать суд, выполняющий поручение. Это определение обязательно для суда, которому оно адресовано, и должно быть выполнено в течение месяца (допрошены свидетели, произведен осмотр письменных или вещественных доказательств и проч.).

Выполнение судебного поручения проводится в судебном заседании.

Процедура осуществления судебного поручения предусмотрена ст. 63 ГПК РФ. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания. Однако их неявка не препятствует выполнению поручения. Процессуальные действия осуществляются по всем правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством.

Протоколы и все собранные при выполнении поручения материалы немедленно пересылаются в суд, рассматривающий дело. При рассмотрении дела в суде протоколы и материалы, собранные при выполнении судебного поручения, должны быть оглашены.

Обеспечение доказательств — процессуальное действие, необходимость в котором возникает, когда есть основания опасаться, что впоследствии представление необходимых доказательств станет невозможным или затруднительным (например, вещественные доказательства — скоропортящиеся продукты и проч.).

Цель обеспечения доказательств — закрепить процессуальным путем фактические данные для их дальнейшего использования в качестве доказательств.

Обеспечение доказательств возможно после возбуждения гражданского дела в суде (осуществляется судом) или до возбуждения гражданского дела в суде (осуществляется нотариусом).

Нотариальная процедура обеспечения доказательств предусмотрена Основами законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-І (ст. 103). Нотариус вправе проводить допрос свидетеля, осмотры вещественного и письменного доказательств, назначать экспертизу.

При обеспечении доказательств нотариус руководствуется нормами ГПК РФ. Он извещает о времени и месте обеспечения доказательств заинтересованных лиц, но их неявка не препятствует выполнению действий по обеспечению. Без извещения лиц, участвующих в деле, обеспечение доказательств производится в случаях, не терпящих отлагательства, и когда нельзя определить будущих лиц, участвующих в деле.

Судебная процедура обеспечения доказательств предусмотрена в ст. 64—66 ГПК РФ.

Круг доказательств, которые могут быть обеспечены, не ограничен. В заявлении должны быть указаны:

1) содержание рассматриваемого дела;

2) сведения о сторонах и месте их проживания или месте их нахождения;

3) доказательства, которые необходимо обеспечить;

4) обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства;

5) причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств.

Протоколы и все собранные в порядке обеспечения доказательств материалы пересылаются в тот суд, который рассматривает данное дело, с уведомлением об этом лиц, участвующих в деле.

Следует отметить, что обеспеченные доказательства впоследствии могут быть признаны судом неотносимыми.

§ 9. Оценка доказательств

В решении суд дает оценку доказательствам, которые были представлены сторонами и исследованы в суде.

Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению. Не существует формальных требований о том, какие доказательства следует признавать достоверными. Никто не вправе давать суду указания о том, как надо оценить те или иные доказательства. Суд оценивает доказательства независимо от постороннего влияния, исходя из совокупности имеющихся доказательств, каждое из которых не имеет заранее установленной силы, т. е. оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению.

Внутреннее убеждение исходит из всестороннего, полного, объективного и непосредственного исследования имеющихся в деле доказательств (ч. 1, 2 ст. 67 ГПК РФ).

Отсутствие заинтересованности в исходе рассматриваемого дела позволяет суду рассматривать доказательства всесторонне. Если представители сторон действуют в рамках своих правовых позиций и исследуют доказательства в соответствии со своими требованиями или возражениями, то суд исследует доказательства всесторонне: как со стороны истца, так и со стороны ответчика. Всесторонность означает принятие во внимание доводов всех участвующих в деле лиц, исследование и оценку доказательств с позиции независимого арбитра.

Полное рассмотрение доказательств предполагает наличие доказательств, достаточных для вывода суда по делу, и оценку всей совокупности имеющихся в деле доказательств. При

этом суд может предложить участвующим в деле лицам представить дополнительные доказательства.

Объективное рассмотрение доказательств означает отсутствие заинтересованности суда в разрешаемом деле, отсутствие предвзятости и предубеждения при оценке доказательств. На беспристрастность исследования доказательств проецируется положение принципа независимости судей.

Непосредственное исследование доказательств является залогом того, что суд может установить обстоятельства дела.

Оценка доказательств может быть как окончательной, так и промежуточной, может относиться к доказательствам, исследуемым для разрешения дела, и к доказательствам, обосновывающим необходимость совершения отдельных процессуальных действий.

Оценка доказательств — это не только процессуальная, но и мыслительная деятельность. Как и любая мыслительная деятельность, оценка доказательств подчинена законам познания, логики. Одновременно оценка доказательств строится под влиянием правовых требований.

В оценке доказательств принимают участие практически все субъекты доказывания. Деятельность сторон по оценке исследованных доказательств не предусматривается в ГПК РФ. Вместе с тем это не означает, что стороны и другие участвующие в деле лица не оценивают доказательства — от их оценки зависит дальнейшая судьба процесса.

Суд оценивает доказательства не только при разрешении дела по существу, но и на более ранних стадиях, например предлагает участвующим в деле лицам представить дополнительные доказательства, если сочтет невозможным рассмотрение дела на основе имеющихся доказательств.

Результаты оценки доказательств суд обязан отразить в решении, в котором приводятся мотивы, по которым одни доказательства приняты в качестве средств обоснования выводов суда, другие доказательства отвергнуты судом, а также основания, по которым одним доказательствам отдано предпочтение перед другими (ч. 4 ст. 67 ГПК РФ). Особое внимание ГПК РФ уделяет оценке письменных доказательств (ч. 5, 6 ст. 67).

Таким образом, оценка доказательств — это сложная процессуальная и одновременно мыслительная деятельность суда, а также участвующих в деле лиц, имеющая место на всех стадиях гражданского процесса.

Глава 12

Судебные расходы. Судебные штрафы

§ 1. Государственная пошлина как вид судебных расходов

Отправление правосудия — это дорогостоящая государственная деятельность, и введение судебных расходов преследует несколько целей.

Во-первых, средства от уплаты государственной пошлины хотя и в незначительной степени, но способствуют покрытию тех расходов, которые сопровождают судебную деятельность. Вместе с тем возмещение расходов по осуществлению правосудия не поступает непосредственно в суд, поэтому финансирование судов не зависит от суммы, получаемой в качестве государственной пошлины.

Во-вторых, наличие государственной пошлины призвано дисциплинировать граждан, юридических лиц, предотвращая необоснованное заявление исковых требований.

В-третьих, наличие сравнительно высоких ставок государственной пошлины должно стимулировать добровольное исполнение обязанностей (под страхом уплаты судебных расходов).

Однако государственная пошлина, ее размер должны позволять каждому гражданину обратиться к суду за защитой. По этой причине гражданский процессуальный механизм обладает специальными институтами, гарантирующими защищенность граждан (отсрочка, рассрочка уплаты государственной пошлины и проч.).

Судебные расходы состоят:

- 1) из государственной пошлины;
- 2) издержек, связанных с рассмотрением дела.

Государственная пошлина — это сбор, взимаемый с организаций и физических лиц при их обращении в государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы и (или) к должностным лицам, которые уполномочены в соответствии с законодательными актами Российской Федерации, законодательными актами субъектов РФ и нормативны-

ми правовыми актами органов местного самоуправления, за совершением в отношении этих лиц юридически значимых действий, предусмотренных гл. 25³ НК РФ, за исключением действий, совершаемых консульскими учреждениями Российской Федерации (п. 1 ст. 333¹⁶ НК РФ).

Это широкое понимание государственной пошлины, так как она уплачивается не только при отправлении правосудия, но и при совершении действий нотариальными органами, органами загса и др.

Нормативное регулирование вопросов оплаты и размера государственной пошлины содержится в гл. 25³ части второй НК РФ.

Согласно ст. 333¹⁹ НК РФ государственная пошлина по гражданским делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, взимается со следующих документов:

- 1) исковые заявления имущественного и неимущественного характера;
- 2) заявления по делам особого производства;
- 3) заявления о вынесении судебного приказа;
- 4) апелляционные, кассационные и надзорные жалобы;
- 5) заявления об обеспечении исков, рассматриваемых в третейском суде;
- 6) заявления об отмене решения третейского суда;
- 7) заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

В этой же статье НК РФ установлены размеры пошлины, уплачиваемой по указанным делам.

Виды государственной пошлины следующие:

1) *простая* — установленная законом государственная пошлина в твердой денежной форме. Например, при подаче искового заявления о расторжении брака государственная пошлина взимается в размере 400 руб.;

2) *пропорциональная* — установленная законом государственная пошлина, исчисляемая в процентном отношении от какой-либо суммы. Так, при подаче заявления о вынесении судебного приказа государственная пошлина составляет 50% размера пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера;

3) *смешанная* (комбинированная) — сочетание в размере государственной пошлины твердой денежной суммы и процентов от какой-либо суммы. К примеру, при подаче искового

заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска до 20 тыс. руб. государственная пошлина составляет 4% цены иска, но не менее 400 руб.

Для определения размера смешанной государственной пошлины важно правильно определить цену иска, т. е. денежное выражение стоимости спорного имущества.

Цена иска определяется по правилам ст. 91 ГПК РФ. Например, в исках о взыскании денежных средств цена определяется взыскиваемой денежной суммой; в исках об истребовании имущества — стоимостью истребуемого имущества (например, в споре о праве собственности на приватизированную квартиру цена иска — стоимость квартиры — не может быть ниже оценки БТИ); в исках о срочных платежах и выдачах — совокупностью всех платежей или выдач, но не более чем за три года, и др.

Цена иска определяется истцом до подачи иска в суд. В случае явного несоответствия указанной цены действительной стоимости имущества цену иска определяет судья.

Требования неимущественного характера облагаются государственной пошлиной, для определения размера которой не надо высчитывать цену иска, достаточно посмотреть на установленную законом ставку. Например, с заявлений, жалоб по делам особого производства взыскивается государственная пошлина в размере 300 руб.

С исковых заявлений о праве собственности на имущество, о признании права на долю в имуществе, о выделе доли из общего имущества, если спор о признании права собственности на это имущество не решался судом, государственная пошлина взимается как с заявлений имущественного характера, подлежащих оценке. С исковых заявлений об истребовании наследниками принадлежащей им доли имущества, если спор о признании права собственности на это имущество судом ранее был разрешен, государственная пошлина взимается как с исковых заявлений имущественного характера, не подлежащих оценке.

Нередко исковое заявление сочетает в себе требования имущественного и неимущественного характера. В этом случае взимается одновременно государственная пошлина, установленная для исковых заявлений имущественного характера и для исковых требований неимущественного характера. Например, при предъявлении иска о расторжении брака и разделе совместно нажитого имущества государственная по-

шлина взимается как за расторжение брака, так и за раздел имущества (п. 1 ст. 333²⁰ НК РФ).

Государственная пошлина по искам о компенсации морального вреда взимается как с исков неимущественного характера, несмотря на то что моральный вред компенсируется в денежной или иной материальной форме (п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда»).

По искам о признании недействительными договоров купли-продажи, дарения, о применении последствий недействительности сделки, когда истец не заявляет требований о присуждении ему имущества, размер государственной пошлины должен исчисляться как при подаче исковых заявлений имущественного характера, подлежащих оценке в зависимости от цены иска, так как указанные иски связаны с правами на имущество (Обзор законодательства судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2006 года, утвержденный постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2006 г.).

При затруднениях в определении цены иска законом предусмотрены доплата, возврат и зачет государственной пошлины.

Доплата государственной пошлины взимается (ст. 92 ГПК РФ, подп. 9, 10 п. 1 ст. 333²⁰ НК РФ):

1) при затруднительности определения цены иска в момент его предъявления (размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей с последующим довысканием пошлины сообразно цене иска, определенной судом при разрешении дела);

2) увеличении исковых требований (недостающая сумма доплачивается истцом в соответствии с увеличенной ценой иска).

Возврат государственной пошлины (полностью или частично) возможен (п. 1 ст. 333⁴⁰ НК РФ) в случаях:

1) уплаты государственной пошлины в большем размере, чем это предусмотрено по закону;

2) возвращения заявления, жалобы или иного обращения или отказа в их принятии судами;

3) прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения судом общей юрисдикции. Не подлежит возврату уплаченная государственная пошлина при

утверждении мирового соглашения судом общей юрисдикции;

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

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах, а также мировыми судьями, производится по заявлению плательщика пошлины, поданному в налоговый орган по месту нахождения суда, в котором рассматривалось дело. Заявление может быть подано в течение трех лет со дня уплаты указанной суммы.

К заявлению о возврате излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины прилагаются решения, определения и справки судов об обстоятельствах, являющихся основанием для возврата указанной суммы пошлины, а также подлинные платежные документы, в случае если пошлина подлежит возврату в полном размере, а в случае если она подлежит возврату частично, — копии указанных платежных документов.

Возврат излишне уплаченной (взысканной) суммы государственной пошлины производится в течение одного месяца со дня подачи указанного заявления (п. 3 ст. 333⁴⁰ НК РФ).

Плательщик государственной пошлины имеет право на *зачет излишне уплаченной (взысканной) суммы пошлины* в счет суммы государственной пошлины, подлежащей уплате за совершение аналогичного действия (ст. 93 ГПК РФ, п. 6 ст. 333⁴⁰ НК РФ).

По ходатайству заинтересованного лица предоставляется *отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины* (ст. 90 ГПК РФ, п. 1 ст. 333⁴¹ НК РФ).

Освобождение от уплаты государственной пошлины производится на основании закона в зависимости от характера спора или от субъекта спора.

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, освобождаются (п. 1 ст. 333³⁶ НК РФ):

1) истцы — по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, о взыскании пособий; о взыска-

нии алиментов; о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца; о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного преступлением; о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного в результате уголовного преследования, в том числе по вопросам восстановления прав и свобод; при рассмотрении дел о защите прав и законных интересов ребенка; по искам неимущественного характера, связанным с защитой прав и законных интересов инвалидов;

2) стороны — при подаче апелляционных, кассационных жалоб по искам о расторжении брака;

3) организации и физические лица — при подаче в суд: заявлений об отсрочке (рассрочке) исполнения решений, об изменении способа или порядка исполнения решений, о повороте исполнения решения, восстановлении пропущенных сроков, пересмотре решения, определения или постановления суда по вновь открывшимся и новым обстоятельствам, о пересмотре заочного решения судом, вынесшим это решение; жалоб на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя, а также жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях, вынесенных уполномоченными на то органами; частных жалоб на определения суда, в том числе об обеспечении иска или о замене одного вида обеспечения другим, о прекращении или приостановлении дела, об отказе в сложении или уменьшении размера штрафа, наложенного судом;

4) физические лица — при подаче кассационных жалоб по уголовным делам, в которых оспаривается правильность взыскания имущественного вреда, причиненного преступлением; при подаче в суд заявлений об усыновлении и (или) удочерении ребенка;

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

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

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

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

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

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

11) государственные органы, органы местного самоуправления, выступающие по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, в качестве истцов или ответчиков.

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, с учетом положений п. 3 ст. 333³⁶ НК РФ освобождаются (п. 2 ст. 333³⁶ НК РФ):

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

2) истцы — инвалиды I и II групп, истцы — по искам, связанным с нарушением прав потребителей, пенсионеры, получающие пенсии, назначаемые в порядке, установленном пенсионным законодательством РФ, — по искам имущественного характера к Пенсионному фонду РФ, негосударственным пенсионным фондам либо к федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим пенсионное обеспечение лиц, проходивших военную службу;

3) ветераны Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий, ветераны военной службы, обращающиеся за защитой своих прав, установленных законодательством о ветеранах.

§ 2. Судебные издержки

К издержкам, связанным с рассмотрением дела, ГПК РФ (ст. 94) относит:

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

Этот перечень не является исчерпывающим.

Суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, вызываемым в суд для дачи соответственно показаний, заключений, переводов, включают стоимость проезда к месту рассмотрения дела и обратно, затраты по найму жилого помещения, суточные. Иные расходы не возмещаются.

Работающим гражданам, вызываемым в суд в качестве свидетелей, выплачивается денежная компенсация исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и их среднего заработка. Неработающим гражданам, вызываемым в суд в качестве свидетелей, выплачивается денежная компенсация исходя из фактических затрат времени на исполнение обязанностей свидетеля и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Эксперты, специалисты получают вознаграждение за выполненную по поручению суда работу, если это не входило в круг их служебных обязанностей в качестве работников государственного учреждения (ст. 95 ГПК РФ).

Денежные суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам и специалистам, или другие связанные с рассмотрением дела расходы, признанные судом необходимыми, предварительно вносятся на счет, открытый в порядке, установ-

ленном бюджетным законодательством РФ, соответственно Верховному Суду РФ, верховному суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области, суду автономного округа, окружному (флотскому) военному суду, управлению Судебного департамента в субъекте РФ, а также органу, осуществляющему организационное обеспечение деятельности мировых судей, стороной, заявившей соответствующую просьбу. В случае, если указанная просьба заявлена обеими сторонами, требуемые суммы вносятся сторонами в равных частях (ч. 1 ст. 96 ГПК РФ).

Суммы, причитающиеся свидетелям и переводчикам, выплачиваются судом по выполнению ими своих обязанностей (ч. 1 ст. 97 ГПК РФ). В случае если вызов свидетелей, назначение экспертов, привлечение специалистов и другие действия, подлежащие оплате, осуществляются по инициативе суда (мирового судьи), соответствующие расходы возмещаются за счет средств федерального бюджета (при рассмотрении дела мировым судьей — за счет бюджета субъекта РФ) (ч. 2 ст. 96 ГПК РФ).

В соответствии со ст. 100 ГПК РФ стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает с другой стороны расходы по оплате помощи представителя в разумных пределах. Иными словами, закон не устанавливает порядок исчисления возмещаемых расходов. Это зависит от сложности дела, продолжительности его разбирательства и т. д. Если услуги адвоката были оказаны бесплатно, то сумма расходов взыскивается с противоположной стороны в пользу соответствующего адвокатского образования.

Норма о возмещении расходов по оплате помощи представителя относится к услугам не только адвокатов, но и иных представителей.

§ 3. Распределение судебных расходов

При вынесении решения по делу суд обязан в резолютивной части судебного решения рассмотреть вопрос о распределении судебных расходов.

Принцип распределения судебных расходов связан с результатом рассмотрения дела: удовлетворены ли иски, отклонены ли иски, отказано ли в удовлетворении иска.

В ГПК РФ раскрыты все возможные варианты распределения судебных расходов между сторонами (ст. 98):

1) стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает возместить с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы, за исключением расходов на вызов свидетелей, экспертов, специалистов, осуществленный по инициативе суда;

2) если иск удовлетворен частично, судебные расходы присуждаются истцу пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований, а ответчику пропорционально той части исковых требований, в которой истцу отказано.

Такой же принцип распределения судебных расходов действует при распределении судебных расходов, понесенных сторонами в связи с ведением дела в апелляционной и кассационной инстанциях. Если суд вышестоящей инстанции, не передавая дело на новое рассмотрение, изменит состоявшееся решение суда нижестоящей инстанции или примет новое решение, он соответственно изменяет распределение судебных расходов. Если в этих случаях суд вышестоящей инстанции не изменил решение суда в части распределения судебных расходов, этот вопрос должен решить суд первой инстанции по заявлению заинтересованного лица.

Гражданский процессуальный кодекс РФ содержит нормы о распределении судебных расходов при отказе от иска и заключении мирового соглашения (ст. 101):

1) при отказе истца от иска понесенные им судебные расходы ответчиком не возмещаются. Истец возмещает ответчику издержки, понесенные им в связи с ведением дела (данное правило введено в целях предотвращения необоснованного заявления исков);

2) если истец не поддерживает свои требования вследствие добровольного удовлетворения их ответчиком после предъявления иска, все понесенные истцом по делу судебные расходы, в том числе расходы на оплату услуг представителя, по просьбе истца взыскиваются с ответчика (это правило установлено для дисциплинирования ответчика);

3) при заключении мирового соглашения стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в том числе расходов на оплату услуг представителей. Если стороны при заключении мирового соглашения не предусмотрели такой порядок распределения судебных расходов, этот вопрос решает суд.

Поскольку в гражданском процессе возможны случаи обращения за судебной защитой интересов других лиц в порядке ст. 45, 46 ГПК РФ, закон предусматривает распределение судебных расходов и для данных случаев (ст. 102):

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

2) при удовлетворении иска об освобождении имущества от ареста истцу возмещаются за счет средств соответствующего бюджета понесенные им судебные расходы.

В случае если сторона (стороны) была освобождена от несения судебных расходов:

1) издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет пропорционально удовлетворенной части исковых требований;

2) при отказе в иске издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет;

3) при частичном удовлетворении иска, если ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются в доход бюджета, за счет которого они были возмещены, с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано;

4) если обе стороны освобождены от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, возмещаются за счет средств федерального бюджета (ст. 103).

На определение суда по вопросам, связанным с судебными расходами, может быть подана частная жалоба.

§ 4. Судебные штрафы

Судебный штраф — это имущественная санкция, применяемая судом в порядке, установленном законодательством, в качестве меры юридической ответственности субъектов за неисполнение ими своих обязанностей.

Цель введения штрафных санкций — наказание лица, не выполняющего возложенные на него обязанности, и предупреждение нарушения норм гражданского процессуального права. Возможность наложения штрафа должна дисциплинировать граждан и должностных лиц, в итоге это призвано способствовать достижению целей отправления правосудия.

Штрафы могут быть наложены на любых граждан и должностных лиц.

Принципы наложения судебных штрафов:

1) уплата штрафа не исключает необходимости совершения предписанных обязанностей;

2) штраф может налагаться неоднократно;

3) должностное лицо, не участвующее в рассмотрении дела, обязано уплатить штраф из собственных средств (ч. 2 ст. 105 ГПК РФ);

4) штраф налагается за невыполнение субъектами их обязанностей, установленных законом или судом.

О наложении штрафа суд (судья) выносит определение. Копия определения вручается лицу, на которое наложен штраф. В течение 10 дней со дня получения копии это лицо может просить суд (судью) о сложении или уменьшении штрафа.

Заявление о сложении или уменьшении штрафа в течение 10 дней рассматривается в судебном заседании. Лицо, подавшее заявление, извещается о времени и месте рассмотрения его заявления, но его неявка не препятствует рассмотрению. На определение об отказе уменьшить или сложить штраф может быть подана частная жалоба.

Определение о наложении штрафа принудительно исполняется по истечении 10 суток после его вынесения.

Глава 13

Процессуальные сроки

§ 1. Понятие и виды процессуальных сроков

Процессуальные сроки — это временной промежуток, в течение которого субъекты гражданского процесса могут и должны совершить определенные процессуальные действия.

В зависимости от выбранного основания процессуальные сроки могут подразделяться на разные виды.

Исходя из того, кем назначаются процессуальные сроки, их принято подразделять:

1) на процессуальные сроки, установленные федеральным законом;

2) процессуальные сроки, установленные судом.

Сроки, установленные федеральным законом, — это те сроки, указание на которые содержится в нормах ГПК РФ, другом федеральном законодательстве и которые не могут быть изменены по усмотрению субъектов гражданских процессуальных правоотношений. Согласно ГПК РФ к данному виду процессуальных сроков относятся:

— сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел (ст. 154). Гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня поступления заявления в суд, а мировым судьей — до истечения месяца со дня принятия заявления к производству. Для некоторых категорий гражданских дел установлены сокращенные сроки их рассмотрения;

— сроки вынесения дополнительного решения (ст. 201). Вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен до вступления решения в законную силу, т. е. в течение 10 дней после вынесения решения;

— срок обращения в суд по определенным категориям дел;

— сроки обжалования решений, определений суда, не вступивших в законную силу (ст. 321, 338);

— сроки подачи жалобы, представления о пересмотре судебных актов, вступивших в законную силу.

В случаях, предусмотренных в законе, пропущенные процессуальные сроки могут быть восстановлены судом.

Процессуальные сроки, установленные судом, — это сроки, не установленные федеральным законом, определяемые исходя из конкретных обстоятельств дела и назначаемые судом или судьей.

Судом сроки должны устанавливаться с учетом принципа разумности (ч. 1 ст. 107 ГПК РФ).

Сроки, назначенные судом, могут быть продлены (ст. 111 ГПК РФ). К данному виду процессуальных сроков относятся: срок отложения разбирательства дела (в каждом конкретном случае судья индивидуально определяет срок отложения слушания дела); срок оставления заявления без движения и др.

В зависимости от того, к кому обращены установленные процессуальные сроки, они могут быть следующих видов, а именно процессуальные сроки для совершения действий:

- судьей;
- участниками гражданского процесса;
- иными лицами, обязанными выполнить предписание суда (судьи).

В зависимости от *стадий гражданского судопроизводства* процессуальные сроки можно подразделить на действующие:

- при возбуждении гражданского дела в суде;
- подготовке дела к судебному разбирательству;
- рассмотрении дела в суде первой инстанции;
- пересмотре решений и определений в апелляционном порядке;
- пересмотре решений и определений суда, не вступивших в законную силу, в суде кассационной инстанции;
- пересмотре решений, определений суда, вступивших в законную силу, в надзорном порядке;
- пересмотре решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся и новым обстоятельствам.

По *способу исчисления* сроки можно подразделить:

- на исчисляемые определенным периодом времени;
- определенные точной календарной датой;
- определяемые местом, которое они занимают среди процессуальных регламентируемых действий¹.

¹ См.: *Викунт М. А., Зайцев И. М.* Гражданский процесс: курс лекций. Саратов, 1998. С. 126.

§ 2. Исчисление процессуальных сроков

Сроки для совершения процессуальных действий определяются:

- точной календарной датой (например, день рассмотрения дела после отложения слушания);
- указанием на событие (день, когда заявителю стали известны вновь открывшиеся новые обстоятельства), которое обязательно должно наступить;
- периодом времени (кассационная жалоба может быть подана в течение шести месяцев после вступления решения в законную силу). В этом случае действие может быть совершено в течение всего периода.

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало (ст. 107 ГПК РФ). Например, решение принято судом 20 апреля, процессуальный срок начинает течь с 21 апреля.

Примером наступления события является вступление в законную силу судебного постановления, после чего начинает течь срок, отведенный на обжалование этого постановления, например в кассационном порядке.

Если срок исчисляется месяцами, то истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если в этом месяце нет данного числа (например, нет 31-го числа), то срок истекает в последний день этого месяца. Если данный день нерабочий, то днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока.

Процессуальные действия, для совершения которых установлен срок, могут быть выполнены до 24 часов последнего дня срока. Но если лицо не отправляет документы, деньги через почту или телеграф, а обращается лично в суд, то это должно быть сделано до прекращения работы суда (ст. 108 ГПК РФ). Например, последний день подачи кассационной жалобы 30 апреля — до 24 часов жалоба может быть отправлена по почте или до 18 часов лично передана в суд.

Истечение (пропуск) процессуального срока (ст. 109 ГПК РФ) означает, что:

1) право на совершение процессуального действия погашено. Например, истечение срока, установленного законом для вступления судебного акта в законную силу, если не принесены соответствующая жалоба, представление, приводит к тому, что решение вступает в законную силу, приобретает качество неопровержимости;

2) жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, остаются без рассмотрения.

Последствия пропуска процессуального срока различаются в зависимости от того, кем допущен этот пропуск. Если судья пропустил процессуальный срок, он все равно обязан совершить соответствующее процессуальное действие. Для участвующих в деле лиц пропуск срока означает, что погашается их право на совершение процессуальных действий, если невозможно восстановить пропущенный срок. Причины пропуска срока выясняются в предварительном судебном заседании или судебном заседании и могут являться основанием для отказа в удовлетворении заявления.

Если установленный судьей срок пропущен иными лицами, т. е. не участвующими в деле, то это не освобождает их от обязанности совершить предусмотренные действия¹.

§ 3. Приостановление, продление и восстановление процессуальных сроков

Приостановление процессуальных сроков (ст. 110 ГПК РФ). Течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается с приостановлением производства по делу. Статьи 215 (обязательные основания) и ст. 216 ГПК РФ (факультативные основания) устанавливают основания приостановления производства по делу.

Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Продление срока. Назначенные судом сроки могут быть продлены (ст. 111 ГПК РФ) при наличии уважительной причины. Суд (судья) признает причину пропуска срока уважительной, если существовали обстоятельства, которые исключали, препятствовали или затрудняли исполнение процессу-

¹ См.: Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР/ под ред. М. К. Треушникова. М., 1996. С. 142.

ального действия в срок, назначенный судом (командировка и проч.).

Восстановление процессуальных сроков (ст. 112 ГПК РФ). Закон предусматривает возможность восстановления пропущенного процессуального срока при наличии уважительной причины пропуска срока. Признание уважительного характера пропуска срока зависит от усмотрения суда. Лицо, ходатайствующее о восстановлении пропущенного срока, должно доказать наличие уважительных причин пропуска. Так, в качестве уважительных причин пропуска срока обращения в суд могут расцениваться обстоятельства, препятствовавшие данному работнику своевременно обратиться с иском в суд за разрешением индивидуального трудового спора (например, болезнь истца, нахождение его в командировке, невозможность обращения в суд вследствие непреодолимой силы, необходимость ухода за тяжелобольными членами семьи) (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации»).

Заинтересованное лицо подает заявление о восстановлении пропущенного срока (с указанием причин пропуска срока) в суд, в котором надлежало совершить процессуальные действия. Суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, но их неявка не препятствует разрешению вопроса. Если лица явились, то могут дать объяснения.

Одновременно с подачей заявления о восстановлении срока должно быть совершено процессуальное действие (подана жалоба, представлены документы и т. п.), в отношении которого пропущен срок.

Суд выносит определение о восстановлении пропущенного срока. На определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть подана частная жалоба.

Глава 14

Иск и право на иск в гражданском процессе

§ 1. Понятие, элементы и виды исков. Право на иск

Основная масса гражданских дел рассматривается в порядке искового производства — это дела, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений (п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ). Суд в исковом производстве разрешает споры о гражданском праве (в широком смысле).

Таким образом, исковое производство — основной вид гражданского судопроизводства, устанавливающий наиболее общие правила судебного разбирательства. Предъявление иска в исковом производстве (как и обращение в суд с заявлением в неисковых производствах) является составным элементом более широкого конституционного права — права на обращение в суд за судебной защитой.

В соответствии со ст. 3 ГПК РФ заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Отказ от права на обращение в суд недействителен. Таким образом, иск — одно из средств возбуждения гражданского процесса по конкретному делу, в данном случае искового производства.

Понятие иска. Вопрос о понятии иска — один из самых спорных в юридической науке. Наиболее общее определение заключается в том, что под иском понимается требование истца к ответчику о защите его права или охраняемого законом интереса, обращенное через суд первой инстанции. Иск — процессуальное средство защиты интересов истца, иск возбуждает исковое производство, тем самым спор передается на рассмотрение суда.

Элементы иска. Элементы иска — это его структурные части. Общепризнано выделение двух элементов иска: его предмета и основания.

Предмет иска — это определенное требование истца к ответчику (например, о признании права авторства, восстановлении на работе, возмещении ущерба). Истец должен указать в исковом заявлении свое требование (п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ). Предмет иска не следует смешивать с определенным вещественным предметом спора, т. е. денежными средствами, вещами, квартирой и т. п. По каждому вещественному предмету могут предъявляться иски разного характера. Например, вещественный предмет — жилой дом. Иски могут быть о признании права на жилой дом, вселении, выселении, разделе, сносе и проч. Таким образом, «вещественный предмет (объект) иска» и «предмет иска» — различные понятия.

Основание иска — те обстоятельства, из которых вытекает право требования истца, на которых истец основывает свои требования (п. 5 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ). Истец должен не просто указать в исковом заявлении обстоятельства, а привести юридические факты, т. е. такие обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Эти факты подлежат доказыванию истцом в гражданском процессе.

Факты, входящие в основание иска, подразделяются на три группы:

1) факты, непосредственно правопродуводящие. Из них вытекает требование истца. Например, по иску об обращении взыскания на предмет залога в качестве оснований выступают такие факты, как наличие основного (кредитного) обязательства, наличие залогового обязательства, исполнение кредитором своих обязательств перед заемщиком, надлежащее содержание и оформление указанных договоров;

2) факты активной и пассивной легитимации. В процессе легитимации устанавливается надлежащий характер сторон в гражданском процессе. Различаются факты, указывающие на связь требования с определенным субъектом, заявившим это требование, т. е. с истцом (факты активной легитимации), и факты, указывающие на связь определенной обязанности с ответчиком (факты пассивной легитимации). Отсюда следует институт замены ненадлежащего ответчика. Например, по иску об обращении взыскания на предмет залога в качестве фактов активной легитимации выступают обстоятельства, свидетельствующие о том, что истец является кредитором и залогодержателем, а фактов пассивной легитимации — обстоятельства, свидетельствующие, что ответчик является за-

емщиком и залогодателем, а при залоге третьего лица — только залогодателем;

3) факты повода к иску. Это факты, указывающие, что наступило время для обращения в суд за судебной защитой. Например, по иску об обращении взыскания на предмет залога фактом повода к иску выступает отказ заемщика вернуть долг либо задержка в исполнении кредитного обязательства. Таким образом, необходимо показать, что предпринимались определенные действия по досудебному урегулированию спора и факты свидетельствуют о невозможности урегулировать дело без суда.

Обычно субъективное право основывается не на одном юридическом факте, а на их совокупности, т. е. в основании иска должен приводиться определенный фактический состав.

Основание иска также можно подразделить на фактическое и правовое (А. А. Добровольский). *Фактическое* основание иска — это совокупность юридических фактов, на которых основывается требование истца, а *правовое* — указание на конкретную норму права, лежащую в основе этого требования. Такое указание должно содержаться в исковом заявлении прокурора.

Согласно ч. 3 ст. 131 ГПК РФ в исковом заявлении, предъявляемом прокурором в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований или в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, должно быть указано, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено, а также должна содержаться ссылка на закон или иной нормативный правовой акт, предусматривающий способы защиты этих интересов.

В случае обращения прокурора в защиту законных интересов гражданина в заявлении должно содержаться обоснование невозможности предъявления иска самим гражданином либо указание на обращение гражданина к прокурору.

Значение выделения элементов иска заключается в следующем:

1) элементы иска являются главным критерием при определении тождества исков, поскольку тождество исков определяется совпадением предмета, основания и сторон иска. Если не совпадают стороны, предмет или основание иска (например, появляются новые юридические факты в основании ис-

ка), то соответственно нет тождества исков и можно вновь обращаться с иском в суд;

2) предмет и основание иска определяют границы предмета доказывания, пределы судебного разбирательства. Право на их изменение принадлежит только истцу. Суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом (ч. 3 ст. 196 ГПК РФ);

3) предмет иска является основанием для классификации исков по процессуально-правовому признаку.

Виды исков. Они выделяются по трем основаниям: 1) по предмету иска (процессуально-правовая классификация исков); 2) объекту защиты (материально-правовая классификация исков); 3) характеру защищаемого интереса.

1. При процессуально-правовой классификации исков выделяются иски о признании, о присуждении, преобразовательные иски.

Иск о признании имеет целью защитить интересы истца, полагающего, что у него есть определенное субъективное право, но оно оспаривается другим лицом (например, иск о праве на жилое помещение).

Иски о признании подразделяются на два вида: положительные (позитивные) и отрицательные (негативные). Положительный иск о признании заключается в том, что истец выдвигает требование о признании за ним определенного права (например, о признании права собственности на жилое помещение). По отрицательному иску о признании истец отвергает существование определенного права у другого лица, истец утверждает, что на нем нет определенной обязанности (например, иск о признании лица утратившим право использования имущества по договору, иск об оспаривании актовой записи об отцовстве). Таким образом, общее, характеризующее иски о признании, заключается в том, что истец не просит суд что-либо присудить ему, он требует признания субъективного права, интереса либо отрицает их существование.

Иск о присуждении характеризуется тем, что истец просит признать за ним определенное субъективное право, обязать соответственно этому праву ответчика совершить определенные действия — передать денежные средства, имущество, освободить помещение, земельный участок и т. п. Иск о присуждении по своей правовой природе гораздо шире иска о признании, поскольку истец просит суд как признать за ним

определенное право, так и совершить определенные действия по его принудительному осуществлению (иск о взыскании денежных сумм, возмещении ущерба, об изъятии имущества и т. д.). Нередко исковые требования о признании и присуждении могут сочетаться в одном исковом заявлении, например о признании сделки купли-продажи жилого помещения недействительной и выселении.

Под *преобразовательными исками* понимаются иски о прекращении, изменении, а в ряде случаев и о возникновении нового материального правоотношения. Судебное решение в подобном случае выступает в качестве юридического факта материального права, которое изменяет структуру материального правоотношения (например, иск о признании брака недействительным прекращает соответствующие брачно-семейные правоотношения, иск о выделении доли права собственности превращает совместную собственность в долевую).

2. В зависимости от объекта защиты, характера спорного материального правоотношения (материально-правовая классификация исков) по отраслям и институтам гражданского, трудового и других отраслей права выделяются иски, возникающие из гражданских, трудовых, семейных, земельных и иных правоотношений.

Затем классифицируется каждый вид иска, например, иск из гражданских правоотношений подразделяется на иски из обязательственных правоотношений, из причинения внедоговорного вреда, авторского, изобретательского, наследственного права и т. д. Иски из обязательственных правоотношений, в свою очередь, подразделяются на иски из договоров купли-продажи, дарения, мены, ренты, хранения и т. п. Как видим, классификация исков по материально-правовому признаку может быть достаточно детальной и углубленной.

Практическое значение материально-правовой классификации исков заключается в следующем. Во-первых, она лежит в основе судебной статистики, и по количеству тех либо иных дел в судах, увеличению их числа или уменьшению можно проследить состояние конкретных социальных процессов. Во-вторых, на ее основании осуществляется обобщение судебной практики по отдельным категориям гражданских дел, принимаются постановления Пленума Верховного Суда РФ. В-третьих, материально-правовая классификация

исков положена в основание многих научных и прикладных исследований по особенностям судебного разбирательства отдельных категорий гражданских дел (например, о защите права собственности), методике ведения дел в суде и доказыванию (например, справочники по подготовке гражданских дел к судебному разбирательству).

3. По характеру защищаемого интереса иски подразделяются на личные, в защиту публичных интересов, в защиту интересов других лиц, групповые (в том числе в защиту неопределенного круга лиц), косвенные (производные) иски. Данная классификация исков основана на выяснении вопроса о выгодоприобретателе по иску, характере защищаемых им интересов.

Личные иски направлены на защиту собственных интересов истца, когда он сам является участником спорного материального правоотношения и непосредственным выгодоприобретателем по делу. Личные иски являются основой для рассмотрения значительного числа отнесенных к судебной подведомственности гражданских дел.

Иски в защиту публичных интересов направлены на защиту в основном имущественных прав государства либо интересов общества, когда невозможно выделить конкретного выгодоприобретателя (например, иск прокурора о признании сделки недействительной в интересах Российской Федерации). В таких случаях выгодоприобретателем выступает государство либо общество в целом.

Иски в защиту интересов других лиц (ст. 45, 46 ГПК РФ) направлены на защиту не самого лица, выступающего с иском, а других лиц в тех случаях, когда в силу закона лицо, выступающее с иском, уполномочено на возбуждение дела в чужих интересах (например, иски, подаваемые органами опеки и попечительства в защиту прав несовершеннолетних детей). В данном иске выгодоприобретателем выступает лицо, чьи интересы защищаются в суде как участника спорного материального правоотношения, которому и принадлежит право требования (ч. 2 ст. 38 ГПК РФ).

Групповые иски (в том числе иски в защиту неопределенного круга лиц) направлены на защиту интересов большой группы лиц, персональный состав которой неизвестен в момент возбуждения дела (например, иски от имени обществ потребителей, антимонопольных органов в защиту неопределенного круга потребителей, иск прокурора о признании не-

действительным нормативного акта, который нарушает права неопределенного круга граждан и организаций). Круг выгодоприобретателей по групповому иску в момент возбуждения дела в суде неизвестен.

Косвенные (производные) иски направлены на защиту имущественных прав юридических лиц. Косвенные иски предъявляются от имени учредителей и участников юридических лиц к их управляющим о возмещении убытков, причиненных их действиями юридическому лицу. В иске о защите личных интересов акционер является прямым выгодоприобретателем, например оспаривая решение общего собрания общества. По косвенному иску прямым выгодоприобретателем является общество, в пользу которого взыскивается присужденное. Выгода самих акционеров косвенная, поскольку ничего лично они не получают, кроме возмещения со стороны ответчика понесенных ими судебных расходов в случае выигрыша дела. Возможность предъявления косвенного иска предусмотрена в ряде федеральных законов (см., например, ст. 53¹ ГК РФ).

Право на предъявление иска. Право на обращение в суд за судебной защитой в рамках искового производства реализуется путем подачи искового заявления. Право на обращение в суд как конституционное право предоставлено каждому лицу, в связи с чем вряд ли правильно его связывать со сложной системой предпосылок, на что справедливо обратил внимание К. И. Комиссаров.

Правильнее всего право на обращение в суд связывать с двумя юридическими условиями: подведомственностью и правоспособностью. Если правоспособность определяет субъекта права на предъявление иска, то подведомственность определяет границы реализации данного права в соотношении с иными формами судебной защиты. При этом право на предъявление иска представляет собой общее дозволение, которое может быть реализовано любым заинтересованным лицом.

Рассмотрим *соединение и разъединение исковых требований*. В соответствии со ст. 151 ГПК РФ истец вправе соединить в одном заявлении несколько исковых требований, связанных между собой. Связанность понимается довольно широко, например, взаимосвязаны денежные требования. По жилищным делам нередко взаимосвязано сразу несколько требований — о признании ордера недействительным и о вы-

селении. Вместе с тем недопустимы связи, которые мешают рассмотрению дела.

Так, рассматривая дело о расторжении брака, суд может одновременно рассмотреть возникшие между супругами споры: о том, с кем из них будут проживать дети после расторжения брака; о взыскании алиментов на детей; взыскании средств на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга; разделе имущества, являющегося совместной собственностью супругов.

Судья выделяет одно или несколько соединенных исковых требований в отдельное производство, если признает, что раздельное рассмотрение требований будет целесообразно. При предъявлении исковых требований несколькими истцами или к нескольким ответчикам судья вправе выделить одно или несколько требований в отдельное производство, если признает, что раздельное рассмотрение требований будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела. Кроме того, судья, установив, что в производстве данного суда имеется несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам или различных истцов к одному ответчику, с учетом мнения сторон вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения и разрешения, если признает, что такое объединение будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела.

Таким образом, главными при соединении и разъединении исковых требований являются соображения процессуальной экономии.

§ 2. Защита интересов ответчика против иска

Гражданский процессуальный кодекс РФ наделяет истца и ответчика равными возможностями по защите их прав в ходе судебного разбирательства. Защита ответчика против иска может происходить путем использования материально-правовых и процессуально-правовых средств защиты.

Ответчик вправе выдвинуть возражения против иска — материально-правовые и процессуально-правовые. Право и возможность для ответчика выдвигать подобные возражения следуют из состязательного характера гражданского процесса.

Материально-правовые возражения ответчика сводятся к опровержению данного иска по существу. Так, ответчик может утверждать и доказывать, что нет закона, на котором основывается требование истца, что данный закон утратил силу либо он имеется, но не распространяется на данные правовые отношения. Ответчик вправе ссылаться на отсутствие всех или отдельных оснований иска, которые предусмотрены нормой материального права, на пропуск срока исковой давности, на неправильную правовую оценку фактических обстоятельств дела и иные материально-правовые юридические факты. Суд будет сопоставлять нормы материального права с фактическими обстоятельствами дела и может обнаружить, что отсутствуют те юридические факты, на которые ссылается истец.

Таким образом, главная цель и смысл материально-правовых возражений против иска — это приведение доводов о том, что отсутствует субъективное материальное право, о защите которого просит истец. Последствием успешной материально-правовой защиты против иска будет отказ истцу в удовлетворении его требований, суд вынесет решение об отказе в иске.

Процессуально-правовые возражения против иска — это доводы ответчика о неправомерности данного судебного процесса. Так, ответчик может утверждать и доказывать, что дело суду общей юрисдикции неподведомственно, имеются иные обстоятельства, указанные в ст. 134 ГПК РФ, препятствующие либо свидетельствующие о невозможности рассмотрения данного дела в суде. Последствием успешной процессуально-правовой защиты будет вынесение определения суда о прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения.

Ответчик вправе предъявить встречный иск. Встречный иск — иск, предъявленный ответчиком истцу для совместного рассмотрения в основном процессе. Такой иск в соответствии со ст. 137 ГПК РФ может быть заявлен ответчиком после возбуждения дела истцом и до принятия судебного решения.

Встречный иск должен соответствовать всем требованиям, предъявляемым к иску истца, и быть оформлен по правилам ст. 131 и 132 ГПК РФ (например, к нему должны быть приобщены копии по числу ответчиков (т. е. соистцов по первоначальному иску) и третьих лиц), оплачен государственной пошлиной.

Условия принятия встречного иска указаны в ст. 138 ГПК РФ:

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

§ 3. Обеспечение иска

Факт предъявления иска становится известным ответчику, и ответчик может принять меры, чтобы решение не было исполнено, может скрыть свое имущество, денежные средства, продать недвижимость и иное имущество, подлежащее регистрации, передать что-либо на хранение другим лицам и т. д. Институт обеспечения иска (ст. 139—146 гл. 13 ГПК РФ) является средством, гарантирующим исполнение будущего судебного решения. Обеспечение иска состоит в принятии мер, с помощью которых гарантируется в дальнейшем исполнение судебных решений.

Предусмотрены следующие *меры по обеспечению иска* (ст. 140 ГПК РФ):

- 1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику совершать определенные действия;
- 3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства;
- 4) возложение на ответчика и других лиц обязанности совершить определенные действия, касающиеся предмета спора о нарушении авторских и (или) смежных прав, кроме прав на фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет;
- 5) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи);

б) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке.

В необходимых случаях судья или суд может принять иные меры по обеспечению иска, которые отвечают целям данного института.

Вопрос о принятии мер по обеспечению иска могут поставить лица, участвующие в деле. Заявление рассматривается в день его поступления в суд без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле.

Обеспечение иска допускается, если непринятие мер по обеспечению иска может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда (ст. 139 ГПК РФ). Употребление в указанной статье слов «может затруднить» и «сделать невозможным» говорит о том, что суд не должен достоверно устанавливать факты уклонения ответчика от исполнения будущего решения суда, но ему необходимо установить высокую степень вероятности существования таких фактов. Поэтому определение об обеспечении иска выносится не на основе достоверно установленных фактов, свидетельствующих о недобросовестном поведении ответчика, а на основе наличия той либо иной степени вероятности такого поведения.

После вынесения судом (судьей) определения об обеспечении иска судебный пристав-исполнитель совершает соответствующие действия по его исполнению.

Ответчик вправе подать частную жалобу на определение об обеспечении иска. Подача жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает реализацию мер по обеспечению иска. В интересах ответчика допускается замена одного вида обеспечения иска другим. Данный вопрос разрешается в том же порядке, что и заявление об обеспечении иска. Заявление об отмене мер обеспечения иска разрешается в судебном заседании.

Принятие мер обеспечения иска может вызвать у ответчика убытки, например, арест на денежные средства не позволит ему выполнить какое-либо обязательство (в частности, исполнить условия предварительного договора). Поэтому ответчик вправе взыскать эти убытки с истца, если истцу будет отказано в удовлетворении иска. Кроме того, суд (судья), допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков.

В соответствии со ст. 144¹ ГПК РФ Московский городской суд наделен исключительным правом принять предваритель-

ные обеспечительные меры, направленные на обеспечение защиты авторских и (или) смежных прав, кроме прав на фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, заявителя в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, до предъявления иска. Такое заявление также может быть подано в суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, и подписано квалифицированной электронной подписью в установленном федеральным законом порядке.

Глава 15

Судебный приказ

§ 1. Судебный приказ: понятие и значение

Судебный приказ был введен в российское гражданское судопроизводство с 1996 г. В несколько иной форме судебный приказ действовал до 1917 г. В годы советской власти нотариальные органы были призваны придавать исполнительную силу долговым и платежным документам, поэтому не было необходимости в существовании этого института. Введение единоличного порядка вынесения судьей постановления о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей (1985 г.) возродило приказное производство.

По общему правилу суд выносит решение после рассмотрения дела по существу. Вынесению же судебного приказа предшествует упрощенная форма судебного разбирательства. Судебный приказ — судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, установленным законом (ч. 1 ст. 121 ГПК РФ).

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

Черты судебного приказа:

- 1) постановление судьи обладает силой исполнительного документа;
- 2) судебный приказ выносится без рассмотрения дела по существу;
- 3) стороны в приказном производстве называются «заявитель» и «должник»;
- 4) судебный приказ выносится на основе письменных, вещественных доказательств, суд не исследует свидетельские показания и заключения эксперта;

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

6) судебный приказ выносится по требованиям, которые можно назвать бесспорными (например, если требование кредитора основано на нотариально удостоверенной сделке). Спор между кредитором и должником существует, ибо в противном случае не было бы проблем с исполнением этой сделки. Но доказательства сделки для суда бесспорны, поэтому суд и выносит приказ без рассмотрения дела по существу.

Судебный приказ не является разновидностью судебного решения, отличаясь от него своей юридической силой и содержанием. Решение не может быть отменено судом, вынесшим его. Судебный приказ может быть отменен тем же судьей, который его вынес, по заявлению должника, если он по уважительной причине не имел возможности своевременно заявить свои возражения против требования заявителя. После отмены приказа требование заявителя может быть рассмотрено в порядке искового производства. Судебное решение состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей, судебный приказ — только из вводной и резолютивной частей. Их сходство лишь в том, что оба акта завершают производство по делу.

§ 2. Процедура приказного производства

Процедура выдачи судебного приказа урегулирована ст. 121—130 ГПК РФ.

Субъекты, обладающие правом возбуждать дело о выдаче судебного приказа, следующие:

1) кредитор (кредиторы). Например, несколько кредиторов могут просить выдать судебный приказ, если они связаны с должником одним материальным правоотношением (требование о взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы одним лицом);

2) представитель кредитора, подающий заявление о выдаче судебного приказа;

3) государственные органы и граждане, действующие в чужих интересах в порядке ст. 46 ГПК РФ. Так, органы опеки и попечительства обязаны участвовать в делах, затрагивающих интересы несовершеннолетних и недееспособных лиц.

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

1) требование, основанное на нотариально удостоверенной сделке. Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, во-первых, указанных в законе, во-вторых, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась (п. 2 ст. 163 ГК РФ);

2) требование, основанное на сделке, совершенной в простой письменной форме. В соответствии с п. 1 ст. 161 ГК РФ в простой письменной форме совершаются сделки (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения) юридических лиц между собой и с гражданами; сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки;

3) требование, основанное на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта. Вексель является одним из видов ценных бумаг, который должен соответствовать строгим реквизитам. В соответствии с законодательством до наступления срока платежа векселедержатель должен обратиться к плательщику с требованием указать его согласие на платеж, т. е. акцептовать платеж, и указать дату его производства. Полный или частичный отказ от платежа либо от его датирования фиксируется в протесте, который составляется нотариусом. Если акцепт и датировка совершены, но лицо уклоняется от платежа, нотариусом фиксируется отказ от платежа. При отказе от платежа или неявке плательщика по вызову нотариуса составляется протест в неакцепте, недатировании, неплатеже;

4) требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц. При наличии спора взыскание алиментов может осуществляться в исковом производстве, даже если дело не отягощено требованием об установлении отцовства;

5) требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;

6) требование о взыскании начисленных, но не выплаченных работнику заработной платы, сумм оплаты отпуска, вы-

плат при увольнении и (или) иных сумм, начисленных работнику;

7) заявленное территориальным органом федерального органа исполнительной власти по обеспечению установленного порядка деятельности судов и исполнению судебных актов и актов других органов требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника, или ребенка;

8) требование о взыскании начисленной, но не выплаченной денежной компенсации за нарушение работодателем установленного срока соответственно выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и (или) других выплат, причитающихся работнику.

Процедура вынесения судебного приказа следующая. Заявление о выдаче судебного приказа подается в суд по общим правилам подсудности. Заявление подается в письменной форме, и в нем должны быть указаны (ч. 2 ст. 124 ГПК РФ):

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование взыскателя, его место жительства или место нахождения;
- наименование должника, его место жительства или место нахождения, а для гражданина-должника также дата и место рождения, место работы (если они известны);
- требование заявителя и обстоятельства, на которых оно основано;
- документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя;
- перечень прилагаемых документов.

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

К заявлению прилагаются копии всех документов по числу должников.

Заявление оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, исчисленной исходя из оспариваемой суммы.

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

- 1) заявлено требование, не предусмотренное ст. 122 ГПК РФ;
- 2) место жительства или место нахождения должника находится вне пределов Российской Федерации;

3) из заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве.

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

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

Судебный приказ состоит из вводной и резолютивной частей (ст. 127 ГПК РФ). Во вводной части судебного приказа указываются:

- номер производства и дата вынесения приказа;**
- наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего приказ;**
- наименование, место жительства или место нахождения взыскателя;**
- наименование, место жительства или место нахождения должника, а для гражданина-должника также дата и место рождения, место работы (если они известны).**

В резолютивной части судебного приказа указываются:

- закон, на основании которого удовлетворено требование;**
- размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обозначение движимого имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости;**
- размер неустойки, если ее взыскание предусмотрено федеральным законом или договором, а также размер пеней, если таковые причитаются;**
- сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход соответствующего бюджета;**
- реквизиты банковского счета взыскателя, на который должны быть перечислены средства, подлежащие взысканию, в случае если обращение взыскания производится на средства бюджетов бюджетной системы России;**
- период, за который образовалась взыскиваемая задолженность по обязательствам, предусматривающим исполнение по частям или в виде периодических платежей.**

Применительно к отдельным требованиям, по которым выносится судебный приказ, могут быть установлены допол-

нительные положения (например, в судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей указываются дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания).

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

В случае если в установленный срок от должника не поступят в суд возражения, судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом для исполнения судебному приставу-исполнителю, в том числе в форме электронного документа, подписанного судьей усиленной квалифицированной электронной подписью в порядке, установленном законодательством РФ.

В случае взыскания государственной пошлины с должника в доход соответствующего бюджета на основании судебного приказа выдается исполнительный лист, который заверяется гербовой печатью суда и направляется судом для исполнения в этой части судебному приставу-исполнителю. Исполнительный лист может направляться судом для исполнения судебному приставу-исполнителю в форме электронного документа, подписанного судьей усиленной квалифицированной электронной подписью в порядке, установленном законодательством РФ (ст. 130 ГПК РФ).

Г л а в а 16

Возбуждение дела в гражданском процессе

§ 1. Порядок возбуждения дела. Принятие искового заявления

Возбуждение дела представляет собой начальный (первый) этап в развитии производства в суде первой инстанции. Для возбуждения гражданского дела в суде необходимо соблюдение определенной юридической процедуры, которая охватывает действия как истца, так и единолично действующего судьи. При этом правила возбуждения дела практически одинаковы во всех видах гражданского судопроизводства, различаясь самым незначительным образом. *Процесс возбуждения дела* согласно ГПК РФ выглядит следующим образом:

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

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

3) исковое заявление согласно ст. 131 подается в письменной форме и с указанием следующих необходимых данных:

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование истца, его место жительства или, если истцом является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;
- наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения;
- в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования;

— обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

— цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм;

— сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон;

— перечень прилагаемых к заявлению документов.

В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства истца.

Исковое заявление подписывается истцом или его представителем при наличии у него полномочий на подписание заявления и предъявление его в суд;

4) в соответствии со ст. 132 ГПК РФ к исковому заявлению прилагаются:

— его копии по числу ответчиков и третьих лиц;

— документы, подтверждающие уплату государственной пошлины. Если истец не освобожден от уплаты государственной пошлины, но в связи со своим сложным имущественным положением не может ее заплатить, то он должен приложить к исковому заявлению ходатайство об отсрочке, рассрочке уплаты государственной пошлины, уменьшении ее размера либо — для граждан — об освобождении от ее уплаты с приложением доказательств своего тяжелого имущественного положения;

— доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя истца, если заявление подается представителем;

— документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют;

— доказательство, подтверждающее выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором;

— расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.

Вопрос о *принятии заявления* по гражданским делам решается судьей единолично. Согласно ст. 133 ГПК РФ судья обязан рассмотреть вопрос о его принятии в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд. Судья проверяет наличие необходимого фактического состава и вправе вынести одно из четырех определений:

- 1) о принятии искового заявления к производству, возбуждая процесс по конкретному гражданскому делу в суде первой инстанции;
- 2) об отказе в принятии заявления;
- 3) о возвращении заявления;
- 4) об оставлении заявления без движения.

§ 2. Отказ в принятии заявления

Основания к отказу в принятии заявления указаны в ст. 134 ГПК. Они имеют исчерпывающий характер и расширительно толковаться не могут.

Судья отказывает в принятии заявления в следующих случаях:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке; заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК РФ или другими федеральными законами не предоставлено такого права; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;

2) имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

3) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключени-

ем случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Основания к отказу в принятии заявления отражают самые различные фактические обстоятельства, связанные как с отсутствием права на обращение в суд, необходимого юридического интереса у заявителя, так и с использованием ранее механизма судебной защиты.

Об отказе в принятии искового заявления судья выносит мотивированное определение, которое должно быть в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. Отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. Таким образом, препятствия к возбуждению дела имеют неустранимый характер. На определение судьи об отказе в принятии заявления может быть подана частная жалоба.

§ 3. Возвращение искового заявления. Оставление его без движения

Правила о возвращении искового заявления являются новыми в ГПК РФ. Судья возвращает исковое заявление в случае, если оно не может быть принято в связи с нарушением порядка его подачи, однако эти нарушения имеют устранимый характер. Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение.

Основания для возвращения искового заявления указаны в ст. 135 ГПК РФ. Судья возвращает заявление:

- 1) если истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором;
- 2) дело неподсудно данному суду;
- 3) исковое заявление подано недееспособным лицом;

4) исковое заявление не подписано или подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

5) в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

6) до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

О возвращении искового заявления судья выносит мотивированное определение, в котором указывает, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Определение суда должно быть вынесено в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд и вручено или направлено заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. На определение судьи о возвращении заявления может быть подана частная жалоба.

Оставление искового заявления без движения представляет собой процессуальное действие льготного характера, применяемое во всех видах гражданского судопроизводства. Заявитель в случае оставления заявления без движения в отличие от возвращения искового заявления имеет возможность устранить недостатки заявления после его фактической подачи в суд. При этом в случае устранения недостатков заявления в сроки, установленные судьей, заявление будет считаться принятым со дня первоначального обращения в суд, а не со дня устранения его недостатков. Такая мера позволяет, например, подать исковое заявление в пределах срока исковой давности, когда срок истекает, а исковое заявление имеет определенные недостатки.

В ст. 136 ГПК РФ установлены следующие *основания для оставления заявления без движения*:

1) несоответствие заявления требованиям, установленным ст. 131 ГПК РФ о форме и содержании искового заявления;

2) неприобщение к исковому заявлению необходимых документов, указанных в ст. 132 ГПК РФ.

Перечень оснований для оставления заявления без движения имеет исчерпывающий характер и расширительному толкованию не подлежит. Процессуальный порядок оставления

заявления без движения заключается в следующем. Судья выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает истца, и предоставляет ему разумный срок для исправления недостатков. Если истец в соответствии с указаниями судьи и в установленный срок выполнит все требования, заявление считается поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается истцу.

На определение судьи об оставлении заявления без движения может быть подана частная жалоба.

Глава 17

Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству

§ 1. Подготовка дела к судебному разбирательству: цель, задачи и общая характеристика

Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятельной и обязательной стадией гражданского судопроизводства.

В ГПК РСФСР 1923 г. названная стадия не рассматривалась как обязательная. Впервые положение об обязательности стадии подготовки дела появилось в постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 19 марта 1969 г. № 48 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству». ГПК РФ 2002 г. превратил подготовку дела в состязательную стадию, предусмотрев раскрытие доказательств, проведение предварительного судебного заседания, осуществление подготовительных действий не только судом, но и сторонами.

Часть 1 ст. 147 формулирует *цель подготовки дела к судебному разбирательству* — обеспечение правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

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

1) уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;

2) определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;

3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;

4) представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;

5) примирение сторон, в том числе по результатам медиации.

В стадии подготовки дела принимают участие:

1) судья, который единолично занимается подготовкой дела к судебному разбирательству. Перечень действий, которые судья должен совершить, указан в ст. 150 ГПК РФ (см. ниже);

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

3) лица, содействующие правосудию. Так, во время подготовки возможно назначение экспертизы, допрос свидетеля и проч. Лица, участвующие в деле, вправе все свои действия совершать через представителя.

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

Лица, участвующие в деле, не совершившие необходимые действия на стадии подготовки дела, могут проиграть его. Для них наступают последствия, предусмотренные в ГПК РФ.

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

Подготовка дела к судебному разбирательству начинается после принятия заявления и возбуждения дела. Судья не может приступить к подготовке дела, если поданное заявление не соответствует требованиям, указанным в законе. В этом случае следует оставить заявление без движения.

Судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает в нем, какие действия необходимо совершить (вызвать истца, ответчика, выяснить возражения ответчика по делу, привлечь в качестве третьего лица конкретного гражданина и проч.).

В определении на момент его вынесения редко удается предусмотреть все необходимые действия. Если возникает потребность в дополнительных действиях по подготовке дела, судья их совершает.

Если совершение каких-то действий необходимо по делу, поступившему на новое рассмотрение в суд первой инстанции

после отмены решения вышестоящим судом, судья также выносит определение о подготовке дела.

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении его к разбирательству. Но и после этого судья и лица, участвующие в деле, могут совершать подготовительные действия до начала слушания дела и в период отложения разбирательства.

§ 2. Действия судьи и сторон при подготовке дела к судебному разбирательству. Предварительное судебное заседание

Содержание деятельности по подготовке дела к судебному разбирательству предусмотрено ст. 149, 150 ГПК РФ.

Действия судьи при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 150). На стадии подготовки дела действия судьи определяются следующими задачами (ст. 148):

1) уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела. Как известно, обстоятельства, имеющие значение для дела, в своей совокупности составляют предмет доказывания. На судье лежит обязанность определения предмета доказывания по делу (ст. 150). Для выполнения данной задачи судья совершает ряд действий:

— опрашивает истца или его представителя по существу заявленных требований и предлагает, если это необходимо, представить дополнительные доказательства в определенный срок. При этом судья выясняет наличие иных связанных между собой требований к тому же ответчику или к другому ответчику для решения вопроса о соединении дел для их совместного рассмотрения (например, истец подает заявление о расторжении брака и не просит взыскивать с ответчика алименты на содержание несовершеннолетних детей. Судья выясняет, есть ли соглашение об уплате алиментов, не будет ли истец заявлять требование о взыскании с ответчика алиментов и проч.). Судья может разъединить заявленные требования в одном исковом заявлении, если их раздельное рассмотрение является целесообразным (например, рассмотрение дела будет связано с вызовом лиц, не имеющих отношения к другим соединенным требованиям). Выяснение всех этих обстоятельств способствует правильному определению предмета доказывания;

— опрашивает ответчика по обстоятельствам дела, выясняет, какие имеются возражения относительно иска и какими доказательствами эти возражения могут быть подтверждены. Судья разъясняет ответчику его право на заявление встречного иска. Ответчику по особо сложным делам также может быть предложено представить письменные объяснения по делу;

— при необходимости вызывает истца и ответчика для выяснения взаимных притязаний, выработки условий мирового соглашения;

— разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности;

2) определение закона, которым следует руководствоваться при рассмотрении дела, установление правоотношений сторон. Для этого судья должен определить:

— характер правоотношений между спорящими лицами;

— норму права, подлежащую применению. Иными словами, речь идет о правовой квалификации дела. Эта задача взаимосвязана с первой: без определения обстоятельств дела, уточнения требований и возражений сторон невозможно определить характер правоотношений и норму права, регулиющую данные правоотношения;

3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса. Круг лиц, участвующих в деле, в каждом случае определяется индивидуально, но есть и общие аспекты. Так, судья должен:

— уточнить, надлежащий ли ответчик участвует в деле. Если ответчик ненадлежащий, то судья проводит его замену по правилам, установленным в ГПК РФ;

— проверить наличие соучастия по делу (обязательное и факультативное соучастие). Например, по спору об обмене жилого помещения соистцами выступают наниматель и члены его семьи (супруг, дети, родители, другие родственники, если они проживают вместе с нанимателем и ведут общее хозяйство);

— привлечь третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора (например, по делам о принудительном обмене жилья, лишении родительских прав, взыскании алиментов);

— уточнить необходимость участия прокурора в рассмотрении дела. Если по заявлению прокурора было возбуждено дело, то суд может просить уточнить требования, предоста-

вить доказательства. Если прокурор в силу закона обязан участвовать в рассмотрении дела для дачи заключения, ему сообщается о времени и месте рассмотрения дела. Если судья по своему усмотрению сочтет целесообразным привлечение прокурора к участию в деле, об этом выносится определение;

— уточнить необходимость участия в судебном разбирательстве субъектов, перечисленных в ст. 46 ГПК РФ. Если данные субъекты подали иск в защиту интересов других лиц, то судья вправе просить уточнить исковые требования, представить доказательства по делу и проч. В случае необходимости представления заключения уполномоченные на то органы государственной власти и органы местного самоуправления должны представить заключение в срок, указанный судьей;

— решить данный вопрос в случае возникновения процессуального правопреемства;

— разъяснить всем лицам, участвующим в деле, их права и обязанности;

— разрешить вопрос о вызове свидетелей;

4) представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле. Суд не является основным субъектом, собирающим доказательства по делу. Эти действия в основном обязаны совершать участвующие в деле лица. Но суд обязан содействовать собиранию доказательств и контролировать деятельность лиц, участвующих в деле. Суд вправе предлагать сторонам, другим лицам, участвующим в деле, представлять дополнительные доказательства.

Рассмотрим некоторые процессуальные действия по собиранию доказательств на стадии подготовки дела к судебному разбирательству:

— заявление ходатайства об истребовании доказательства. Самому гражданину без профессиональной помощи представителя сложно заниматься собиранием и представлением доказательств. Суд, оказывая содействие в собирании доказательств, вправе выдать лицу, ходатайствующему об истребовании письменного или вещественного доказательства, запрос на право получения этого доказательства для последующего представления в суд. Ходатайства об истребовании тех или иных доказательств должны согласовываться с определенным предметом доказывания и обязанностью по доказыванию;

— назначение экспертизы. Лица, участвующие в деле, вправе ставить вопросы перед экспертом, но окончательный

круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяется судом. При этом отклонение вопросов сторон должно быть мотивировано. В некоторых случаях проведение экспертизы обязательно, и суд выступает инициатором ее назначения;

— заявление об обеспечении доказательств. Оно может быть подано с целью закрепить существующие доказательства, если у лица есть основания опасаться, что представление необходимых для него доказательств сделается впоследствии невозможным или затруднительным. Круг доказательств, которые могут быть обеспечены, не ограничен. Заявление подается в суд, в районе деятельности которого должны быть совершены действия по обеспечению доказательств. При удовлетворении просьбы обеспечение доказательств осуществляется по правилам, установленным ГПК РФ;

— осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств по месту их нахождения. Нередко суд должен исследовать документы, представление которых в суд затруднительно (большой объем документов, необходимость их для нормальной деятельности предприятия, невозможность представления доказательств в суд и др.), а надлежащим образом засвидетельствованных выписок из этих документов недостаточно. В этом случае суд производит осмотр и исследование письменных доказательств по месту их нахождения. На основе исследования составляется протокол, который приобщается к материалам дела и является производным доказательством. В месте нахождения могут быть исследованы и вещественные доказательства (например, недвижимость). На стадии подготовки дела могут быть осмотрены вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче (продукты и проч.). При осмотре может быть использовано фотографирование, для чего привлекается специалист;

5) примирение сторон. В соответствии с действующим законодательством суд принимает меры по заключению сторонами мирового соглашения, в том числе по результатам проведения в порядке, установленном федеральным законом, процедуры медиации, которую стороны вправе осуществить на любой стадии судебного разбирательства, и разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в третейский суд и последствия таких действий.

Целью гражданского процесса является примирение сторон. Для этого суд разъясняет сторонам их процессуальные

права и обязанности, выясняет обстоятельства дела и проч. При подготовке дела стороны должны уяснить, насколько сильна их правовая позиция, достаточно ли в деле доказательств, чтобы продолжать отстаивать свои требования или возражения. Судья должен использовать возможность убедить стороны заключить мировое соглашение, что приведет к процессуальной экономии — более быстрому завершению процесса.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству совершаются и иные действия:

- приостановление производства по делу;
- восстановление пропущенных процессуальных сроков в порядке, предусмотренном ст. 112 ГПК РФ;
- обеспечение иска;
- соединение и разъединение заявленных требований;
- прекращение производства по делу;
- оставление заявления без рассмотрения и т. д.

Действия сторон при подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 149 ГПК РФ). Прежде всего стороны должны обмениваться состязательными документами: ответчик получает копию искового заявления и должен представить письменные возражения на иск (обмен состязательными документами). После этого стороны должны раскрыть друг другу и суду доказательства, которыми они располагают и собираются исследовать в суде (раскрытие доказательств). Стороны заявляют необходимые ходатайства об истребовании доказательств. Процедура раскрытия доказательств введена в названном Кодексе впервые.

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

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

— стороны извещаются о времени и месте предварительного судебного заседания. Стороны в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства;

— рассматривается возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и срока обращения в суд (например, возражение относительно срока обращения за разрешением индивидуального трудового спора (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2)). При установлении факта пропуска срока без уважительных причин судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Решение суда может быть обжаловано в апелляционном или кассационном порядке;

— при наличии обстоятельств, предусмотренных законом, производство по делу в предварительном судебном заседании может быть приостановлено или прекращено, заявление оставлено без рассмотрения, о чем выносится определение суда. На определение суда может быть подана частная жалоба;

— по сложным делам с учетом мнения сторон может быть назначен срок проведения предварительного судебного заседания, выходящий за пределы установленных ГПК РФ сроков рассмотрения и разрешения дел;

— о проведенном предварительном судебном заседании составляется протокол.

§ 3. Назначение дела к судебному разбирательству.

Судебные вызовы и извещения

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении его к судебному разбирательству в судебном заседании. Определение выносится, когда дело, по мнению судьи, подготовлено к судебному разбирательству, т. е. определен круг лиц, участвующих в деле; уточнены их требования и возражения; выяснены и истребованы доказательства; ответчику вручена копия заявления.

В определении о назначении дела к судебному разбирательству указывается время и место судебного заседания, о

чем извещаются стороны и другие лица, участвующие в деле. Местом рассмотрения дела, как правило, является помещение соответствующего суда.

Порядок извещения участников процесса и вызова их в суд урегулирован ст. 113—120 гл. 10 ГПК РФ.

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

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

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

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

Одновременно с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными ответчику, судья направляет копию искового заявления, а с судебной повесткой или иным судебным извещением, адресованными истцу, — копию объяснений в письменной форме ответчика, если объяснения поступили в суд.

Обычно судебные повестки и иные судебные извещения доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить.

Лицам, участвующим в деле, повестки должны быть вручены с расчетом, чтобы они имели достаточно времени для своевременной явки в суд и подготовки к делу.

С согласия лица, участвующего в деле, судья вправе выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения их другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. Это лицо обязано возвратить в суд корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с распиской адресата в их получении.

Законом определен порядок вручения судебной повестки. Если судебная повестка адресована гражданину, то она вручается ему лично под расписку на подлежащем возврату в суд корешке повестки. Повестка, адресованная организации, вручается соответствующему должностному лицу, которое расписывается в ее получении на корешке повестки.

Если лицо, доставляющее судебную повестку, не застанет вызываемого в суд гражданина по месту его жительства, повестка вручается кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с их согласия для последующего вручения адресату.

При временном отсутствии адресата лицо, доставляющее судебную повестку, отмечает на корешке повестки, куда был адресат и когда ожидается его возвращение. Если неизвестно место пребывания адресата, об этом делается отметка на подлежащей вручению судебной повестке с указанием даты и времени совершения действия, а также источника информации.

Глава 18

Разбирательство гражданских дел в суде первой инстанции

§ 1. Значение стадии судебного разбирательства

Судебное разбирательство — самостоятельная стадия гражданского процесса. На этой стадии практически вершится правосудие, так как суд исследует все представленные участвующими в деле лицами доказательства, заслушивает их мнения, выносит решение по делу, разрешая тем самым существующий спор. Именно на этой стадии гражданского процесса действуют все принципы отправления правосудия.

В результате судебного разбирательства решаются задачи гражданского судопроизводства — правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел (ст. 2 ГПК РФ). В судебном разбирательстве гражданское дело рассматривается, а затем разрешается. Насколько правильно (законно и обоснованно) будет решено дело, во многом зависит от того, насколько полно оно будет рассмотрено.

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

Судебное разбирательство гражданских дел по существу состоит из следующих последовательных частей:

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

§ 2. Подготовительная часть судебного разбирательства.

Отводы участников процесса, последствия их неявки

Цель подготовительной части судебного разбирательства — проверить возможность рассмотрения дела по существу.

Подготовительная часть судебного разбирательства согласно ГПК РФ складывается из системы последовательных процессуальных действий:

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

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

3) председательствующий устанавливает личность явившихся (ч. 2 ст. 161). Порядок установления личности явившихся зависит от субъекта гражданских процессуальных отношений. У каждого из явившихся выясняется фамилия, имя, отчество, год рождения, место работы и жительства. Если устанавливается личность стороны по делу, то уточняются и другие данные, которые могут иметь значение для правильного разрешения дела (например, по делам о взыскании алиментов у ответчика спрашивается, состоит ли он в браке, есть ли у него дети в этом браке, выясняется размер заработка и проч.; данное требование установлено в целях правильного рассмотрения дела, так как если у ответчика есть дети во втором браке, то необходимо привлечение их в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора). У эксперта уточняется уровень компетентности (образование, занимаемая должность, стаж работы). У должностного лица или представителя дополнительно выясняется объем полномочий и отсутствие оснований, препятствующих его участию в рассмотрении дела (ст. 51). Разовая доверенность представителя, ордер, представленный адвокатом, поручения, выданные лицам, указанным в ст. 46, 47, приобщаются к делу. Общая доверенность не приобщается к делу, но отражается в протоколе судебного заседания — кем, когда, на какой срок выдана, каков объем полномочий;

4) переводчику, если он привлекается к рассмотрению дела, разъясняют права и обязанности в порядке, указанном в ст. 162, а также предупреждают об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод;

5) явившиеся свидетели удаляются из зала судебного заседания. В силу ст. 163 председательствующий должен принимать меры к тому, чтобы допрошенные судом свидетели не общались с недопрошенными. Данная процессуальная мера

способствует даче более достоверных свидетельских показаний в суде;

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

7) председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности, а сторонам — также их специальные права (ст. 165);

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

9) решается вопрос о последствиях неявки лиц в судебное заседание (ст. 167, 168);

10) при наличии оснований рассматривается вопрос об отложении разбирательства дела (см. об этом § 5 настоящей главы) (ст. 169). При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны (ст. 170);

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

Рассмотрим некоторые из процессуальных действий подробнее.

Отводы судей и других участников процесса. Гражданское процессуальное законодательство предусматривает возможность отвода некоторых субъектов гражданского процесса. Так, возможен отвод следующих лиц (ст. 16—18 ГПК РФ):

- судья (в том числе мировой судья);
- прокурор;
- секретарь судебного заседания;
- эксперт;
- специалист;
- переводчик.

Названный Кодекс не предусматривает возможности отвода представителя участвующего в деле лица.

При наличии оснований для отвода соответствующее лицо должно заявить самоотвод. По тем же основаниям может

быть заявлен отвод лицами, участвующими в деле. Отвод заявляется до начала рассмотрения дела по существу, т. е. на подготовительной части судебного разбирательства. Позже отвод может заявляться, когда основания для него стали известны суду или лицу, заявившему отвод, после начала рассмотрения дела.

Основания отвода могут быть известны и ранее, что следует учесть при формировании состава суда.

Субъекты, которым законом предоставлено право заявлять отвод:

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

Статья 16 указанного Кодекса предусматривает три *основания для отвода* судьи, распространяемые на всех субъектов возможного отвода. Субъект подлежит отводу, если он:

1) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в другом качестве: судьи, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, представителя, прокурора, секретаря судебного заседания;

2) является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, или представителей;

3) лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его объективности и беспристрастности.

Лицо, заявляющее ходатайство об отводе, должно привести доказательства заинтересованности. Например, если по ходу процесса судья высказал свое мнение — это косвенная заинтересованность; прямая заинтересованность — когда отводимое лицо получает какую-то выгоду от процесса либо могло быть лицом, участвующим в данном деле; иные обстоятельства — дружеские, враждебные отношения, служебная зависимость.

Дополнительные основания для отвода ГПК РФ установил:

1) для судей (ст. 17):

— мировой судья, рассматривавший дело, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанции;

— судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанции;

— судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде первой, кассационной или надзорной инстанции;

— судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой, апелляционной и надзорной инстанций;

— судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде надзорной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой, апелляционной и кассационной инстанций;

2) для эксперта, специалиста (абз. 2 ч. 1 ст. 18): если эксперт или специалист находится или находился в служебной либо иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, их представителей.

Процедура отвода (ст. 19—21 ГПК РФ). При наличии перечисленных выше оснований для отвода соответствующее лицо должно заявить самоотвод. По тем же основаниям может быть заявлен отвод.

В случае заявления отвода суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, а также заслушивает лицо, которому заявлен отвод, если оно желает дать объяснения.

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

Названный Кодекс (ст. 21) предусматривает последствия удовлетворения заявленного отвода.

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

Неявка лиц, участвующих в деле, их представителей (ст. 167 ГПК РФ). Лица, участвующие в деле, обязаны известить суд о причинах неявки и представить доказательства уважительности этих причин (ч. 1 ст. 167). Последствия неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, во многом зависят от того, были ли они надлежащим образом извещены

о времени и месте судебного разбирательства, являются ли причины неявки уважительными.

Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает следующие последствия неявки лиц, участвующих в деле, в судебное заседание:

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

— если отсутствуют сведения об извещении неявившихся лиц, участвующих в деле;

— суд признал причины неявки лиц, участвующих в деле, уважительными;

— имеется ходатайство лица, участвующего в деле, об отложении разбирательства дела в связи с неявкой его представителя по уважительной причине (ч. 2, 6 ст. 167);

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

— если отсутствуют сведения о причинах их неявки;

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

Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие, для чего они обязаны обратиться в суд с письменным ходатайством. Несмотря на наличие ходатайства, суд вправе признать участие сторон (стороны) обязательным. Основанием может быть доказательное значение объяснения сторон и др.;

3) суд оставляет заявление без рассмотрения:

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

— истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу (абз. 7, 8 ст. 222).

Неявка в судебное заседание свидетелей, экспертов, переводчиков, специалистов (ст. 168 ГПК РФ). В зависимости от конкретного дела суд, выслушав мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотрения дела в отсутствие указанных лиц, выносит определение о продолжении судебного разбирательства (если возможно рассмотрение дела в отсутствие неявившегося свидетеля, эксперта, переводчика, специалиста) или об отложении разбирательства дела (если такое рассмотрение дела невозможно).

Если суд считает, что дело может быть рассмотрено, то переходит к следующей стадии — рассмотрению дела по существу.

§ 3. Рассмотрение дела по существу

Рассмотрение дела по существу складывается из последовательно совершаемых процессуальных действий, предусмотренных ГПК РФ:

1) представление доклада председательствующим или кем-либо из судей. Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца, не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения или провести процедуру медиации (ст. 172).

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

Суд до принятия отказа от иска, признания иска, утверждения условий мирового соглашения разъясняет стороне или сторонам последствия совершаемых процессуальных действий. О принятии отказа от иска или утверждении мирового соглашения сторон суд выносит определение, прекращая производство по делу. При принятии судом признания ответчиком иска выносится решение об удовлетворении заявленного требования. Если суд не принял отказ от иска, признание иска, не утвердил мировое соглашение, то об этом выносится определение и слушание дела продолжается (ст. 173);

2) объяснения лиц, участвующих в деле. После доклада дела суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, а затем других лиц, участвующих в деле. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, дают объяснения первыми. Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы. Судьи вправе задавать

вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент дачи ими объяснений (ч. 1 ст. 174);

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

4) допрос свидетелей. Это процессуальное действие происходит следующим образом:

— до допроса председательствующий устанавливает личность свидетеля, разъясняет ему его права, предупреждает его об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. У свидетеля берется подписка о том, что ему разъяснены его обязанности и ответственность, и приобщается к протоколу судебного заседания. Если для обеспечения участия в деле лиц, находящихся в местах содержания под стражей или в местах отбывания лишения свободы, используются системы видеоконференцсвязи этих учреждений, то получение подписки у данных лиц о разъяснении им судом, рассматривающим дело, прав и обязанностей и предупреждении об ответственности за их нарушение осуществляется при техническом содействии администрации этих учреждений (ч. 4 ст. 155¹);

— председательствующий выявляет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле;

— свидетель сообщает суду о том, что ему лично известно по делу;

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

— в случае необходимости суд повторно может допросить свидетеля.

Каждый свидетель допрашивается отдельно.

Допрошенный свидетель остается в зале суда, если суд не разрешит ему удалиться раньше. Свидетель, не достигший 16-летнего возраста, после дачи показаний покидает зал судебного заседания.

Свидетельские показания, полученные в ходе судебного поручения, обеспечения доказательств, в месте пребывания свидетеля (в порядке ч. 1 ст. 70) или при отложении разбирательства, оглашаются в судебном заседании.

Особенности допроса несовершеннолетних регулируются ст. 179.

Закон предполагает, что свидетель дает показание в свободной форме или отвечает на поставленные перед ним вопросы, не используя какие-либо записи. Однако иногда возможно использование свидетелем письменных материалов во время допроса — когда его показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти. Используемые свидетелем материалы должны быть предъявлены суду, лицам, участвующим в деле, и могут быть приобщены к делу на основании определения суда.

Свидетель может быть допрошен путем использования систем видеоконференцсвязи;

5) исследование письменных доказательств. Письменные доказательства или протоколы их осмотра, составленные в порядке выполнения судебного поручения, обеспечения доказательств, во время осмотра на месте, оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, а в необходимых случаях экспертам, специалистам и свидетелям (ст. 181). После этого лица, участвующие в деле, могут дать объяснения. Некоторые документы могут оглашаться в закрытом заседании (личная переписка и личные телеграфные сообщения) по правилам, определенным ст. 182;

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

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 производства осмотра извещаются лица, участвующие в деле, представители, но их неявка не препятствует производству осмотра. Результаты осмотра заносятся в протокол. Протоколы осмотра оглашаются в су-

дебном заседании, после чего лица, участвующие в деле, могут дать объяснения (ч. 2 ст. 183, ст. 184);

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

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

9) консультация специалиста. В необходимых случаях при осмотре письменных или вещественных доказательств, воспроизведении аудио- или видеозаписи, назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Процессуальная фигура специалиста — новое явление в гражданском процессе. Специалист в отличие от эксперта не проводит исследование в целях дачи заключения. Специалист дает консультации, пояснения и оказывает техническую помощь.

Специалист дает суду консультацию в устной или письменной форме, исходя из профессиональных знаний, без проведения специальных исследований, назначаемых на основании определения суда. Консультация специалиста, данная в

письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу. Консультации и пояснения специалиста, данные в устной форме, заносятся в протокол судебного заседания.

Консультации и пояснения специалиста могут быть получены путем использования систем видеоконференцсвязи.

Специалисту могут быть заданы вопросы в целях разъяснения и дополнения консультации (ст. 188);

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

§ 4. Судебные прения

После исследования всех доказательств по делу суд переходит к заслушиванию *судебных прений*, которые состоят из речей лиц, участвующих в деле, и представителей.

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

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

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

В судебных прениях последовательно выступают (ст. 190 ГПК РФ):

1) истец, его представитель. Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц, выступают в судебных прениях первыми;

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

3) ответчик, его представитель;

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

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

Несмотря на то что данная часть судебного разбирательства названа «судебные прения», в действительности она включает также реплики.

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

Лицо, участвующее в деле, в реплике может высказать свои дополнительные соображения по делу. Правом на реплику перечисленные субъекты пользуются один раз. Лицо, участвующее в деле, и представитель могут отказаться от реплик.

Часть 4 ст. 190 ГПК РФ не определяет очередность выступления с репликами, но суды придерживаются той же очередности выступлений в репликах, которая установлена для судебных прений. Последняя реплика принадлежит ответчику и его представителю.

В выступлениях (судебных прениях и репликах) лица, участвующие в деле, их представители после окончания рассмотрения дела по существу не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснялись, а также на дока-

зательства, которые не исследовались в судебном заседании. Если суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения происходят в общем порядке (ст. 191 ГПК РФ).

§ 5. Временная остановка судебного разбирательства

Возможны три формы временной остановки процесса: перерыв, отложение разбирательства и приостановление производства по делу. Названные формы отличаются по основаниям, срокам остановки и последствиям.

Перерыв судебного заседания. Он объявляется для отдыха на ночное, обеденное время, выходные и праздничные дни. При объявлении перерыва суд оговаривает, когда будет продолжено слушание дела. После перерыва слушание дела продолжается дальше. Во время перерыва судьи не вправе рассматривать другие дела, что соответствует принципу непрерывности судебного разбирательства.

Отложение разбирательства дела. Гражданский процессуальный кодекс РФ не дает полный перечень оснований отложения разбирательства дела. Отложение разбирательства дела (ст. 169) допускается в случаях, предусмотренных названным Кодексом, а также в случае, если суд признает невозможным рассмотрение дела в этом судебном заседании вследствие неявки кого-либо из участников процесса, предъявления встречного иска, необходимости представления или истребования дополнительных доказательств, привлечения к участию в деле других лиц, совершения иных процессуальных действий. Суд может отложить разбирательство дела на срок, не превышающий 60 дней, по ходатайству обеих сторон в случае принятия ими решения о проведении процедуры медиации.

Законодательство может предусмотреть и иные случаи отложения разбирательства дела. Так, ст. 22 СК РФ предусматривает возможность отложения разбирательства по делу о расторжении брака для примирения супругов на срок до трех месяцев.

Об отложении разбирательства суд выносит определение и назначает новый день слушания, указывая также, какие действия необходимо совершить. День нового судебного заседания назначается с учетом времени, необходимого для вызова лиц, участвующих в деле, или истребования доказательств, о чем объявляется явившимся лицам под расписку. Неявившиеся лица и вновь привлекаемые к участию в процессе лица извещаются о времени и месте нового судебного заседания.

Новое разбирательство дела после его отложения начинается сначала. Однако если стороны не настаивают на повторении объяснений всех участников процесса, знакомы с материалами дела, в том числе с объяснениями участников процесса, данными ранее, состав суда не изменился, суд вправе предоставить участникам процесса подтвердить ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы.

Приостановление производства по делу. Приостановление производства по делу — это временная остановка процесса по основаниям, указанным в законе. При приостановлении производства по делу никакие действия по нему не могут производиться.

Гражданским процессуальным кодексом РФ установлены обязательные и факультативные основания для приостановления производства по делу. Основания приостановления производства по делу не подлежат расширительному толкованию.

Приостановление производства по делу может иметь место на любой стадии процесса (кроме возбуждения дела) и в любом виде производства. Определение о приостановлении производства по делу выносится судом в письменной форме. Производство по делу приостанавливается до устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление.

Обязательное приостановление производства по делу. Статья 215 ГПК РФ называет основания, при наличии которых суд обязан приостановить производство по делу:

1) смерть гражданина, являющегося стороной в деле или третьим лицом с самостоятельными требованиями, если спорное правоотношение допускает правопреемство. Необходима совокупность фактов: смерть гражданина; наличие статуса стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные

требования относительно предмета иска; допустимость правопреемства, связанного со смертью гражданина, по спорному правоотношению. При правопреемстве в силу уступки требований, перевода долга может быть применена ст. 169 ГПК РФ (отложение разбирательства дела). К смерти гражданина приравнивается объявление лица умершим. Если правопреемство невозможно в результате смерти гражданина, то производство по делу прекращается;

2) признание стороны недееспособной или отсутствие законного представителя у лица, признанного недееспособным. Недееспособным лицо может быть признано только в судебном порядке, в таком же порядке осуществляется ограничение в дееспособности.

Если еще не назначен законный представитель (опекун для недееспособного, попечитель для ограниченно дееспособного), производство по делу приостанавливается до назначения законного представителя. Если спор не имеет имущественного характера, то ограниченное в дееспособности лицо участвует в нем самостоятельно и основания для приостановления производства по делу отсутствуют.

Лицо, признанное недееспособным или ограниченное в дееспособности, должно занимать положение стороны в процессе;

3) участие ответчика в боевых действиях, выполнение задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьба истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов. Закон соединил несколько обстоятельств для обязательного приостановления производства по делу и предусмотрел различные требования для истца и ответчика. Для приостановления производства по делу необходимо наличие одного из обстоятельств: боевые действия, выполнение задач в условиях чрезвычайного или военного положения, в условиях военного конфликта. Для ответчика необходимо его участие в названных событиях, для истца, участвующего в них, достаточно просьбы о приостановлении производства по делу;

4) невозможность рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве. Например, суд, рас-

сматривающий гражданский иск, вытекающий из уголовного процесса, обязан приостановить производство по делу, так как невозможно разрешить дело до установления того, кто совершил деяние (до вынесения приговора и вступления его в законную силу);

5) обращение суда в Конституционный Суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ.

При неопределенности в вопросе о том, соответствует ли Конституции РФ примененный или подлежащий применению по конкретному делу закон, суд вправе обратиться в Конституционный Суд РФ с запросом о конституционности закона. В этом случае производство по делу приостанавливается до разрешения вопроса Конституционным Судом РФ.

Факультативные основания приостановления производства по делу. Вопрос о приостановлении производства по делу по факультативным основаниям отнесен на усмотрение суда. Он может ставиться по инициативе суда или по ходатайству лиц, участвующих в деле.

Статья 216 ГПК РФ содержит перечень оснований, при наличии которых суд вправе приостановить производство по делу:

1) нахождение стороны в лечебном учреждении. Это обстоятельство может явиться основанием и для отложения разбирательства дела, и для приостановления производства по делу в зависимости от продолжительности лечения, тяжести заболевания, невозможности вследствие этого для стороны явиться в суд. Длительное нахождение в лечебном учреждении — основание для приостановления производства по делу. Амбулаторное лечение не является основанием для приостановления производства по делу;

2) розыск ответчика. При неизвестности места пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, а также по требованиям о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья обязан вынести определение об объявлении розыска ответчика (ст. 120 ГПК РФ). В этом случае суд вправе приостановить производство по делу;

3) назначение судом экспертизы. В зависимости от продолжительности назначаемой экспертизы суд вправе либо приос-

тановить производство по делу, либо отложить разбирательство дела;

4) назначение органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;

5) направление судом судебного поручения в соответствии со ст. 62 ГПК РФ;

6) реорганизация юридического лица, которая может осуществляться в виде слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования. Для приостановления производства в суд должен быть представлен передаточный акт или разделительный баланс реорганизуемой организации, где должна содержаться информация о правопреемстве.

Производство по делу приостанавливается до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу (ст. 217 ГПК РФ).

На определение суда о приостановлении производства по делу может быть подана частная жалоба (ст. 218 ГПК РФ).

§ 6. Вынесение и объявление решения суда.

Окончание гражданского дела без вынесения решения

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

При принятии решения суд оценивает доказательства, определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, установлены и какие обстоятельства не установлены, каковы правоотношения сторон, какой закон должен быть применен по данному делу и подлежит ли иск удовлетворению (ст. 196 ГПК РФ).

В случае коллегиального рассмотрения дела решение выносится по большинству голосов. Председательствующий обладает правом одного голоса. Судья, не согласный с выносимым решением, вправе изложить свое особое мнение, но решение подписывается всеми судьями.

Судья, оставшийся при особом мнении по принятому решению, в срок не более чем пять дней со дня принятия решения судом вправе письменно изложить особое мнение. При изложении своего особого мнения судья не вправе указывать в нем сведения о суждениях, имевших место при обсуждении и принятии решения, о позиции отдельных судей, входивших в состав суда, или иным способом раскрывать тайну совещания судей. Особое мнение судьи приобщается к принятому решению (ч. 4 ст. 194 ГПК РФ).

Решение выносится сразу же после разбирательства дела и излагается в письменной форме.

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

Поскольку мировые судьи выносят немотивированные судебные постановления, мировой судья при объявлении резолютивной части решения суда разъясняет право лиц, участвующих в деле, их представителей подать заявление о составлении мотивированного решения суда. В случае подачи такого заявления мировой судья разъясняет, когда лица, участвующие в деле, их представители могут ознакомиться с мотивированным решением суда (ч. 3 ст. 193 ГПК РФ).

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

При наличии определенных в законе оснований возможно окончание гражданского дела без вынесения решения.

Выделяются две формы окончания гражданского дела без вынесения решения:

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

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

Прекращение производства по делу. Основания прекращения производства по делу (ст. 220 ГПК РФ) свидетельствуют об отсутствии у лица права на иск. Судья должен отказать в

принятии искового заявления и прекратить производство по делу:

1) если дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ (основания для отказа в принятии искового заявления). Однако на момент принятия заявления не всегда возможно установить, подлежит дело рассмотрению в суде или нет (например, дело неподведомственно суду);

2) имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон. В данном случае речь идет о тождестве иска, вследствие чего невозможно повторное рассмотрение дела. Если у судьи есть сомнения в тождестве иска на момент принятия искового заявления, то он принимает заявление и решает вопрос о тождестве иска в ходе судебного разбирательства, принимая соответствующее определение;

3) истец отказался от иска, и отказ принят судом;

4) стороны заключили мировое соглашение, и оно утверждено судом;

5) имеется ставшее обязательным для сторон принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

6) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

При наличии перечисленных исчерпывающих оснований суд выносит определение о прекращении производства по делу. Производство может быть прекращено не по всем, а лишь по части требований.

Процессуальные последствия прекращения производства по делу, т. е. вторичное обращение в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, не допускаются.

Оставление заявления без рассмотрения. Основания оставления заявления без рассмотрения предусмотрены ст. 222 ГПК РФ и могут быть подразделены на три группы:

1) несоблюдение истцом (заявителем) порядка предъявления заявления:

— истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора и возможность применения этого порядка не утрачена. В данном случае речь идет о досудебном рассмотрении споров, когда имеется возможность рассмотрения дела по правилам досудебной процедуры. Досудебная процедура рассмотрения дел, установленная трудовым, семейным и другим законодательством (например, ст. 391, 412 ТК РФ, ст. 67 СК РФ), может быть установлена в договорах;

— заявление подано недееспособным лицом. Суд оставляет заявление без рассмотрения, если на момент обращения в суд лицо было недееспособным либо ограничено дееспособным (если речь идет об имущественном споре). Данное обстоятельство должно было быть установлено в момент принятия заявления к производству и служит основанием возврата его заявителю. Однако если отсутствие дееспособности было выявлено позже, то суд оставляет заявление без рассмотрения;

— заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска. Данное обстоятельство также должно было быть установлено в момент принятия заявления и обуславливает возврат его заявителю. При обнаружении перечисленных фактов после возбуждения дела заявление подлежит оставлению без рассмотрения;

— в производстве этого или другого суда, арбитражного суда имеется возбужденное ранее дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. В силу п. 5 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ обнаружение данного факта на стадии принятия заявления должно влечь возвращение заявления. Обнаружение в производстве этого или иного суда тождественного иска после возбуждения дела ведет к оставлению заявления без рассмотрения;

2) неявка сторон:

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

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

3) наличие соглашения сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и возражения ответчика до начала рассмотрения дела по существу относительно рассмотрения и разрешения спора в суде.

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

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

Определение об оставлении заявления без рассмотрения может быть обжаловано в частном порядке.

§ 7. Протокол судебного заседания

В соответствии с требованиями ГПК РФ в ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении внесудебного заседания, каждого отдельного процессуального действия составляется протокол (ст. 228).

Протокол судебного заседания является одним из важнейших процессуальных документов, обладающих доказательственным значением. Стороны могут использовать протокол для обоснования апелляционных, кассационных жалоб и проч. Именно поэтому у лиц, участвующих в деле, есть право знакомиться с протоколом, ходатайствовать о занесении в протокол обстоятельств, которые они считают существенными для дела, подавать замечания на протокол.

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

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

В протоколе судебного заседания должны содержаться сведения, указанные в ч. 2 ст. 229 ГПК РФ (дата и место судебного заседания, наименование дела и т. д.). Перечень этих сведений не является исчерпывающим.

Согласно ст. 231 ГПК РФ лица, участвующие в деле, их представители вправе знакомиться с протоколом и в течение пяти дней со дня его подписания могут подавать письменные *замечания на протокол* с указанием допущенных в нем не-правильности и (или) неполноты. Замечания могут касаться всего протокола или его отдельных положений.

«Замечания на протокол рассматривает подписавший его судья — председательствующий в судебном заседании, который в случае согласия с замечаниями удостоверяет их правильность, а при несогласии с ними выносит мотивированное определение об их полном или частичном отклонении. Замечания приобщаются к делу во всяком случае» (ст. 232 ГПК РФ).

Глава 19

Постановления суда первой инстанции

§ 1. Понятие судебного решения

Суд общей юрисдикции является органом судебной власти, наделенным властными полномочиями по применению норм материального и процессуального права. Свои властные веления суд облакает в форму принимаемых им актов — решений и определений, а также постановлений президиума суда надзорной инстанции (ст. 13 ГПК РФ). Кроме того, суды первой инстанции вправе выносить судебные приказы (гл. 11 ГПК РФ).

Основное внимание в данной главе уделяется судебному решению как основному акту правосудия, выносимому судом любого уровня, рассмотревшим гражданское дело по первой инстанции. Определения выносятся судами первой инстанции главным образом по отдельным вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, и не разрешают дело по существу.

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

Главный признак судебного решения — разрешение им дела по существу. Содержание и значение судебного решения понимаются по-разному в научной литературе. Обобщая самые различные суждения по данному вопросу, можно сказать, что понятие судебного решения раскрывается в ряде его существенных признаков, взятых в совокупности.

Судебное решение — это:

- 1) акт органа судебной власти, занимающего самостоятельное место в системе государственных органов;
- 2) правоприменительный акт, содержащий одновременно приказ и подтверждение. Приказ в судебном решении прояв-

ляется во властном характере решения суда, а подтверждение — в том, что суд устраняет спор о праве, констатируя наличие материально-правовых отношений, субъективных прав и обязанностей.

Судебное решение как правоприменительный акт выступает в качестве акта индивидуального поднормативного регулирования. В этом смысле судебное решение, так же как и любой иной правоприменительный акт, выступает в качестве юридического факта материального и процессуального права, входя элемент в многочисленные фактические составы;

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

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

Значение судебного решения заключается в следующем. Во-первых, оно прекращает спор о праве ввиду его рассмотрения по существу и завершает судопроизводство по делу. Во-вторых, оно восстанавливает законность, нарушенную одной из сторон, упорядочивает и вносит стабильность в отношения гражданского оборота. В-третьих, оно осуществляет профилактические функции правосудия, имеет значение общей превенции гражданско-правовых деликтов. В-четвертых, судебные акты Верховного Суда РФ имеют значение судебного прецедента, ориентирующего правоприменительную, а в ряде случаев и нормотворческую практику.

§ 2. Требования, предъявляемые к судебному решению

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

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

суального права. В решении должны быть указаны нормы материального и процессуального права, которыми руководствовался суд при разрешении дела, что необходимо для контроля за деятельностью судов первой инстанции со стороны вышестоящих судов.

Законность с точки зрения соответствия судебного решения нормам процессуального права заключается в соблюдении регламента вынесения судебного решения и наличия необходимых реквизитов согласно ГПК РФ.

Вопрос о законности судебного решения с точки зрения соответствия нормам материального права в настоящее время более сложен и не столь однозначен, как прежде. В условиях усложнения системы современного российского законодательства, наличия множества коллизий, пересечения компетенции одних и тех же органов на одном и том же правовом поле выбор нормы материального права, подлежащей применению, весьма сложен.

Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ (ст. 15 Конституции РФ). Поэтому в обоснование судебного решения суд вправе сослаться и на конкретные положения Основного закона. Так, согласно ч. 2 ст. 120 суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение по закону.

В ч. 4 ст. 15 Конституции РФ указано, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются частью ее правовой системы, в связи с чем им принадлежит приоритет при применении.

В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

В ст. 11 ГПК РФ особо подчеркнуто положение о необходимости соблюдения в правоприменительной деятельности судов иерархии законодательства и правовых положений, имеющих наибольшую юридическую силу.

Обоснованность — это подкреплённость решения доказательствами. Решение является обоснованным, если в нем изложены все имеющие значение для дела обстоятельства, всесторонне и полно выясненные в судебном заседании, и приведены

доказательства в подтверждение выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

Обоснованность судебного решения заключается:

- 1) в правильном определении всех обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 2) доказанности этих обстоятельств;
- 3) соответствии выводов суда установленным обстоятельствам.

Можно выделить и другие требования к судебному решению: определенность, безусловность, полнота, процессуальная форма.

Определенность — это определенный и четкий ответ суда на спорное требование. Судебное решение не должно оставлять места для других споров.

Безусловность — это независимость решения вопроса о защите права или интереса от наступления какого-либо условия. Недопустимо вынесение решения, исполнение которого будет зависеть от наступления или ненаступления какого-либо действия или события. Например, нельзя вынести судебное решение о выселении только после предоставления другого жилого помещения. Исполнение такого решения будет поставлено в зависимость от условия предоставления жилого помещения ответчику, что недопустимо. В резолютивной части судебного решения сразу должно быть указано конкретное жилое помещение, в которое будет выселяться ответчик.

Недопустимо также вынесение альтернативных судебных решений, т. е. с альтернативным вариантом поведения истца в процессе его исполнения. Довольно часто нормы права содержат альтернативные элементы (гипотезу, диспозицию или санкцию), позволяющие выбрать несколько вариантов поведения. Например, ст. 503 ГК РФ содержит целый ряд альтернатив относительно прав покупателя розничной купли-продажи в случае продажи ему товара ненадлежащего качества. В таком случае истец должен определиться со своими требованиями, и в решении суда должна быть сформулирована вполне определенно одна из альтернатив.

Вместе с тем возможно вынесение факультативных решений, допускающих замену одного вида присуждения (способа исполнения) другим, если первый окажется невыполнимым. Согласно ст. 205 ГПК РФ при присуждении имущества в натуре суд указывает в решении стоимость имущества, ко-

торая должна быть взыскана с ответчика, если при исполнении решения присужденного имущества в наличии не окажется.

Следующее требование к судебному решению — *полнота*, т. е. должны быть даны ответы на все вопросы, в том числе точно определен размер присужденного. Решение должно быть вынесено по всем требованиям, заявленным истцом. Если ответчик заявлял встречный иск, предъявлялись требования третьих лиц, то суд должен постановить решение по каждому требованию.

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

1) с точки зрения соблюдения порядка вынесения судебного решения — в совещательной комнате решение принимается большинством голосов, тайна совещания судей и др.;

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

Согласно ст. 197 решение излагается в письменной форме и подписывается всеми судьями, участвовавшими в постановлении решения, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении. Исправления, внесенные в решение суда, должны быть удостоверены подписями судей.

В силу ст. 198 решение как документ суда состоит из четырех частей: вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

Вводная часть решения суда должна содержать следующие сведения: дата и место принятия решения суда; наименование суда, принявшего решение; состав суда; фамилия секретаря судебного заседания; стороны, другие лица, участвующие в деле, представители; предмет спора или заявленное требование.

Описательная часть решения суда должна содержать указание на требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвовавших в деле.

В *мотивировочной* части решения суда должны быть указаны обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; законы, которыми руководствовался суд. В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части реше-

ния суда может быть указано только на признание иска и принятие его судом. При отказе в иске в связи с признанием причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд неуважительными в мотивировочной части решения суда указывается только на установление судом данных обстоятельств. Значение мотивировочной части судебного решения заключается в ряде аспектов. Во-первых, из мотивировочной части видно, насколько обоснованно судебное решение, какими имеющимися в деле доказательствами подтверждены выводы суда. Суд не может просто констатировать наличие или отсутствие тех либо иных обстоятельств по делу, он должен сделать это, ссылаясь на материалы дела, исследованные в стадии судебного разбирательства. В этом и проявляется одно из существенных отличий правосудия от других форм юрисдикционной деятельности, связанное с необходимостью для суда мотивировать свое решение (в отличие от решений других органов гражданской юрисдикции). Во-вторых, выводы суда, изложенные им в мотивировочной части судебного решения, имеют преюдициальное значение и освобождаются от доказывания (ч. 2 ст. 209 ГПК РФ).

Для мировых судей сделаны исключения относительно необходимости составления мотивировочной части судебного решения. Согласно ст. 199 ГПК РФ мировой судья может не составлять мотивированное решение суда по рассмотренному им делу.

Мировой судья обязан составить мотивированное решение суда по рассмотренному им делу в случае поступления от лиц, участвующих в деле, их представителей заявления о составлении мотивированного решения суда, которое может быть подано:

1) в течение трех дней со дня объявления резолютивной части решения суда, если лица, участвующие в деле, их представители присутствовали в судебном заседании;

2) в течение 15 дней со дня объявления резолютивной части решения суда, если лица, участвующие в деле, их представители не присутствовали в судебном заседании.

В этом случае мировой судья составляет мотивированное решение суда в течение пяти дней со дня поступления от лиц, участвующих в деле, их представителей заявления о составлении мотивированного решения суда.

Резолютивная часть решения суда должна содержать выводы суда об удовлетворении иска либо об отказе в удовлетво-

рении иска полностью или в части, указание на распределение судебных расходов, срок и порядок обжалования решения суда. Резолютивная часть решения суда, принятого мировым судьей, также должна содержать указание на срок и порядок подачи заявления о составлении мотивированного решения суда.

Значение резолютивной части судебного решения определяется тем, что от правильности и точности ее формулировки зависит будущее исполнение судебного акта. Так, в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 13 Федерального закона «Об исполнительном производстве» одним из обязательных реквизитов исполнительного документа является резолютивная часть судебного акта. В отношении ряда решений судов общей юрисдикции в ГПК РФ специально оговаривается, что должно быть отражено в резолютивной части решения.

Согласно ст. 204, если суд устанавливает определенные порядок и срок исполнения решения суда, обращает решение суда к немедленному исполнению или принимает меры по обеспечению его исполнения, то на это указывается в резолютивной части решения суда.

При принятии решения суда, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, суд в том же решении может указать, что, если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока, истец вправе совершить эти действия за счет ответчика с взысканием с него необходимых расходов.

В случае если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает в решении срок, в течение которого оно должно быть исполнено. Решение суда, обязывающее организацию или коллегиальный орган совершить определенные действия (исполнить решение суда), не связанные с передачей имущества или денежных сумм, исполняется их руководителем в установленный срок. В случае неисполнения решения без уважительных причин суд, принявший решение, либо судебный пристав-исполнитель применяет в отношении руководителя организации или руководителя коллегиального органа меры, предусмотренные федеральным законом (ст. 206 ГПК РФ).

При принятии решения суда в пользу нескольких истцов суд указывает, в какой доле оно относится к каждому из них, или указывает, что право взыскания является солидарным.

При принятии решения суда против нескольких ответчиков суд указывает, в какой доле каждый из ответчиков должен исполнить решение суда, или указывает, что их ответственность является солидарной (ст. 207 ГПК РФ).

Во многих других случаях судебная практика выработала ряд правил, которым должна соответствовать резолютивная часть судебного решения. Так, резолютивная часть решения о выселении с предоставлением другого жилого помещения должна содержать указание на конкретный адрес, по которому подлежат выселению ответчики. При признании нормативного или иного правового акта противоречащим закону в резолютивной части судебного решения должно быть указание на название акта, орган, принявший его, и дату его принятия. По делам об установлении отцовства в резолютивной части должны содержаться сведения, которые необходимы для регистрации акта об установлении отцовства, т. е. данные об отце и о ребенке.

Решение суда должно быть вынесено немедленно после разбирательства дела. Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем пять дней со дня окончания разбирательства дела, но резолютивную часть решения суд должен объявить на том же судебном заседании, на котором закончилось разбирательство дела. Объявленная резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу (ст. 199 ГПК РФ).

§ 3. Исправление недостатков судебного решения. Индексация денежных сумм

По общему правилу суд, вынесший решение, не вправе изменить его содержание. Устранение ошибок в вынесенном и оглашенном судебном решении может производиться только вышестоящим судом. Право исправления собственных ошибок и пробелов, связанных с недостаточным исследованием материалов дела, у суда сохраняется до оглашения судебного решения. Согласно ч. 2 ст. 196 ГПК РФ суд, признав необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания рассмотрения дела по существу суд вновь заслушивает судебные прения.

Вместе с тем суд, вынесший решение, в соответствии с названным Кодексом вправе самостоятельно исправить его недостатки путем:

- 1) исправления описок и явных арифметических ошибок (ст. 200);
- 2) вынесения дополнительного решения (ст. 201);
- 3) разъяснения решения (ст. 202).

Исправление описок и явных арифметических ошибок суд производит по своей инициативе или инициативе лиц, участвующих в деле, на основании их заявлений. Данный вопрос разрешается в судебном заседании. Суд обязан предупредить лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания, но их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса о внесении исправлений.

Под *описками* обычно имеют в виду искажения в написании слов. Речь идет чаще всего об искажениях фамилии, имени, отчества либо наименований юридических лиц (например, участники процесса могут употреблять местные (бытовые) имена, которые были зафиксированы в судебном решении, в отличие от имени лица, указанного в паспорте).

Явные арифметические ошибки — это ошибки в сложении, вычитании, умножении и других арифметических действиях. Если ошибки содержатся не в арифметических расчетах, а в принципе определения денежной компенсации, то такие ошибки не могут быть исправлены определением суда, так как это означало бы изменение его решения. Например, суд рассмотрел дело о расторжении брака и разделе имущества между супругами и передал автомашину супругу, обязав уплатить другому супругу денежную компенсацию. Спустя некоторое время суд увеличил в порядке ст. 200 ГПК РФ размер такой компенсации. Однако подобное исправление не охватывается понятием исправления явной арифметической ошибки, так как речь идет о принципе определения денежной компенсации.

Определение суда по вопросу о внесении исправлений в судебное решение (как положительное, так и отрицательное) может быть обжаловано путем подачи частной жалобы.

Дополнительное решение является качественно другой формой исправления недостатков вынесенного судебного решения. Дополнительное решение может быть вынесено:

- 1) если по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было принято решение суда;

2) суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик;

3) судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Дополнительное решение может быть вынесено как по инициативе суда, так и на основании заявлений лиц, участвующих в деле. Причины для вынесения дополнительного решения могут быть самые разные. Например, при разделе имущества, состоящего из множества отдельных предметов, суд забыл указать, кому конкретно выделяются некоторые вещи. В деле о разделе строения суд мог не разрешить вопрос о взыскании судебных расходов за производство экспертизы.

Обязательными условиями для вынесения дополнительного решения являются следующие: суд в ходе разбирательства должен обязательно рассмотреть соответствующий вопрос, исследовать все фактические обстоятельства, доказательства. Фактические обстоятельства должны быть обязательно установлены в зале судебного заседания. Для разрешения вопроса о том, исследовались ли обстоятельства в судебном заседании, необходимо проверить соответствующий вопрос по протоколу, где фиксируются все совершенные процессуальные действия.

Если в протоколе нет данных о совершении соответствующих процессуальных действий, исследовании фактических данных, то соответственно нельзя вынести дополнительное решение. При рассмотрении вопроса о вынесении дополнительного решения нельзя исследовать новые доказательства, устанавливать такие факты, которые не были ранее установлены в ходе судебного разбирательства.

Суд не вправе под видом дополнительного решения изменить содержание решения либо разрешить новые вопросы, не исследованные в судебном заседании.

Вопрос о принятии дополнительного решения суда может быть поставлен до вступления в законную силу решения суда. Дополнительное решение принимается судом после рассмотрения указанного вопроса в судебном заседании и может быть обжаловано. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению вопроса о принятии дополнительного решения суда. На определение суда об отказе в принятии дополнительного решения суда может быть подана частная жалоба.

Разъяснение решения — еще одна форма исправления недостатков судебного решения. В случае неясности решения суд, которым разрешено дело, вправе по заявлению взыскателя, должника, а также судебного пристава-исполнителя (ст. 32 Федерального закона «Об исполнительном производстве») разъяснить решение, не изменяя его содержания. Чаще всего необходимость в разъяснении судебного решения возникает на стадии исполнительного производства и может быть вызвана различными причинами. Обычно речь идет о разъяснении резолютивной части судебного решения, когда неясность формулировок затрудняет его исполнение. Вполне возможно и уточнение мотивировочной части судебного решения для разъяснения установленных фактов, правоотношений, имеющих преюдициальное значение. Расплывчатые формулировки, противоречивые указания затрудняют реализацию судебного решения (таково, например, использование специальной юридической терминологии, редко употребляемых сокращений).

Вопрос о разъяснении судебного решения рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения данного вопроса. Само разъяснение решения состоит в указании на то, что конкретно имелось в виду при формулировании резолютивной части судебного решения. Излагая более полно и ясно те части судебного решения, уяснение которых вызывает трудности, суд не вправе изменять его содержание.

Разъяснение судебного решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено. На определение суда по вопросу о разъяснении решения может быть подана частная жалоба.

Таким образом, общее между всеми формами исправления недостатков судебного решения заключается в следующем:

- 1) это способы исправления недостатков уже вынесенного судебного решения;
- 2) исправление недостатков не может касаться существа судебного решения, фактических обстоятельств, ранее не исследованных в судебном заседании;
- 3) соответствующие ходатайства разрешаются судом с участием лиц, участвующих в деле;

4) судебные определения могут быть обжалованы отдельно от судебного решения.

Отличия проявляются: 1) в сроках (дополнительное решение может быть вынесено до вступления в законную силу решения суда, а разъяснение решения и исправление опечаток и явных арифметических ошибок — до его фактического исполнения, но в пределах сроков, установленных для принудительного исполнения судебного решения); 2) основаниях для совершения соответствующих процессуальных действий.

Индексация присужденных денежных сумм следующая. По заявлению взыскателя или должника суд, рассмотревший дело, может произвести индексацию взысканных судом денежных сумм на день исполнения решения суда. Необходимость индексации может быть обусловлена инфляцией и имеет целью обеспечить реальность возмещения убытков для потерпевшего лица.

Заявление об индексации рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению вопроса об индексации присужденных денежных сумм. На определение суда об индексации присужденных денежных сумм может быть подана частная жалоба (ст. 208 ГПК РФ).

§ 4. Законная сила судебного решения

Законная сила судебного решения — это его общеобязательность, основанная на силе государственной власти и нормах права, которые применил суд. Судебное решение действует с момента вступления в законную силу.

Определение законной силы судебного решения дано в ст. 13 и 209 ГПК РФ. Более точная формулировка дается в ч. 1 ст. 6 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации», согласно которой вступившие в законную силу постановления федеральных судов, мировых судей и судов субъектов РФ являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории РФ.

Момент вступления решения суда в законную силу определен в ст. 209 ГПК РФ: решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано. В случае подачи апелляционной жалобы решение суда вступает в законную силу после рассмотрения судом этой жалобы, если обжалуемое решение суда не отменено. Если определением суда апелляционной инстанции отменено или изменено решение суда первой инстанции и принято новое решение, оно вступает в законную силу немедленно.

Согласно ст. 321 ГПК РФ установлен месячный срок на подачу апелляционной жалобы или представления со дня принятия решения суда в окончательной форме, если иные сроки не установлены ГПК РФ.

По решению суда, еще не вступившему в законную силу, наступают следующие правовые последствия:

- 1) суд, принявший его, не вправе его отменить или изменить;
- 2) участники процесса вправе его обжаловать в апелляционном порядке;
- 3) в ряде случаев такое решение, не вступившее в законную силу, может быть исполнено.

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

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

2) *неопровержимость*. Решение не может быть обжаловано и пересмотрено в апелляционном порядке. Возможен его пересмотр только в особом порядке в рамках кассационного и надзорного производств;

3) *исключительность*. По вступлении решения в законную силу стороны и другие лица, участвовавшие в деле, а так-

же их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же исковые требования и на том же основании (тождество иска).

В случае если дело было начато прокурором, государственными органами, органами местного самоуправления и иными лицами в порядке ст. 45 и 46 ГПК РФ в защиту прав других лиц, вступившее в законную силу решение обязательно для лица, в интересах которого было начато дело и вопрос о правах и интересах которого был решен в суде. В случае если после вступления в законную силу решения суда, на основании которого с ответчика взыскиваются периодические платежи, изменяются обстоятельства, влияющие на определение размера платежей или их продолжительность, каждая сторона путем предъявления нового иска вправе требовать изменения размера и сроков платежей. В подобном случае по так называемым длящимся правоотношениям (фактам-состояниям) свойство исключительности по вынесенным судебным актам наступает только при совпадении всех элементов исков;

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

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

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

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

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

1) о взыскании алиментов;

2) выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;

3) восстановлении на работе;

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

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

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

На определение суда о немедленном исполнении решения может быть подана частная жалоба. Подача частной жалобы на определение о немедленном исполнении решения суда не приостанавливает исполнение (ст. 212 ГПК РФ).

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

§ 5. Определения суда первой инстанции

Постановление суда первой инстанции или судьи, которым дело не разрешается по существу, выносится в форме определения (ст. 224 ГПК РФ).

По форме определения подразделяются на выносимые в виде *отдельного документа* и *протокольные*. Наиболее важные определения (например, определения о прекращении производства по делу) выносятся в виде отдельного документа. В качестве отдельного документа выносятся и те определения, которые направляются затем для исполнения и совершения определенных действий другим органам и лицам (например, о назначении экспертизы, об обеспечении иска). Остальные определения, именуемые протокольными, заносятся в протокол, поскольку разрешают вопросы, возникающие по ходу судебного заседания, и исполняются немедленно (например, определение об отложении разбирательства дела).

По порядку вынесения определения подразделяются на *выносимые в совещательной комнате* и непосредственно *в зале судебного заседания*. Если определение постановляется судом в совещательной комнате, то применяется общий порядок ст. 15 ГПК РФ. При разрешении несложных вопросов суд может вынести определение после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату, и занести его в протокол судебного заседания. Все определения оглашаются немедленно после их вынесения.

В определении должны быть указаны:

- 1) дата и место вынесения определения;
- 2) наименование суда, вынесшего определение, состав суда и фамилия секретаря судебного заседания;
- 3) лица, участвующие в деле, предмет спора или заявленное требование;
- 4) вопрос, о котором выносится определение;
- 5) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылка на законы, которыми суд руководствовался;
- 6) судебное постановление;
- 7) порядок и срок обжалования определения суда, если оно подлежит обжалованию.

Определение, которое выносится судом без удаления в совещательную комнату, должно содержать сведения, указанные выше в п. 4—6 (ст. 225 ГПК РФ).

При выявлении случаев нарушения законности суд вправе вынести частное определение (ст. 226 ГПК РФ) и направить его в соответствующие организации или соответствующим должностным лицам, которые обязаны в течение месяца сооб-

щить о принятых ими мерах. В случае несообщения о принятых мерах виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 1 тыс. руб. Наложение штрафа не освобождает соответствующих должностных лиц от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению суда. В случае если при рассмотрении дела суд обнаружит в действиях стороны, других участников процесса, должностного или иного лица признаки преступления, суд сообщает об этом в органы дознания или предварительного следствия.

Глава 20

Заочное производство

§ 1. Понятие заочного производства

Одной из важных задач, которая решается в ходе судебной реформы, является повышение эффективности правосудия, поиск путей его рационализации и оптимизации. В условиях увеличения нагрузки на судебную систему резко обозначилась проблема соблюдения сроков судебного разбирательства, когда по самым различным причинам, в том числе и в связи с неявкой в судебное заседание ответчика, рассмотрение гражданских дел затягивалось.

С этой целью в 1995 г. был введен институт заочного производства. Заочное производство представляет собой систему правил, применяемых при рассмотрении дел в суде первой инстанции, определяющих порядок рассмотрения гражданских дел в случае неявки ответчика в судебное заседание без уважительных причин. Заочное производство осуществляется практически по тем же правилам, что и исковое производство. Единственным исключением из общего правового регламента является неучастие в судебном заседании как самого ответчика, так и его представителей. Поэтому в заочном производстве имеются некоторые особенности в процессе доказывания, содержании судебного решения, а также в порядке обжалования.

Условия рассмотрения дела в порядке заочного производства (ст. 233 ГПК РФ):

1) неявка в судебное заседание ответчика. Если в деле участвуют несколько ответчиков, то вынесение заочного решения допускается при неявке в судебное заседание всех неявившихся ответчиков;

2) надлежащее извещение ответчика о времени и месте судебного заседания, о чем должны иметься доказательства в деле;

3) несообщение ответчиком об уважительных причинах неявки и отсутствие его просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие;

4) отсутствие возражений истца против вынесения заочного решения. Если явившийся в судебное заседание истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства в отсутствие ответчика, суд откладывает разбирательство дела и направляет неявившемуся ответчику повторное извещение о времени и месте нового судебного заседания.

О рассмотрении дела в порядке заочного производства суд выносит определение.

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

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

§ 2. Заочное решение суда

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

В законную силу заочное решение вступает по общим правилам: по истечении срока на апелляционное обжалование. Вместе с тем в связи с возможностью подачи ответчиком заявления об отмене заочного решения в течение семи дней со дня вручения ему копии этого решения сроки на апелляционное

обжалование (один месяц) исчисляются по окончании срока на подачу ответчиком заявления об отмене заочного решения. Если такое заявление ответчиком было подано, то заочное решение вступает в законную силу по истечении месяца после вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления (ст. 237 ГПК РФ).

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

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

Заявление об отмене заочного решения суда подписывается ответчиком или при наличии полномочия его представителем и представляется в суд с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле. Данное заявление государственной пошлиной не облагается (ст. 238 ГПК РФ).

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

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

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

Основания для отмены заочного решения. Заочное решение суда подлежит отмене, если суд установит, что неявка ответчика в судебное заседание была вызвана уважительными

причинами, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, и при этом ответчик ссылается на обстоятельства и представляет доказательства, которые могут повлиять на содержание решения суда (ст. 242 ГПК РФ).

При отмене заочного решения суд возобновляет рассмотрение дела по существу. В случае неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, принятое при новом рассмотрении дела решение суда не будет заочным. Ответчик не вправе повторно подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного производства.

Глава 21

Особое производство

§ 1. Понятие особого производства

Особое производство является одним из видов гражданского судопроизводства.

Для особого производства характерны:

1) отсутствие материально-правового спора. Наличие спора о факте, о правовом состоянии.

Если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет соответствующим лицам право предъявить иск в общем порядке (ч. 3 ст. 263 ГПК РФ). Невозможность рассмотрения в порядке особого производства исковых требований обусловлена отсутствием исковых институтов: признания и отказа от иска, мирового соглашения, обеспечения иска, встречного иска и проч.;

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

3) отсутствие сторон, поскольку нет материально-правового спора. Лицо, возбуждающее дело, называется заявителем, к производству по делу привлекаются заинтересованные лица (финансовые органы, граждане и др.) (ч. 2 ст. 263 ГПК РФ);

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

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

6) особенности подсудности дел. Для каждой категории дел особого производства в законе оговаривается подсудность;

7) особенности рассмотрения и разрешения судом дел особого производства (гл. 27—38 ГПК РФ).

Особое производство — это вид гражданского судопроизводства, нацеленный на защиту прав путем установления юридических фактов, правового статуса граждан или имущества.

Виды дел особого производства (ст. 262 ГПК РФ) следующие:

- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- 2) об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 3) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- 4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- 5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);
- 6) о признании движимой вещи бесхозной и признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь;
- 7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- 8) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- 9) по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- 10) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Перечень дел особого производства не является исчерпывающим. Федеральными законами к рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены и другие дела. В частности, ГПК РФ предусматривает признание гражданина дееспособным.

§ 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение

Глава 28 ГПК РФ раскрывает содержание судебной деятельности по рассмотрению дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение.

В ст. 264 ГПК РФ приведен неисчерпывающий перечень юридических фактов, которые могут быть установлены в судебном порядке. В связи с этим важно определить черты юридических фактов, исходя из которых суд вправе принять дело к своему производству и решить его по существу.

Факты, устанавливаемые судом в порядке особого производства, имеют характерные особенности:

1) они порождают юридические последствия (возникновение, изменение, прекращение личных либо имущественных прав граждан или организаций);

2) их установление не связано с последующим разрешением спора о праве;

3) отсутствует другая возможность, кроме судебной, получить либо восстановить надлежащие документы, удостоверяющие юридический факт (например, факт регистрации брака);

4) законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок их установления.

Если факт, установить который просит заявитель, не имеет юридического значения, судья отказывает в принятии заявления.

В суде устанавливаются следующие факты (ч. 2 ст. 264 ГПК РФ):

1) родственные отношения. Это должны быть отношения, имеющие юридическое значение. В качестве юридических последствий установления факта родственных отношений могут выступать: наследование (оформление наследственных прав в нотариате); оформление права на пенсию по случаю смерти кормильца; нотариальное оформление договора дарения и др. Юридическая значимость устанавливаемого факта определяется материальным правом (жилищным, пенсионным, гражданским);

2) факт нахождения лица на иждивении. Этот факт имеет юридическое значение для получения наследства, назначения пенсии по случаю смерти кормильца, возмещения вреда. В общем порядке факт нахождения на иждивении умершего подтверждается справкой жилищно-эксплуатационной организации. Если такой справки нет и восстановить ее невозможно, факт нахождения на иждивении подлежит установлению в судебном порядке;

3) факт регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака и смерти. Обычный порядок

регистрации рождения, усыновления, брака, расторжения брака и смерти установлен через органы загса. В судебном порядке данные факты устанавливаются:

— если в органах загса не сохранилась соответствующая запись и в восстановлении такой записи отказано (это касается, например, церковных браков до 1917 г. и браков, заключенных во время оккупации);

— факт регистрации рождения, усыновления, брака, расторжения брака и смерти может быть восстановлен только на основании решения суда.

Если органы загса выдали справку об отсутствии записи в актовых книгах, то суд отказывает в принятии заявления об установлении факта регистрации актов гражданского состояния;

4) факт признания отцовства. Установление отцовства допускается как во внесудебном, так и в судебном порядке. При установлении отцовства в судебном порядке возможно в рамках рассмотрения искового производства установление и факта признания отцовства.

Однако на практике имеет место установление отцовства в порядке особого производства в случае смерти предполагаемого отца ребенка и при отсутствии спора между заинтересованными лицами об отцовстве. В случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с его матерью, суд в соответствии со ст. 50 СК РФ вправе установить факт признания им отцовства на основании всесторонне проверенных данных при условии, что не возникает спора о праве. В отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г. от лиц, не состоявших в браке между собой, суд вправе установить факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов»);

5) факт принадлежности правоустанавливающих документов. Необходимость в этом возникает из-за ошибки в имени, отчестве или фамилии гражданина в одном из правоустанавливающих документов. В результате эти сведения не соответствуют тому, что указано в паспорте или свидетельстве о рождении, и данная ошибка уже не может быть исправлена

органом, выдавшим документ (например, если в трудовой книжке допущена ошибка и человек продолжает работать на предприятии, где выдана трудовая книжка, то там и надо добиваться исправления ошибки).

При установлении перечисленных фактов следует учитывать, что устанавливается:

- принадлежность только правоустанавливающих, а не личных документов (военских документов, паспорта и свидетельств, выдаваемых загсом);

- принадлежность документа, а не факт тождества лица;

- факт принадлежности лицу трудовой книжки, диплома, аттестата, а не факт работы или окончания вуза.

В судебном порядке может быть установлен факт принадлежности дипломов об окончании вуза, страхового полиса, справок о ранении, нахождении в госпитале в связи с ранением и проч.

По делам об установлении факта принадлежности правоустанавливающего документа лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица по паспорту или свидетельству о рождении, суды требуют от заявителя представления доказательств того, что правоустанавливающий документ принадлежит ему и что организация, выдавшая его, не имеет возможности внести в него необходимые исправления;

б) факт владения и пользования недвижимым имуществом. В соответствии с действующим законодательством право собственности на недвижимое имущество подлежит государственной регистрации. Если соответствующий регистрирующий орган прав на недвижимое имущество не может выдать документ, то применяется судебный порядок. При установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом:

- устанавливается не право собственности, а факт владения и пользования недвижимым имуществом (ранее действовавший ГПК РСФСР имел в виду лишь строение, современное законодательство решило данный вопрос шире, отнеся к ведению суда установление факта владения и пользования недвижимым имуществом);

- должен отсутствовать спор о праве собственности на недвижимое имущество;

- у заявителя документ о владении или пользовании недвижимым имуществом утерян.

При получении отказа в выдаче надлежащего документа или невозможности его восстановления факт устанавливается судом;

7) факт несчастного случая как основание для назначения пенсии по инвалидности вследствие трудового увечья, назначения пенсии по случаю смерти кормильца;

8) факт смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов загса в регистрации смерти. Факт смерти устанавливается в суде только при отсутствии документов о регистрации смерти в загсе и невозможности его получения вследствие отказа органов загса в регистрации смерти;

9) факт принятия наследства и место открытия наследства. Принятие наследства осуществляется путем фактического вступления во владение наследуемым имуществом или подачи нотариальному органу заявления о принятии наследства;

10) другие факты, имеющие юридическое значение, если законодательством не предусмотрен иной порядок их установления. Верховный Суд РФ разъяснил, что если, например, заявителем был утрачен правоустанавливающий документ о принадлежности ему недвижимого имущества на праве собственности, то суд вправе установить факт владения и пользования данным имуществом на праве собственности в целях регистрации при условии, что такой документ не может быть восстановлен в ином порядке и отсутствует спор о праве. Согласно п. 3 ст. 148 ГК РФ восстановление прав по утраченной именной документарной ценной бумаге производится судом в порядке особого производства по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, в соответствии с процессуальным законодательством по заявлению лица, утратившего такую ценную бумагу, а в случаях, предусмотренных законом, также иных лиц.

В то же время не может быть установлен в судебном порядке, например, факт приобретения гражданства РФ гражданином другого государства, так как прием в гражданство РФ производится в порядке, определенном Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации», который установление в судебном порядке состояния в гражданстве РФ не предусматривает.

Процессуальные особенности рассмотрения дел следующие:

1) заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, может быть подано в суд непосредственно заинтересованными лицами, а также в определенных случаях иными лицами, наделенными правом защищать интересы других лиц. Например, заявление об установлении факта признания отцовства могут подавать мать ребенка, сам ребенок (при достижении определенного возраста), опекун или попечитель ребенка, лицо, на иждивении которого находится ребенок (ст. 49 СК РФ);

2) территориальная подсудность — место жительства заявителя. Единственное исключение из общего правила — заявление об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества;

3) в заявлении об установлении факта, имеющего юридическое значение, должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо установить данный факт, а также должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов или невозможность восстановления утраченных документов (ст. 267 ГПК РФ);

4) в предмет доказывания обязательно входит установление не только самого факта, имеющего юридическое значение, но и цели, для которой заявитель просит установить этот факт;

5) решение суда по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим факт, имеющий юридическое значение, а в отношении факта, подлежащего регистрации, служит основанием для такой регистрации, но не заменяет собой документы, выдаваемые органами, осуществляющими регистрацию (ст. 268 ГПК РФ).

§ 3. Усыновление (удочерение) ребенка

Действует судебный порядок усыновления (удочерения), что призвано усилить гарантии защиты прав и интересов усыновленных (удочеренных) детей. Рассмотрение дел об усыновлении (удочерении) детей осуществляется по правилам особо-

го производства (гл. 29 ГПК РФ). Ответы на многие вопросы по данной категории дел содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей».

Гражданский процессуальный кодекс РФ устанавливает разную родовую подсудность для дел об усыновлении (удочерении) в зависимости от субъектного состава лиц, обращающихся в суд. Если заявление об усыновлении или удочерении подается гражданами РФ, желающими усыновить ребенка, то оно подсудно районному суду по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка. Граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории РФ, иностранные граждане или лица без гражданства, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РФ, подают заявление об усыновлении соответственно в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка (ст. 269 ГПК РФ).

Статья 270 ГПК РФ устанавливает требования, предъявляемые к заявлению об установлении усыновления (удочерения), которые тесно взаимосвязаны с особенностями рассмотрения данной категории дел в суде. В заявлении должны быть указаны:

1) фамилия, имя, отчество усыновителей, место их жительства. Важно указание на место жительства, так как в зависимости от субъектного состава заявителей определяется не только подсудность дела, но и то, какие документы должны быть приложены;

2) фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях, наличии у него братьев и сестер. Если усыновляемый ребенок достиг возраста 10 лет, то его согласие на усыновление является обязательным условием. Если у усыновляемого ребенка есть братья и сестры, оставшиеся без попечения, а вопрос об их усыновлении не ставился заявителем или их усыновляют иные лица, суд проверяет, соответствует ли это интересам детей.

Если у усыновляемого ребенка есть родители, то должно быть испрашено их согласие на усыновление. Если дети нахо-

дятся под опекой (попечительством) в воспитательных, лечебных и иных учреждениях, необходимо получить согласие названных учреждений и согласие родителей на усыновление;

3) обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства;

4) просьба об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до одного года), места рождения усыновляемого ребенка, о записи усыновителей в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителей, если усыновитель желает внести изменения в актовую запись о рождении ребенка.

Гражданский процессуальный кодекс РФ также подробно перечисляет документы, которые должны быть приложены к заявлению (ст. 271). Специфика дел данной категории, а также необходимость защиты интересов детей предопределили строгие требования как к содержанию заявления, так и к перечню прилагаемых документов. В число документов, прилагаемых к заявлению об установлении усыновления, включено медицинское заключение о состоянии здоровья усыновителя, так как наличие определенного заболевания у усыновителя может помешать ему осуществлять родительские права. К заявлению также должен быть приложен документ о прохождении в установленном порядке подготовки лиц, желающих принять на воспитание в свою семью ребенка, оставшегося без попечения родителей, за исключением случаев подачи заявления об усыновлении ребенка отчимом или мачехой, близкими родственниками ребенка, лицами, которые являются или являлись усыновителями и в отношении которых усыновление не было отменено, и лицами, которые являются или являлись опекунами, попечителями детей и которые не были отстранены от исполнения возложенных на них обязанностей. При рассмотрении заявления суд должен убедиться в отсутствии оснований, исключающих возможность усыновления ребенка данным лицом (ст. 127 СК РФ).

Под интересами ребенка, которые должны быть соблюдены при усыновлении, понимается обеспечение условий, необходимых для его полноценного физического, психического и нравственного развития. По этой причине к заявлению следу-

ет приложить справку с места работы о занимаемой должности и заработной плате либо копию декларации о доходах или иной документ о доходах; документ, подтверждающий право пользования жилым помещением или право собственности на жилое помещение, и т. д.

К заявлению граждан РФ, постоянно проживающих за пределами территории РФ, иностранных граждан или лиц без гражданства об усыновлении ребенка, являющегося гражданином РФ, кроме того, прилагаются заключение компетентного органа государства, гражданами которого являются усыновители (при усыновлении ребенка лицами без гражданства — государства, в котором эти лица имеют постоянное место жительства), об условиях их жизни и о возможности быть усыновителями, разрешение компетентного органа соответствующего государства на въезд усыновляемого ребенка в это государство и его постоянное жительство на территории данного государства (ч. 2 ст. 271 ГПК РФ).

При принятии заявления об усыновлении судья проверяет соответствие заявления требованиям ст. 131, 270, 271 ГПК РФ.

В ГПК РФ установлены следующие процессуальные особенности рассмотрения дел:

1) судья при подготовке дела к судебному разбирательству обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка представить в суд письменное заключение об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка. К заключению должны быть приложены такие документы, как акт обследования условий жизни усыновителей, медицинское заключение о состоянии их здоровья и др. (ч. 1, 2 ст. 272). Суд при исследовании представленных органом опеки и попечительства документов должен проверить, выданы ли они компетентными органами (лицами) и заверены ли они соответствующими подписями и печатями;

2) рассмотрение дела осуществляется в закрытом судебном заседании в силу неразглашения тайны усыновления (удочерения);

3) в рассмотрении дела обязательно участвуют усыновители (усыновитель), представитель органа опеки и попечительства, прокурор, усыновляемый ребенок, достигший возраста 14 лет, а в необходимых случаях — родители, другие заинте-

ресованные лица и сам ребенок в возрасте от 10 до 14 лет (ст. 273);

4) при решении вопроса о допустимости усыновления суд проверяет и принимает во внимание нравственные и иные личные качества усыновителя;

5) согласие ребенка, достигшего возраста 10 лет, на усыновление является обязательным условием. Это согласие выражается органом опеки и попечительства и оформляется в письменной форме либо отражается в заключении об обоснованности и соответствии усыновления интересам ребенка;

6) если у усыновляемого есть братья и сестры, оставшиеся без попечения, суд проверяет, соответствует ли усыновление лишь одного из них интересам детей. Усыновление одного из братьев (сестер) может не нарушать интересы детей, если они не осведомлены о своем родстве, совместное проживание невозможно по состоянию здоровья и проч.;

7) рассмотрение и разрешение дел об отмене усыновления осуществляются по правилам искового производства (ст. 275).

На основе рассмотрения дела суд выносит решение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части удовлетворения просьбы усыновителей (усыновителя) о записи их в качестве родителей (родителя) ребенка в актовой записи о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка (ч. 1 ст. 274 ГПК РФ).

Взаимные права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка устанавливаются со дня вступления решения в законную силу. Копия решения суда, которым установлено усыновление (удочерение) ребенка, направляется судом в течение трех дней со дня вступления решения суда в законную силу в орган загса по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка (ч. 3 ст. 274 ГПК РФ).

Апелляционные жалоба, представление на решение суда об удовлетворении заявления об усыновлении (удочерении) ребенка могут быть поданы в течение 10 дней со дня принятия решения суда в окончательной форме.

§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим

Производство по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим имеет много общих черт в процедуре рассмотрения, но есть и суще-

ственные различия в основаниях признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления гражданина умершим, а также в правовых последствиях.

Для признания гражданина безвестно отсутствующим установлено такое материально-правовое основание, как отсутствие сведений о месте его пребывания в течение одного года в месте жительства (абз. 1 ст. 42 ГК РФ).

Течение срока, установленного для признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления умершим, начинается со дня получения последних сведений о нем. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — 1 января следующего года (абз. 2 ст. 42 ГК РФ).

Для объявления гражданина умершим определены следующие основания: в месте жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожаящих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий (п. 1, 2 ст. 45 ГК РФ).

Гражданский процессуальный кодекс РФ не указывает, кто может быть заявителем по данным делам. В соответствии со ст. 3, 4 с таким заявлением вправе обратиться любое заинтересованное лицо.

Заявление подается по месту жительства заявителя. Если заявителем выступает юридическое лицо (например, банк или иное кредитное учреждение), то заявление подается по месту его нахождения (ст. 276).

Заявление должно отвечать общим требованиям, установленным законом для искового заявления (ст. 131, 132), а также содержать сведения, указанные в ст. 277 ГПК РФ:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование заявителя, его место жительства или, если заявителем является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

3) наименование заинтересованных лиц;

4) обстоятельства, на которых заявитель основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

5) перечень прилагаемых к заявлению документов (в заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты заявителя, его представителя, заинтересованных сторон, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства заявителя);

6) цель признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим. Установление цели позволяет решить вопрос о необходимости установления правового положения гражданина, выявить заинтересованных лиц и т. д. Факты активной и пассивной легитимации — наличие правовой заинтересованности лица, подающего заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим, и наличие материально-правовых отношений между заявителем и гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его безвестно отсутствующим или об объявлении умершим. Цель должна иметь правовой характер, т. е. иметь связь с правовыми последствиями признания лица безвестно отсутствующим: получение пенсии по случаю смерти кормильца и проч.;

7) обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина, либо обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий;

8) срок отсутствия гражданина: один год — для признания его безвестно отсутствующим, пять лет — для объявления его умершим, шесть месяцев — при наличии обстоятельств гибели от определенного несчастного случая (это могут быть и стихийные бедствия, аварии и проч.). Срок исчисляется с момента получения последних сведений об отсутствующем гражданине и до подачи заявления в суд. Для пропавших без вести в связи с военными действиями установлен двухгодичный срок со дня окончания военных действий;

9) об отсутствии в других органах (адресное бюро, работодатель, соседи, родственники и др.) информации о месте пребывания гражданина.

Процессуальные особенности рассмотрения дел следующие:

1) при подготовке дела к судебному разбирательству судья выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине, запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел, воинские части об имеющихся о нем сведениях;

2) после принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим судья может предложить органу опеки и попечительства назначить доверительного управляющего имуществом такого гражданина;

3) дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим рассматриваются с участием прокурора;

4) решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для передачи его имущества лицу, с которым орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления этим имуществом при необходимости постоянного управления им;

5) решение суда, которым гражданин объявлен умершим, является основанием для внесения органом загса записи о смерти в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день предполагаемой смерти.

Правовые последствия объявления гражданина умершим соответствуют последствиям физической смерти.

Правовые последствия объявления гражданина безвестно отсутствующим предусмотрены различным законодательством. Так, по семейному праву супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, имеет право на расторжение брака через органы загса (ст. 19 СК РФ), ребенок безвестно отсут-

вующего может быть усыновлен без согласия последнего (ст. 130 СК РФ). Нетрудоспособный член семьи, состоявший на иждивении лица, признанного безвестно отсутствующим, имеет право на получение пенсии по случаю смерти кормильца и т. д.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее вынесенное решение. Новое решение суда является соответственно основанием для отмены управления имуществом гражданина и для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния (ст. 280 ГПК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 46 ГК РФ независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к нему после объявления гражданина умершим. Однако деньги, а также ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя (п. 3 ст. 302 ГК РФ).

Если имущество гражданина, объявленного умершим, перешло к другому лицу на основе возмездных сделок, то имущество возвращается, если доказано, что, приобретая имущество, это лицо знало, что объявленный умершим гражданин жив. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

**§ 5. Ограничение дееспособности гражданина,
признание гражданина недееспособным,
ограничение или лишение несовершеннолетнего
в возрасте от 14 до 18 лет права
самостоятельно распоряжаться своими доходами**

Перечисленные в названии параграфа категории дел имеют общую цель — ограничение дееспособности гражданина по различным основаниям в той или иной степени на будущее время для защиты его собственных интересов.

По общему правилу полную дееспособность граждане приобретают с 18 лет. Российское законодательство предусматривает несколько исключительных случаев, когда полная дееспособность возникает ранее (вступление в брак и эмансипация).

Гражданский кодекс РФ предусматривает пять случаев ограничения лиц в дееспособности:

1) признание гражданина недееспособным вследствие психического расстройства и неспособности понимать значение своих действий или руководить ими;

2) признание гражданина ограниченно дееспособным, если он вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит семью в тяжелое материальное положение;

3) признание гражданина ограниченно дееспособным вследствие психического расстройства. Если он может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц;

4) признание гражданина ограниченно дееспособным при развитии способности гражданина, который был признан недееспособным, понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц;

5) ограничение или лишение дееспособности несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет, который явно неразумно распоряжается своим заработком, стипендией или иными доходами.

Основания признания гражданина недееспособным предусмотрены в ст. 29 ГК РФ: гражданин в силу психического расстройства (медицинский критерий) не может понимать значение своих действий или руководить ими (юридический критерий). Для признания гражданина недееспособным необходимо наличие в совокупности медицинского и юридического критерия. Признание гражданина недееспособным может быть осуществлено лишь по решению суда. Признание гражданина недееспособным допускается с 14-летнего возраста. В соответствии с разъяснениями Верховного Суда РФ несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, страдающий психическим расстройством, может быть признан судом недееспособным в том объеме дееспособности, которым он наделен в соответствии со ст. 26 ГК РФ.

Основания признания гражданина ограниченно дееспособным предусмотрены в ст. 30 ГК РФ: гражданин вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. При этом наличие заработка и иных доходов у других членов семьи не является

основанием к отказу в удовлетворении заявления о признании гражданина ограниченно дееспособным. Для признания гражданина таковым необходимо наличие двух факторов: пристрастие к азартным играм, злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелое материальное положение семьи данного лица.

Ограничение в дееспособности осуществляется только по судебному решению и возможно с 18 лет, так как до достижения этого возраста дееспособность и так ограничена по закону.

От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун, учитывая мнение такого гражданина, а при невозможности установления его мнения — с учетом информации о его предпочтениях, полученной от родителей такого гражданина, его прежних опекунов, иных лиц, оказывавших такому гражданину услуги и добросовестно исполнявших свои обязанности.

Гражданин, ограниченный в дееспособности вследствие психического расстройства, но при условии, что он может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц, может совершать сделки, за исключением сделок, предусмотренных подп. 1 и 4 п. 2 ст. 26 ГК РФ, с письменного согласия попечителя. Сделка, совершенная таким гражданином, действительна также при ее последующем письменном одобрении его попечителем. Сделки, предусмотренные подп. 1 и 4 п. 2 ст. 26 ГК РФ, такой гражданин вправе совершать самостоятельно.

Основания ограничения (лишения) дееспособности несовершеннолетнего от 14 до 18 лет предусмотрены п. 4 ст. 26 ГК РФ. По ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства суд может ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме.

Процессуальные особенности рассмотрения дел следующие:

1) по общему правилу заявление об ограничении (лишении) дееспособности подается в суд по месту жительства данного гражданина. Если гражданин, в отношении которого

возбуждается дело, помещен в психиатрическое или психоневрологическое учреждение, заявление подается в суд по месту нахождения этого учреждения (ч. 4 ст. 281 ГПК РФ);

2) заявление должно соответствовать требованиям, установленным законом для искового заявления (ст. 131, 132 ГПК РФ). Субъекты, имеющие право подачи заявления, перечислены в ст. 281 ГПК РФ исходя из предмета и основания требований. Кодекс также устанавливает дополнительные требования к заявлениям по данной категории дел. Эти требования соответствуют предмету доказывания по делу, т. е. от заявителя требуется указать обстоятельства, свидетельствующие о том, что есть основания для ограничения дееспособности или признания лица недееспособным.

Так, в *заявлении об ограничении дееспособности гражданина* должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие:

— о пристрастии к азартным играм, злоупотреблении спиртными напитками или наркотическими средствами. Злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами, дающим основание для ограничения дееспособности гражданина, является чрезмерное или систематическое их употребление. При этом ГК РФ не ставит возможность ограничения дееспособности в зависимость от признания лица хроническим алкоголиком или наркоманом;

— наличию семьи у гражданина, в отношении которого ставится вопрос об ограничении дееспособности;

— тяжелом материальном положении в семье лица, которого ограничили в дееспособности;

— причинной связи между злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелым материальным положением семьи;

— совокупном доходе семьи, включая доходы самого гражданина, в отношении которого возбуждено дело об ограничении в дееспособности. Наличие у других членов семьи заработка или иных доходов само по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя, если семья не получает от лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично;

— других обстоятельствах.

В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие:

- о наличии психического расстройства;**
- фактах, подтверждающих, что гражданин не может понимать значения своих действий или руководить ими;**
- причинной связи между психическим расстройством и тем, что гражданин не понимает значения своих действий или не может ими руководить;**
- достижении установленного законом возраста гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его недееспособным;**
- других обстоятельствах. К таким обстоятельствам можно отнести факт принадлежности к членам семьи лица, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным. Под членами семьи понимаются родители, совершеннолетние дети, супруг. Эти лица необязательно должны проживать совместно с гражданином и вести с ним совместное хозяйство. Новый ГПК РФ расширил круг лиц, наделенных правом подачи заявления о признании гражданина недееспособным, за счет включения в него близких родственников (братьев и сестер).**

В гражданском процессе действует презумпция дееспособности лица: лицо дееспособно, пока иное не установлено решением суда, вступившим в законную силу. В силу этого на заявителе лежит обязанность доказать наличие обстоятельств, свидетельствующих о недееспособности соответствующего гражданина. Другие заинтересованные лица (например, члены семьи), возражающие против заявленного требования, вправе приводить доказательства отсутствия оснований для признания лица недееспособным.

В заявлении об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие:

- о наличии у несовершеннолетнего заработка, стипендии или иных доходов;**
- возрасте несовершеннолетнего (от 14 до 18 лет);**
- явно неразумном распоряжении своим заработком, стипендией или иными доходами. Гражданский процессуальный кодекс РФ (ч. 3 ст. 282) использует оценочную категорию —**

«явно неразумное распоряжение доходами», под чем может пониматься трата денег на спиртные напитки, наркотические средства, азартные игры, передача денежных средств в долг и проч.;

3) судья в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. При явном уклонении гражданина, в отношении которого возбуждено дело, от прохождения экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу (ст. 283 ГПК РФ).

Гражданское процессуальное законодательство не предусматривает проведение обязательной наркологической экспертизы по делам о признании гражданина ограниченно дееспособным. Вместе с тем судья с учетом мнения лиц, участвующих в деле, вправе назначить экспертизу при подготовке дела к судебному разбирательству во всех случаях, когда необходимость экспертного заключения явствует из обстоятельств дела и представленных доказательств. Для определения наличия или отсутствия пристрастия к азартным играм может быть также проведена экспертиза;

4) заявление об ограничении (лишении) дееспособности суд рассматривает с участием самого гражданина, заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства. Гражданин, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным, должен быть вызван в судебное заседание, если это возможно по состоянию здоровья гражданина (ч. 1 ст. 284 ГПК РФ);

5) заявитель освобождается от уплаты издержек, связанных с рассмотрением его заявления. Суд, установив, что лицо, подавшее заявление, действовало недобросовестно в целях заведомо необоснованного ограничения или лишения дееспособности гражданина, взыскивает с такого лица все издержки, связанные с рассмотрением дела (ч. 2 ст. 284 ГПК РФ);

6) решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности, является основанием для назначения ему попечителя органом опеки и попечительства. Решение суда, которым гражданин признан недееспособным, является основанием

для назначения ему опекуна органом опеки и попечительства (ст. 285 ГПК РФ).

Гражданин, признанный недееспособным, имеет право лично либо через выбранных им представителей обжаловать решение суда в апелляционном порядке, подать заявление о его пересмотре в соответствии с правилами гл. 42 названного Кодекса, а также обжаловать решение суда в кассационном и надзорном порядке, если суд первой инстанции не предоставил этому гражданину возможность изложить свою позицию лично либо через выбранных им представителей.

Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпадут, то суд на основании заявления самого гражданина, его представителя, члена его семьи, попечителя, органа опеки и попечительства, медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или стационарного учреждения социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, принимает решение об отмене ограничения гражданина в дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над ним попечительство.

При восстановлении у ранее признанного недееспособным лица способности понимать значение своих действий и руководить ими суд по заявлению такого гражданина или выбранных им представителей, опекуна, члена семьи, медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или стационарного учреждения социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, органа опеки и попечительства на основании соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы принимает решение о признании гражданина дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека.

Заявление о признании гражданина дееспособным рассматривается судом в порядке, установленном ст. 284 ГПК РФ (в порядке особого производства).

§ 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)

В силу ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попе-

чителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

Следовательно, дело об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным подведомственно суду при наличии следующих обстоятельств:

- несовершеннолетний достиг возраста 16 лет;
- он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью;
- отсутствует согласие родителей (родителя), усыновителей или попечителя объявить несовершеннолетнего полностью дееспособным (ч. 2 ст. 287 ГПК РФ).

Заявителем по данной категории дел может быть несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, а также его законный представитель. Подсудность дела — по месту жительства заявителя.

Заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным должно соответствовать требованиям, установленным законом для искового заявления (ст. 131, 132 ГПК РФ), а также содержать сведения о наличии трудового договора, по которому несовершеннолетний работает, о занятии предпринимательской деятельностью, об отсутствии согласия родителей, усыновителей или попечителя на эмансипацию несовершеннолетнего.

Процессуальные особенности рассмотрения дел согласно ГПК РФ следующие:

1) заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным рассматривается судом с участием заявителя, родителей (одного из родителей), усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора (ст. 288). Родители, усыновители или попечители привлекаются в качестве заинтересованных лиц;

2) суд, рассмотрев по существу заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, принимает решение, которым удовлетворяет или отклоняет просьбу заявителя;

3) при удовлетворении заявленной просьбы несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, объявляется полностью дееспособным (эмансипированным) со дня вступления в законную силу решения суда об эмансипации (ст. 289).

§ 7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь

Согласно ст. 225 ГК РФ бесхозная вещь — это имущество, не имеющее собственника или собственник которого неизвестен либо от права собственности на которое собственник отказался.

В соответствии с ГПК РФ заявителями по делам о признании движимой вещи бесхозной могут быть лица, вступившие во владение ею (подсудность дела определяется местом жительства или местом нахождения заявителя), и финансовый орган, если вещь изъята федеральным органом исполнительной власти (подсудность определяется местом нахождения вещи) (ч. 1 ст. 290).

Если орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, обращается в суд с заявлением до истечения года со дня принятия вещи на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, судья отказывает в принятии заявления и суд прекращает производство по делу (ч. 2 ст. 290 ГПК РФ).

В заявлении о признании движимой вещи бесхозной должно быть указано, какая вещь подлежит признанию бесхозной, должны быть описаны ее основные признаки, приведены доказательства, свидетельствующие об отказе собственника от права собственности на нее, а также приведены доказательства, свидетельствующие о вступлении заявителя во владение вещью (ч. 1 ст. 291 ГПК РФ).

В заявлении органа, уполномоченного управлять муниципальным имуществом, о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь должно быть указано, кем, когда недвижимая вещь поставлена на учет, а также должны быть приведены доказательства, свидетельствующие об отсутствии собственника (ч. 2 ст. 291 ГПК РФ).

Процессуальные особенности рассмотрения дел согласно ГПК РФ следующие:

1) судья при подготовке дела к судебному разбирательству выявляет лиц, которые могут дать сведения о принадлежности имущества (собственники имущества, фактические владельцы и проч.);

2) заявление о признании вещи бесхозной или о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь рассматривается судом с участием заинтересованных лиц (ч. 2 ст. 292);

3) суд, признав, что собственник отказался от права собственности на движимую вещь, принимает решение о признании движимой вещи бесхозной и передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею. Суд, признав, что недвижимая вещь не имеет собственника или собственник вещи неизвестен и она принята на учет в установленном порядке, принимает решение о признании права муниципальной собственности на эту вещь либо собственности городов федерального значения (ст. 293).

§ 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызовное производство)

Статья 148 ГК РФ регулирует восстановление прав по документарной ценной бумаге. При этом следует обратить внимание на то, что современная редакция ст. 148 ГК РФ кардинально изменилась. В частности, предусмотрены разные способы восстановления прав по трем видам документарных бумаг: предъявительских, ордерных и именных.

Согласно п. 1 ст. 148 ГК РФ восстановление прав по утраченной ценной бумаге на предъявителя производится судом в порядке вызовного производства в соответствии с процессуальным законодательством по заявлению лица, утратившего ценную бумагу, о признании ее недействительной и восстановлении прав по ценной бумаге. В данном случае применяется порядок, установленный ГПК РФ.

Иной порядок установлен для восстановления прав на утраченную ордерную ценную бумагу. Этот порядок совершенно отличен от ранее существовавшего, когда восстановление прав на ордерные ценные бумаги и на бумаги на предъявителя осуществлялось в едином порядке посредством вызовного производства. В настоящее время согласно п. 2 ст. 148 ГК РФ

лицо, утратившее ордерную ценную бумагу, вправе заявить в письменной форме об этом всем обязанным по ней лицам с указанием причин утраты.

Обязанное лицо, получившее заявление лица, утратившего ордерную ценную бумагу, в случае предъявления ее иным лицом должно приостановить исполнение предъявителю ценной бумаги и сообщить ему о притязаниях заявителя, а также сообщить заявителю о лице, предъявившем ценную бумагу. Если в течение трех месяцев со дня заявления лица об утрате ордерной ценной бумаги лицо, утратившее ценную бумагу, не обратилось в суд с соответствующим требованием к предъявителю ценной бумаги, обязанное лицо должно произвести исполнение предъявителю ценной бумаги. Если спор между лицом, утратившим ценную бумагу, и лицом, предъявившим ценную бумагу, разрешен судом, исполнение производится лицу, в пользу которого принято судебное решение.

При отсутствии спора о праве на ордерную ценную бумагу лицо, утратившее ее, вправе потребовать в судебном порядке исполнения от обязанного лица (п. 2 ст. 148 ГК РФ).

Восстановление прав по утраченной именной документарной ценной бумаге производится судом в порядке особого производства по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, в соответствии с процессуальным законодательством по заявлению лица, утратившего такую ценную бумагу, а в случаях, предусмотренных законом, также иных лиц (п. 3 ст. 148 ГК РФ). Следовательно, в этом случае применяется процедура, предусмотренная гл. 28 ГПК РФ (см. § 2 настоящей главы).

В связи с этим де-факто утратило силу название гл. 34 ГПК РФ — «Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)», поскольку вызывное производство подлежит применению только для восстановления прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя.

Статьей 148 ГК РФ также регулируется порядок действий при утрате учетных записей о владельцах именных документарных ценных бумаг. Лицо, ведущее учет, обязано незамедлительно опубликовать информацию об этом в средствах массовой информации, в которых подлежат опубликованию сведения о банкротстве, и предложить лицам, которые были указаны в качестве правообладателей в учетных записях, представить именные ценные бумаги в срок, который указан

при опубликовании информации и который не может быть менее трех месяцев с момента ее опубликования. Учетные записи о владельцах именных документарных ценных бумаг должны быть восстановлены лицом, ведущим такой учет, в течение месяца со дня окончания срока представления ценных бумаг их владельцами. При уклонении лица, ведущего учет, от восстановления учетных записей они подлежат восстановлению судом по иску заинтересованного лица в порядке, установленном процессуальным законодательством (п. 4 ст. 148 ГК РФ).

Итак, вызывное производство применяется исключительно к восстановлению прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя.

Под утратой ценной бумаги понимается полное ее отсутствие (хищение, утеря, уничтожение и проч.) или утрата документом качества платежности.

Лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя, вправе подать заявление о признании утраченной ценной бумаги на предъявителя недействительной и о восстановлении прав по утраченному документу.

Подсудность данной категории дел определена ч. 3 ст. 294 ГПК РФ. Заявление о признании недействительными утраченных ценных бумаг и о восстановлении прав по ним подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ, по которому должно быть произведено исполнение.

В заявлении о признании недействительными утраченных ценных бумаг и о восстановлении прав по ним должны быть указаны: 1) признаки утраченного документа; 2) наименование лица, выдавшего его; 3) обстоятельства, при которых произошла утрата документа; 4) просьба заявителя о запрещении лицу, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи (ст. 295 ГПК РФ).

Судья на стадии подготовки дела к слушанию выносит определение, которым:

1) запрещает выдавшему документ лицу производить по нему платежи или выдачи, направляет копию определения лицу, выдавшему документ, регистратору;

2) обязывает заявителя опубликовать в местном периодическом печатном издании сведения, которые должны содержать:

— наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа;

— наименование лица, подавшего заявление, и его место жительства или место нахождения;

- наименование и признаки документа;
- предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в течение трех месяцев со дня опубликования подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

На отказ в вынесении определения суда может быть подана частная жалоба (ст. 296 ГПК РФ).

Если держатель документа, об утрате которого помещена публикация, заявляет о своих правах, суд оставляет заявление, поданное лицом, утратившим документ, без рассмотрения и устанавливает срок, в течение которого лицу, выдавшему документ, запрещается производить по нему платежи и выдачи (но не свыше двух месяцев). Суд разъясняет заявителю право предъявить иск об истребовании этого доказательства в общем порядке, а держателю документа — его право взыскать с заявителя убытки, причиненные запретительными мерами (ч. 1, 2 ст. 298 ГПК РФ).

Если по истечении трех месяцев со дня публикации от держателя документа не поступило заявление, то суд рассматривает дело о признании утраченного документа недействительным. В случае удовлетворения просьбы заявителя суд принимает решение, которым признает утраченный документ недействительным и восстанавливает права по утраченной ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге. Это решение суда является основанием для выдачи заявителю нового документа взамен признанного недействительным (ст. 299, 300 ГПК РФ).

Держатель документа, не заявивший по каким-либо причинам своевременно о своих правах на этот документ, после вступления в законную силу решения суда о признании документа недействительным и о восстановлении прав по утраченной ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге может предъявить к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного документа, иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества (ст. 301 ГПК РФ).

§ 9. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния

Порядок внесения исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния регламентируется гл. 36 ГПК РФ и Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

Регистрация актов гражданского состояния (рождения, брака, развода, усыновления, смерти и т. д.) производится органами загса. При отсутствии спора записи, исправления и изменения в записи в книгах загса вносятся в административном порядке.

Отказ руководителя органа загса от внесения исправлений или изменений может быть обжалован в судебном порядке. Если существует спор о внесении исправлений, то дело рассматривается в исковом порядке. На основе принятого судебного решения орган загса вносит исправление или изменение в записи актов гражданского состояния.

В порядке особого производства заявление о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния рассматривается при наличии следующих обстоятельств:

1) наличие неправильности в записи актов гражданского состояния (ошибка органов загса, допущенная при регистрации факта, противоречие между записью и обстоятельствами, возникшими после регистрации факта, например изменение пола);

2) отсутствие спора о праве;

3) отказ органа загса во внесении исправлений или изменений.

В соответствии с ГПК РФ подсудность дел определяется по месту жительства заявителя (ст. 307).

Заинтересованными лицами по данной категории дел могут быть граждане — владельцы документов загса, содержащих ошибки; наследники, если у них возникают проблемы, связанные с ошибками в записях актов гражданского состояния; родители, усыновители, попечители несовершеннолетних детей по делам о внесении исправлений в записи о рождении детей.

В заявлении о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния должно быть отражено:

— в чем заключается неправильность записи в акте гражданского состояния;

— когда и каким органом записи актов гражданского состояния было отказано в исправлении или изменении произведенной записи (ст. 308 ГПК РФ).

Заявитель представляет документы, выданные органом загса и содержащие ошибки, документы, подтверждающие необходимость внести исправления, копию заключения органа загса об отказе изменить или исправить имеющуюся запись.

Решение суда, которым установлена неправильность записи в книгах загса, является основанием для исправления такой записи органами загса (ст. 309 ГПК РФ).

§ 10. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

Нотариальная деятельность регулируется Основами законодательства Российской Федерации о нотариате. Производство по жалобам на нотариальные действия или отказ в их совершении регламентировано гл. 37 ГПК РФ.

Основания обращения к суду возникают:

1) если заинтересованное лицо считает, что нотариальные действия совершены неправильно или неправилен отказ в совершении нотариального действия;

2) отсутствует спор о праве, основанный на совершении нотариального действия. Если спор о праве существует, то он подлежит рассмотрению в исковом производстве.

Неправильное совершение нотариальных действий — это совершение действий, не соответствующих требованиям, предъявленным законодательством.

Отказ в совершении нотариальных действий — это несовершение нотариального действия.

Названными Основами (ст. 48) определен перечень оснований для отказа в совершении нотариальных действий:

- 1) совершение такого действия противоречит закону;
- 2) действие подлежит совершению другим нотариусом;
- 3) с просьбой о совершении нотариального действия обращается недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- 4) сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в уставе или положении;
- 5) сделка не соответствует требованиям закона;
- 6) документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

По просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок обжалования. Об отказе в совершении нотариального действия выносится постановление.

Заявление о неправильном совершении нотариальных действий или об отказе в их совершении подается в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий. Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются в суд по месту нахождения соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения; экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военной профессиональной образовательной организации, военной образовательной организации высшего образования, места лишения свободы.

Заявление о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении подается капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом РФ, в суд по месту порта приписки судна.

Заявление подается в суд в течение 10 дней с момента, когда заявителю стало известно о совершении нотариального действия или об отказе в его совершении (ч. 1, 2 ст. 310 ГПК РФ).

Заявитель — лицо, которое непосредственно участвовало в совершении обжалуемого нотариального действия. Остальные граждане и юридические лица могут обратиться в суд с иском.

Процессуальные особенности рассмотрения дел согласно ГПК РФ следующие:

1) заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в его совершении. Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления (ст. 311);

2) после принятия заявления судья приступает к подготовке дела, что включает истребование нотариального производства, истребование объяснения нотариуса (или другого лица, совершившего нотариальное действие), извещение нотариуса и т. д.;

3) возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии,

рассматривается судом в порядке искового производства (ч. 3 ст. 310);

4) решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие (ст. 312).

§ 11. Восстановление утраченного судебного производства

Восстановление утраченного судебного производства — новая категория дел особого производства. В ранее действовавшем ГПК РСФСР порядок восстановления утраченного производства определялся приложением № 2 к указанному Кодексу.

Судебное производство может быть утрачено полностью или частично. При этом речь идет только об оконченных судебных производствах, т. е. по которым принято решение суда или вынесено определение о прекращении судебного производства по делу (ч. 1 ст. 313 ГПК РФ). Иные судебные производства не подлежат восстановлению (судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению).

В соответствии с ГПК РФ дело о восстановлении утраченного судебного производства возбуждается по заявлениям лиц, участвующих в деле (ч. 2 ст. 313) (ранее действовавшее законодательство позволяло восстанавливать утраченное судебное производство по инициативе суда).

Рассмотрение заявления о восстановлении утраченного судебного производства не ограничивается сроком его хранения. Однако в случае обращения с заявлением о восстановлении утраченного судебного производства в целях его исполнения, если срок предъявления исполнительного листа к исполнению истек и судом не восстанавливается, суд также прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства (ч. 2 ст. 318 ГПК РФ).

Подсудность дел о восстановлении утраченного судебного производства определяется местом нахождения суда, принявшего решение по существу спора или вынесшего определение о прекращении судебного производства по делу.

Закон предъявляет повышенные требования к заявлению о восстановлении утраченного судебного производства. В этом заявлении должно быть указано (ст. 314 ГПК РФ):

- о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель;**
- было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось, какое процессуальное положение занимал в деле заявитель;**
- кто еще принимал участие в деле и в каком процессуальном положении;**
- каково место жительства или место нахождения этих лиц;**
- что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства, о месте нахождения копий документов производства или сведений о них;**
- восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым;**
- для какой цели необходимо их восстановление.**

При отсутствии указания в заявлении о восстановлении утраченного судебного производства соответствующей цели обращения суд оставляет заявление без движения и предоставляет срок, необходимый для изложения цели заявителем. Если указанная заявителем цель обращения не связана с защитой его прав и законных интересов, суд отказывает в возбуждении дела о восстановлении утраченного судебного производства или мотивированным определением оставляет заявление без рассмотрения, если дело было возбуждено (ст. 315 ГПК РФ).

К заявлению прилагаются сохранившиеся и имеющие отношение к делу документы или их копии, даже если они не заверены в установленном порядке.

Заявитель освобождается от уплаты судебных расходов, понесенных судом при рассмотрении дела о восстановлении утраченного судебного производства.

Судебное производство, утраченное до рассмотрения дела по существу, не подлежит восстановлению. Истец в этом случае вправе предъявить новый иск. В определении суда о возбуждении дела по новому иску в связи с утратой судебного производства данное обстоятельство должно быть обязательно отражено.

При рассмотрении дела по новому иску суд использует сохранившиеся части судебного производства, документы, вы-

данные гражданам, организациям из дела до утраты производства, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к делу.

Суд может допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, в необходимых случаях судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда (ст. 316 ГПК РФ).

Решение или определение суда о прекращении судебного производства, если оно принималось по делу, подлежит восстановлению, за исключением случаев, предусмотренных ст. 318 рассматриваемого Кодекса.

В решении суда о восстановлении утраченных решения суда или определения суда о прекращении судебного производства указывается, на основании каких данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании с участием всех участников процесса по утраченному производству, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного постановления (ч. 1, 2 ст. 317 ГПК РФ).

При недостаточности собранных материалов для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством, суд определением прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявить иск в общем порядке (ч. 1, 2 ст. 318 названного Кодекса).

При заведомо ложном заявлении судебные расходы, связанные с возбуждением дела по заявлению о восстановлении утраченного судебного производства, взыскиваются с заявителя (ч. 2 ст. 319 ГПК РФ).

Глава 22

Производство в судах апелляционной и кассационной инстанций

§ 1. Формы пересмотра судебных актов в гражданском процессе

Пересмотр судебных актов в гражданском судопроизводстве возможен:

- 1) в апелляционном производстве;
- 2) кассационном производстве;
- 3) надзорном производстве;
- 4) порядке пересмотра по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судебных постановлений, вступивших в законную силу.

Каждое из указанных производств представляет собой самостоятельную стадию гражданского процесса, имеющую собственные правила, особенности в полномочиях судебных органов, субъектном составе, другие признаки.

Предметом обжалования и опротестования в апелляционном порядке являются не вступившие в законную силу судебные акты — решения и определения мировых судей и судов первой инстанции. В кассационном производстве объектом обжалования являются вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Верховного Суда РФ. Они могут быть обжалованы в порядке, установленном гл. 41 ГПК РФ, в суд кассационной инстанции лицами, участвующими в деле, и другими лицами, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Право кассационного и апелляционного обжалования предоставлено всем лицам, участвующим в деле, и может быть реализовано ими в течение установленного срока на подачу апелляционной или кассационной жалобы.

Производство в порядке надзора, которое действует в отношении вступивших в законную силу судебных актов, полностью сосредоточено в Президиуме Верховного Суда РФ.

Современная система апелляционного и кассационного пересмотра в основном характеризуется следующим.

Во-первых, *введен общий апелляционный порядок обжалования судебных актов*, не вступивших в законную силу, для решений судов общей юрисдикции всех уровней, вынесенных по первой инстанции. При этом срок апелляционного обжалования составляет один месяц со дня принятия решения в окончательной форме, если иной срок не установлен ГПК РФ.

Таким образом в гражданском процессе в полной мере будет реализован принцип двухинстанционности (Е. В. Васильковский), когда каждое заинтересованное лицо имеет право на рассмотрение его дела по существу дважды. Суд апелляционной инстанции будет не вправе направлять дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, поскольку должен разрешить его по существу. Сохраняется право апелляционной инстанции на рассмотрение дела с учетом дополнительных доказательств, если заинтересованное лицо сможет обосновать невозможность их представления в суд первой инстанции.

Во-вторых, существенно изменен *институт кассационного пересмотра*. Согласно ст. 376 ГПК РФ вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Верховного Суда РФ, могут быть обжалованы в порядке, установленном гл. 41 ГПК РФ, в суд кассационной инстанции лицами, участвующими в деле, и другими лицами, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями.

Судебные постановления могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции в течение шести месяцев со дня их вступления в законную силу при условии, что были исчерпаны иные установленные ГПК РФ способы обжалования судебного постановления до дня вступления его в законную силу. Очевидно, что в данном случае имеется в виду апелляционный порядок обжалования, поскольку надзорный порядок стал окончательно экстраординарным и исключительным способом обжалования.

Кассационный суд теперь является полностью судом по вопросам права, поскольку в соответствии со ст. 387 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального

права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Насколько можно судить по содержанию гл. 41 ГПК РФ, в частности ст. 379¹ (возвращение кассационной жалобы, представления без рассмотрения по существу), право кассационного обжалования является субъективным правом заинтересованного лица. Вместе с тем обращает на себя внимание право судьи рассмотреть в отношении поступившей кассационной жалобы наличие оснований для кассационного пересмотра и вынести определение об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в кассационном порядке. Таким образом, судья наделяется дискреционным правом решения вопроса о передаче кассационной жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании кассационной инстанции либо отказе в такой передаче (ст. 383 и 384 ГПК РФ). Можно говорить о том, что в кассационном производстве действует правило об определении судьей приемлемости кассационной жалобы с точки зрения соответствия критериям ст. 387 ГПК РФ.

В этом плане кассационное производство гражданского процесса не совпадет по своим принципиальным положениям с аналогичным институтом арбитражного процесса (при кассационном пересмотре в судах округов), поскольку в системе арбитражных судов право кассационного обжалования в первой кассационной инстанции для заинтересованных лиц не поставлено в зависимость от того, обнаружит ли соответствующий судья основания для кассационного пересмотра.

В настоящее время в гражданском процессе образовано сразу две кассационные инстанции: первая — президиумы областных и соответствующих им судов и вторая — Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ.

В-третьих, резко *сужено количество надзорных инстанций*, и теперь единственной является Президиум Верховного Суда РФ. Вместе с тем уточнение оснований для надзора, которые теперь различны для разных категорий участников гражданского процесса, привело к их фактическому расширению за счет использования категорий оценочного характе-

ра. В частности, для лиц, участвующих в деле, и других лиц вступившие в законную силу судебные постановления могут быть пересмотрены в порядке надзора Президиумом Верховного Суда РФ, если их права, свободы и законные интересы нарушены этими судебными постановлениями (ч. 1 ст. 391¹ ГПК РФ).

Что касается Председателя Верховного Суда РФ или его заместителя, то они по жалобе заинтересованных лиц или по представлению прокурора вправе внести в Президиум Верховного Суда РФ представление о пересмотре судебных постановлений в порядке надзора по достаточно широкому кругу оснований оценочного характера, в частности в целях устранения фундаментальных нарушений норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на законность обжалуемых судебных постановлений и лишили участников спорных материальных или процессуальных правоотношений возможности осуществления прав, гарантированных ГПК РФ, в том числе права на доступ к правосудию, права на справедливое судебное разбирательство на основе принципа состязательности и равноправия сторон, либо существенно ограничили эти права (ч. 1 ст. 391¹¹).

Судебные акты районных судов могут быть объектом надзора только после прохождения двух кассационных инстанций кассационного обжалования в президиум областного суда, а затем в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ.

Срок для подачи надзорной жалобы составляет три месяца (ч. 2 ст. 391²). Вместе с тем в течение одного года со дня вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу такой срок может быть восстановлен (ч. 4 ст. 112 ГПК РФ).

В-четвертых, в гл. 42 ГПК РФ различаются *основания для пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам и новым обстоятельствам*. Кроме того, к числу новых обстоятельств отнесены установление Европейским Судом по правам человека нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский Суд по правам человека, а также определение (изменение) в постановлении Президиума Верховного Суда РФ практики применения правовой нормы, примененной судом в конкретном деле, в связи с приня-

тием судебного постановления, по которому подано заявление о пересмотре дела в порядке надзора, или в постановлении Президиума Верховного Суда РФ, вынесенном по результатам рассмотрения другого дела в порядке надзора, или в постановлении Пленума Верховного Суда РФ (п. 4 и 5 ч. 4 ст. 392). Тем самым повышается роль судебной практики как Европейского Суда по правам человека, так и Верховного Суда РФ.

§ 2. Пересмотр дел в апелляционном порядке

Право апелляционного обжалования решения суда принадлежит сторонам и другим лицам, участвующим в деле. Право принесения апелляционного представления принадлежит прокурору, участвующему в деле. Апелляционную жалобу вправе подать также лица, которые не были привлечены к участию в деле и вопрос о правах и об обязанностях которых был разрешен судом. Апелляционная жалоба согласно ГПК РФ может быть подана в течение месяца со дня вынесения судебного решения в окончательной форме (ст. 321).

Апелляционные жалобы, представления рассматриваются:

- 1) районным судом — на решения мировых судей;
- 2) верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области, судом автономного округа, окружным (флотским) военным судом — на решения районных судов, решения гарнизонных военных судов;
- 3) Судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда РФ — на решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции; Судебной коллегией по делам военнослужащих Верховного Суда РФ — на решения окружных (флотских) военных судов, принятые ими по первой инстанции;
- 4) Апелляционной коллегией Верховного Суда РФ — на решения Верховного Суда РФ, принятые по первой инстанции.

В соответствии с ГПК РФ при установлении определенных фактов правопрепятствующего характера (апелляционная

жалоба не соответствует требованиям ст. 322 или не оплачена государственной пошлиной) судья выносит определение об *оставлении жалобы без движения* и назначает лицу, подавшему жалобу, срок для исправления недостатков. Если лицо, подавшее жалобу, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении судьи, жалоба считается поданной в день первоначального поступления ее в суд (ст. 323).

Отдельно урегулировано такое процессуальное действие, как *возвращение апелляционной жалобы* (ст. 324 ГПК РФ). Апелляционная жалоба возвращается судом лицу, подавшему жалобу, в случаях:

1) невыполнения в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы без движения;

2) истечения срока обжалования, если жалоба не содержит просьбу о восстановлении пропущенного срока либо в восстановлении этого срока отказано.

Апелляционная жалоба возвращается судьей также по просьбе лица, подавшего жалобу, если дело не направлено в апелляционный суд. Возврат апелляционной жалобы лицу, подавшему жалобу, осуществляется на основании определения судьи.

Судья после получения апелляционной жалобы обязан направлять лицам, участвующим в деле, копии жалобы и приложений к ней документов. Лица, участвующие в деле, вправе представить судье письменные объяснения на апелляционную жалобу с приложением документов, подтверждающих эти объяснения, и копий по числу лиц, участвующих в деле.

По истечении срока обжалования суд первой инстанции направляет дело с апелляционной жалобой и поступившими на нее возражениями в апелляционный суд. О времени и месте судебного заседания лиц, участвующих в деле, извещает суд апелляционной инстанции.

Лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее до принятия решения или определения апелляционного суда. Отказ от жалобы оформляется определением судьи о прекращении апелляционного производства (ст. 326 и 326¹ ГПК РФ).

При рассмотрении дела в апелляционном порядке апелляционный суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции по правилам производства в суде

первой инстанции. При этом суд апелляционной инстанции вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства по делу.

Полномочия апелляционной инстанции следующие. По результатам рассмотрения апелляционных жалобы, представления суд апелляционной инстанции вправе:

1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, апелляционную жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новое решение;

3) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения полностью или в части;

4) оставить апелляционные жалобу, представление без рассмотрения по существу, если жалоба, представление поданы по истечении срока апелляционного обжалования и не решен вопрос о восстановлении этого срока.

Основаниями для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке выступают:

1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;

2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;

3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;

4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Неправильным применением норм материального права являются:

1) неприменение закона, подлежащего применению;

2) применение закона, не подлежащего применению;

3) неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

Основаниями для отмены решения суда первой инстанции в любом случае являются:

1) рассмотрение дела судом в незаконном составе;

2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;

3) нарушение правил о языке, на котором ведется судебное производство;

4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) ситуация, когда решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

6) отсутствие в деле протокола судебного заседания;

7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

Правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям.

§ 3. Пересмотр дел в кассационном порядке

Объектом кассационной проверки могут быть все судебные постановления, за исключением судебных постановлений Президиума Верховного Суда РФ (ст. 376 ГПК РФ). Кассационная жалоба может быть подана сторонами и другими лицами, участвующими в деле. Прокурор, участвовавший в деле, приносит кассационное представление (ст. 336 ГПК РФ).

Кассационные жалоба, представление подаются:

1) на апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные определения районных судов; на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа;

2) на апелляционные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов — в президиум окружного (флотского) военного суда;

3) на постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, — в Судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда РФ;

4) на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; на апелляционные определения окружных (флотских) военных судов, а также на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов, если указанные судебные постановления были обжалованы в президиум окружного (флотского) военного суда, — в Судебную коллегию по делам военнослужащих Верховного Суда РФ.

С представлениями о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений вправе обращаться:

1) Генеральный прокурор РФ и его заместители — в любой суд кассационной инстанции;

2) прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) — соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда.

Рассмотрим возвращение кассационных жалобы, представления без рассмотрения по существу. Кассационные жалоба, представление возвращаются без рассмотрения по существу:

1) если кассационные жалоба, представление не отвечают требованиям, предусмотренным п. 1—5 и 7 ч. 1, ч. 3—7 ст. 378 ГПК РФ;

2) кассационные жалоба, представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд кассационной инстанции;

3) пропущен срок обжалования судебного постановления в кассационном порядке и к кассационным жалобе, представлению не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

4) поступила просьба о возвращении или об отзыве кассационных жалобы, представления;

5) кассационные жалоба, представление поданы с нарушением правил подсудности, установленных ст. 377 ГПК РФ.

Кассационные жалоба, представление должны быть возвращены без рассмотрения по существу в течение 10 дней со дня их поступления в суд кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление изучаются:

1) в президиуме верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда — председателем или заместителем председателя соответствующего суда либо судьей данного суда;

2) в Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ — судьей Верховного Суда РФ.

Судьи изучают кассационные жалобу, представление по материалам, приложенным к ним, либо по материалам истребованного дела. В случае истребования дела судья вправе вынести определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде кассационной инстанции при наличии просьбы об этом в кассационных жалобе, представлении или ином ходатайстве.

По результатам изучения кассационных жалобы, представления судья выносит определение:

1) об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в кассационном порядке. При этом кассационные жалоба, представление, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде кассационной инстанции;

2) о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции и вынести определение о его отмене и передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление, поданные в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ или в Судебную коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда РФ на судебные постановления, указанные в п. 3 и 4 ч. 2 ст. 377 ГПК РФ, с делом в случае передачи их для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции направляются соответственно в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ или в Судебную коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда РФ.

В суде кассационной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, кассационные жалоба, представление рассматриваются в срок, не превышающий одного месяца, если дело не было истребовано, и в срок, не превышающий двух месяцев, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд кассационной инстанции.

В Верховном Суде РФ кассационные жалоба, представление рассматриваются в срок, не превышающий двух месяцев, если дело не было истребовано, и в срок, не превышающий трех месяцев, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель в случае истребования дела с учетом его сложности могут продлить срок рассмотрения кассационных жалобы, представления, но не более чем на два месяца.

Суд кассационной инстанции направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции и копии кассационных жалобы, представления. Время рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом в судебном заседании суда кассационной инстанции назначается с учетом того, чтобы

лица, участвующие в деле, имели возможность явиться на заседание.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом, однако неявка указанных лиц не препятствует их рассмотрению.

Кассационные жалоба, представление с делом, рассматриваемые в кассационном порядке в президиуме соответствующего суда, докладываются председателем суда, его заместителем или по их поручению иным членом президиума либо ранее не участвовавшим в рассмотрении дела другим судьей этого суда.

В судебном заседании принимают участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие кассационные жалобу, представление, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением.

Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы кассационных жалобы, представления, послужившие основаниями для передачи кассационных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Лица, участвующие в деле, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее кассационные жалобу, представление.

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов кассационных жалобы, представления. В интересах законности суд кассационной инстанции вправе выйти за пределы доводов кассационных жалобы, представления. При этом суд кассационной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

Суд кассационной инстанции не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, предрешать вопросы о достоверности или

недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

По результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом президиум суда кассационной инстанции принимает постановление, а Судебная коллегия Верховного Суда РФ выносит определение.

При рассмотрении кассационных жалобы, представления с делом в кассационном порядке все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, кассационные жалоба, представление считаются отклоненными.

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Суд кассационной инстанции, рассмотрев кассационные жалобу, представление с делом, вправе:

1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, кассационные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рас-

смотрение, если допущена ошибка в применении и (или) толковании норм материального права;

б) оставить кассационные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 379¹ ГПК РФ.

Указания вышестоящего суда о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело. Постановление или определение суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

§ 4. Обжалование определений суда

Рассмотрим обжалование определений в апелляционном порядке (ст. 331—335 ГПК РФ). Определения суда первой инстанции могут быть обжалованы в суд апелляционной инстанции отдельно от решения суда сторонами и другими лицами, участвующими в деле (частная жалоба), а прокурором может быть принесено представление в случае:

1) если это предусмотрено ГПК РФ;

2) определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела.

Частная жалоба, представление прокурора рассматриваются:

1) на определения мирового судьи — районным судом;

2) на определения районного суда, гарнизонного военного суда — верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области, судом автономного округа, окружным (флотским) военным судом;

3) на определения верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда — апелляционной инстанцией верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда;

4) на определения Верховного Суда РФ — Апелляционной коллегией Верховного Суда РФ.

На остальные определения суда первой инстанции частные жалобы, представления прокурора не подаются, но воз-

ражения относительно них могут быть включены в апелляционные жалобу, представление.

Частная жалоба, представление прокурора могут быть поданы в течение 15 дней со дня вынесения определения судом первой инстанции.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев частную жалобу, представление прокурора, вправе:

1) оставить определение суда первой инстанции без изменения, жалобу, представление прокурора без удовлетворения;

2) отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Глава 23

Производство в суде надзорной инстанции

§ 1. Возбуждение надзорного производства

Институт судебного надзора является специфическим средством правовой защиты, он возник в советское время и затем периодически подвергался реформированию.

Объектом проверки в системе судебного надзора являются вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением судебных постановлений Президиума Верховного Суда РФ.

Надзорные жалоба, представление подаются непосредственно в Верховный Суд РФ в течение трех месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного акта.

Надзорная жалоба может быть возвращена без рассмотрения по существу по основаниям ст. 391⁴ ГПК РФ.

Надзорная жалоба изучается судьей Верховного Суда РФ по материалам, приложенным к жалобе, представлению, либо по материалам истребованного дела. В случае истребования дела им может быть вынесено определение о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции при наличии просьбы об этом в надзорных жалобе, представлении прокурора или ином ходатайстве.

По результатам изучения надзорных жалобы, представления судья Верховного Суда РФ выносит определение:

1) об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ, если отсутствуют основания для пересмотра судебных постановлений в порядке надзора. При этом надзорные жалоба, представление, а также копии обжалуемых судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции;

2) о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ и вынести определение о его отмене и передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Надзорные жалоба, представление рассматриваются в Верховном Суде РФ не более чем два месяца, если дело не было истребовано, и не более чем три месяца, если дело было истребовано, не считая времени со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель в случае истребования дела с учетом его сложности могут продлить срок рассмотрения надзорных жалобы, представления, но не более чем на два месяца.

§ 2. Рассмотрение дела судом надзорной инстанции

Президиум Верховного Суда РФ принимает дело к рассмотрению на основании определения судьи Верховного Суда РФ о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ. Президиум направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ и копии надзорных жалобы, представления.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения дела. Их неявка не препятствует рассмотрению дела в порядке надзора.

Однако Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель, вынесший определение о передаче надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ, не может участвовать в их рассмотрении.

Надзорные жалоба, представление с делом рассматриваются Президиумом Верховного Суда РФ в судебном заседании не более чем два месяца со дня вынесения судьей определения.

В судебном заседании могут принимать участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие

надзорные жалобу, представление, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением.

В случае если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ принимает участие Генеральный прокурор РФ или его заместитель.

Надзорные жалоба, представление с делом, рассматриваемые в порядке надзора в Президиуме Верховного Суда РФ, докладываются судьей Верховного Суда РФ. Судья-докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы надзорных жалобы, представления, послужившие основаниями для передачи их для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Лица, участвующие в деле, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснения лицо, подавшее жалобу, представление.

По результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления с делом Президиум Верховного Суда РФ принимает постановление. При рассмотрении надзорных жалобы, представления с делом в надзорном порядке все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела и против его пересмотра, надзорные жалоба, представление считаются отклоненными.

О принятом Президиумом Верховного Суда РФ постановлении сообщается лицам, участвующим в деле.

Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель по жалобе заинтересованных лиц или по представлению прокурора вправе внести в Президиум Верховного Суда РФ представление о пересмотре судебных постановлений в порядке надзора в целях устранения фундаментальных нарушений норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на законность обжалуемых судебных постановлений и лишили участников спорных материальных или процессуальных правоотношений возможности осуществления прав, гарантированных ГПК РФ, в том числе права на доступ к правосудию, права на справедливое судебное разбирательство на основе принципа состязательности и равноправия сторон, либо существенно ограничили эти права.

Судебные постановления, рассматриваемые в порядке надзора, подлежат отмене или изменению, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум Верховного Суда РФ установит, что соответствующее обжалуемое судебное постановление нарушает:

1) права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации;

2) права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы;

3) единообразие в толковании и применении судами норм права.

Соответственно Президиум Верховного Суда РФ, рассмотрев надзорные жалобу, представление с делом в порядке надзора, вправе:

1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, надзорные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение Президиум Верховного Суда РФ может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 391⁴ ГПК РФ.

Постановление Президиума Верховного Суда РФ вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

Глава 24

Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу

Данная стадия является особой формой пересмотра решений, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции (далее — судебные акты), вступивших в законную силу. От надзорного производства она отличается наличием специальных строго оговоренных в законе оснований для возбуждения производства в данной стадии и большей доступностью для лиц, участвующих в деле.

Основаниями для пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений являются:

1) вновь открывшиеся обстоятельства — существенные для дела обстоятельства, существовавшие на момент принятия судебного постановления;

2) новые обстоятельства — обстоятельства, возникшие после принятия судебного постановления и имеющие существенное значение для правильного разрешения дела.

К вновь открывшимся обстоятельствам относятся:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие принятие незаконного или необоснованного судебного постановления и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

3) преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда.

К новым обстоятельствам относятся:

1) отмена судебного постановления суда общей юрисдикции или арбитражного суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послу-

живших основанием для принятия судебного постановления по данному делу;

2) признание вступившим в законную силу судебным постановлением суда общей юрисдикции или арбитражного суда недействительной сделки, повлекшей за собой принятие незаконного или необоснованного судебного постановления по данному делу;

3) признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ;

4) установление Европейским Судом по правам человека нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский Суд по правам человека;

5) определение (изменение) в постановлении Президиума Верховного Суда РФ практики применения правовой нормы, примененной судом в конкретном деле, в связи с принятием судебного постановления, по которому подано заявление о пересмотре дела в порядке надзора, или в постановлении Президиума Верховного Суда РФ, вынесенном по результатам рассмотрения другого дела в порядке надзора, или в постановлении Пленума Верховного Суда РФ.

Вступившее в законную силу судебное постановление пересматривается по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судом, принявшим это постановление. Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам постановлений судов апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, которыми изменено или принято новое судебное постановление, производится судом, изменившим судебное постановление или принявшим новое судебное постановление.

Заявление, представление о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам подаются сторонами, прокурором, другими лицами, участвующими в деле, в суд, принявший эти постановления. Указанные заявление, представление могут быть поданы в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра.

Срок подачи заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам исчисляется по правилам ст. 395 ГПК РФ.

Суд рассматривает заявление, представление о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам в судебном заседании. Стороны, прокурор, другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению указанных заявления, представления. Суд, рассмотрев заявление, представление о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, удовлетворяет заявление и отменяет судебные постановления или отказывает в их пересмотре.

На определения суда первой инстанции об удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, а также об отказе в удовлетворении заявления, представления о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам может быть подана частная жалоба, принесено представление прокурора.

В случае отмены судебного постановления дело рассматривается судом по правилам, установленным ГПК РФ.

Глава 25

Исполнительное производство в гражданском процессе

§ 1. Понятие исполнительного производства.

Источники законодательства об исполнительном производстве

На основании ст. 3 и 6 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» и ст. 13 ГПК РФ вступившие в законную силу судебные постановления (решения и определения) обязательны для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории РФ. Неисполнение судебного постановления влечет ответственность, установленную федеральными законами.

В силу федеральных законов от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах» и «Об исполнительном производстве» исполнительное производство организационно выведено из сферы судебной власти и передано в ведение органов исполнительной власти. Задача судов заключается в разрешении правового конфликта и вынесении судебного акта, а также контроле за процессом исполнительного производства при подаче жалобы одним из его участников.

Исполнительное производство представляет собой систему правовых норм, регулирующих юридическую деятельность по принудительному осуществлению исполнительных документов. В исполнительном производстве принудительно реализуются не только судебные акты, но и акты ряда других органов гражданской юрисдикции: третейских судов, включая международные коммерческие арбитражи, нотариусов и др. Исполнительное производство выполняет роль регулятора принудительного исполнения в отношении актов, касающихся сферы гражданского оборота и связанных с ним отношений. Постепенно складывается новая отрасль, которую можно именовать «гражданское исполнительное право» по

аналогии с уголовно-исполнительным правом, дополняющим и продолжающим уголовное право.

Исполнительное производство в основном имеет публично-правовой характер, регулирование поведения его участников осуществляется преимущественно путем предписания. Дозволительные начала в исполнительном производстве крайне малы и характерны в небольших пределах для должника (например, право должника указать те виды имущества или предметы, на которые следует обратить взыскание в первую очередь) и в большей степени — для взыскателя, который самостоятельно решает вопросы об обращении исполнительного документа к взысканию, отказе от исполнения и т. д.

Источники законодательства об исполнительном производстве следующие. Регулирование исполнительного производства как стадии гражданского процесса осуществляется самыми различными правовыми актами, что объясняется комплексным характером данной правовой сферы. Законодательство РФ об исполнительном производстве включает принятый в 2007 г. Федеральный закон «Об исполнительном производстве», Конституцию РФ, Федеральный закон «О судебных приставах» и иные федеральные законы (например, Гражданский процессуальный, Семейный, Гражданский, Трудовой, Уголовно-исполнительный кодексы, Кодекс административного судопроизводства), регулирующие условия и порядок принудительного исполнения судебных актов, актов других органов и должностных лиц. Так, в ГПК РФ отражен правовой регламент решения ряда вопросов, которые не урегулированы Федеральным законом «Об исполнительном производстве». В частности, в разд. VII Кодекса подробно рассмотрены вопросы производства по исполнению судебных постановлений и юрисдикционных актов других органов.

Президент РФ и Правительство РФ вправе принимать нормативные правовые акты по вопросам обеспечения исполнительного производства только на основании и во исполнение Федерального закона «Об исполнительном производстве» (ст. 3 Закона).

Нормы международных договоров Российской Федерации имеют приоритетный характер по отношению к внутрироссийскому законодательству. К числу международных правовых документов, содержащих правила исполнительного производства, можно отнести Конвенцию о правовой помощи и

правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам и др.

Заметим, что в качестве источников исполнительного законодательства указанный Закон не называет нормативные акты федеральных органов исполнительной власти и органов власти субъектов РФ.

§ 2. Органы принудительного исполнения

В соответствии со ст. 5 Федерального закона «Об исполнительном производстве» принудительное исполнение судебных актов, актов других органов и должностных лиц возлагается на Федеральную службу судебных приставов и ее территориальные органы. Непосредственное осуществление функций по принудительному исполнению судебных актов, актов других органов и лиц возлагается на судебных приставов-исполнителей структурных подразделений территориальных органов Федеральной службы судебных приставов.

Судебные приставы-исполнители вправе самостоятельно решать большинство вопросов исполнительного производства. Лишь на отдельные действия судебного пристава-исполнителя необходима санкция старшего судебного пристава-исполнителя или суда в зависимости от характера исполнительного документа. Судебному приставу-исполнителю может быть заявлен отвод, основания и порядок разрешения которого определены в ст. 63 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Требования судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных актов и актов других органов и лиц обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории РФ.

Обязанности и полномочия судебных приставов-исполнителей в процессе принудительного исполнения судебных актов, актов других органов и лиц определены в п. 1 ст. 12 Федерального закона «О судебных приставах». В частности, судебный пристав-исполнитель принимает меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов; предоставляет сторонам исполнительного производства или их представителям возможность ознакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии; рассматривает заявления сторон по поводу исполнительного производства и их

ходатайства, выносит соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования; обязан взять самоотвод, если он заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности.

Судебный пристав-исполнитель имеет право получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки; проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов; давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий; входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им; арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом; налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе; использовать нежилые помещения при согласии собственника для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника; в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, на основании которого совершаются исполнительные действия, просить суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, о разъяснении порядка его исполнения; объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка; вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве, и совершать иные действия, предусмотренные Федеральным законом «Об исполнительном производстве» (п. 2 ст. 12 Федерального закона «О судебных приставах»).

Законодательство об исполнительном производстве определяет также порядок оспаривания действий и постановлений судебного пристава-исполнителя. Вред, причиненный судебным приставом-исполнителем, подлежит возмещению Российской Федерацией, поскольку система принудительного исполнения входит в систему федеральных органов исполнительной власти.

§ 3. Участники исполнительного производства

Участниками исполнительного производства в гражданском процессе являются:

1) *органы принудительного исполнения* — судебные приставы-исполнители и в целом вся служба судебных приставов в той мере, в какой ее отдельные должностные лица наделены полномочиями по разрешению вопросов в стадии исполнительного производства;

2) *суд*. Организационное отнесение исполнительного производства к ведению органов исполнительной власти не снимает с судов обязанностей по решению вопросов его развития, начиная от выдачи исполнительного листа и заканчивая прекращением исполнительного производства.

Участие суда в исполнительном производстве может быть сведено в основном к следующему.

Во-первых, на суде лежит обязанность разрешения вопросов обеспечения иска как гарантии будущего исполнения его решения.

Во-вторых, судебные приставы-исполнители исполняют ту часть решения, которая называется резолютивной, она впоследствии переносится в исполнительный лист. Именно от правильности и точности формулировки судом резолютивной части зависят в немалой степени быстрота и результативность исполнительных действий.

В-третьих, к компетенции суда отнесено решение таких существенных вопросов исполнительного производства, как выдача исполнительного листа либо возможность выдачи нескольких исполнительных листов по одному судебному акту; восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительного документа к взысканию; разъяснение судебного акта для целей его исполнения; отсрочка или рассрочка исполнения; изменение способа и порядка исполнения; поворот исполнения решения; отложение, приостановление, пре-

кращение исполнительных действий, а также другие вопросы в соответствии с Федеральным законом «Об исполнительном производстве» и ГПК РФ.

В-четвертых, суд осуществляет контроль за действиями и постановлениями судебного пристава-исполнителя и других должностных лиц службы судебных приставов. Заявления заинтересованных лиц на действия и постановления указанных должностных лиц подаются в суд с учетом вида исполнительного документа;

3) *лица, участвующие в исполнительном производстве*: взыскатель и должник (стороны исполнительного производства); лица, непосредственно исполняющие требования, содержащиеся в исполнительном документе; иные лица, содействующие исполнению требований, содержащихся в исполнительном документе.

Стороны представляют собой главных участников исполнительного производства, поскольку от их юридических действий зависит развитие данной стадии гражданского процесса. В соответствии со ст. 49 Федерального закона «Об исполнительном производстве» взыскателем является гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ. Должником является гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от совершения определенных действий. Не всегда совпадают в одном лице истец и взыскатель, с одной стороны, и ответчик и должник — с другой. Например, если в иске истцу отказано, то ответчик при взыскании в свою пользу судебных расходов с истца в рамках исполнительного производства становится взыскателем, а бывший истец — должником.

В исполнительном производстве могут участвовать несколько взыскателей или должников (соучастников). Каждый из них по отношению к другой стороне участвует в исполнительном производстве самостоятельно или может поручить участие одному из соучастников, а также выступать через своих представителей.

Стороны исполнительного производства наделяются рядом прав. В частности, на основании ст. 50 Федерального закона «Об исполнительном производстве» они вправе знако-

миться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе совершения исполнительных действий, приводить свои доводы по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать постановления судебного пристава-исполнителя, его действия (бездействие), а также имеют иные права, предусмотренные законодательством об исполнительном производстве.

Стороны исполнительного производства несут обязанности, установленные названным Законом и иными федеральными законами.

Утверждение мирового соглашения сторон в исполнительном производстве осуществляется в общем порядке. Стороны могут самостоятельно либо через судебного пристава-исполнителя обратиться в суд с проектом мирового соглашения до окончания исполнительного производства. Оно рассматривается судом и утверждается с соблюдением правил ст. 39 ГПК РФ.

В случае выбытия одной из сторон исполнительного производства (смерть гражданина, реорганизация организации, уступка права требования, перевод долга и др.) судебный пристав-исполнитель на основании судебного акта, акта другого органа или лица производит замену этой стороны исполнительного производства ее правопреемником. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в исполнительное производство, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для стороны исполнительного производства, которую правопреемник заменил (ст. 52 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Следует учитывать, что уступка требования, в том числе основанного на исполнительном документе, возможна в исполнительном производстве с соблюдением общих правил совершения данного действия (ст. 382—390 ГК РФ).

К лицам, непосредственно осуществляющим требования, содержащиеся в исполнительном документе, относятся государственные органы, органы местного самоуправления, кредитные организации, должностные лица и граждане (ст. 7 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

К числу лиц, содействующих исполнению требований, содержащихся в исполнительном документе, относятся переводчик, понятые, специалист, лицо, которому судебным приставом-исполнителем передано под охрану или на хранение арестованное имущество, и др. (п. 3 ст. 48 названного Закона).

§ 4. Исполнительные документы

Исполнительное производство возбуждается предъявлением исполнительных документов к взысканию. В рамках исполнительного производства обеспечивается принудительная реализация самых различных исполнительных документов, в том числе и выдаваемых судами.

Согласно ч. 1 ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве» исполнительными документами являются:

1) *исполнительные листы*, к которым прежде всего относятся *исполнительные листы, выдаваемые судами общей юрисдикции на основании принимаемых ими судебных актов*, т. е. решений, определений, постановлений. Исполнительные листы выдаются судами, вынесшими соответствующее решение, например на взыскание денежных сумм, изъятие и передачу имущества. Исполнительные листы также выдаются судами при взыскании штрафа, назначенного в качестве наказания за совершение преступления (ст. 103 названного Закона).

Исполнительные листы на основании решений международного коммерческого арбитража и третейского суда, вынесенных на территории РФ, выдаются компетентными судами в соответствии с разд. VIII Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже», гл. VIII Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации», § 2 гл. 30 АПК РФ и гл. 47 ГПК РФ.

Исполнительные листы на основании решений иностранных судов и арбитражей выдаются в порядке, предусмотренном международными договорами с участием Российской Федерации и процессуальным законодательством РФ в соответствии с гл. 31 АПК РФ и гл. 45 ГПК РФ (см. § 4 гл. 26 настоящей книги).

В силу ч. 5 ст. 428 ГПК РФ и ч. 3 ст. 318 АПК РФ формы бланков исполнительных листов, порядок их изготовления,

учета, хранения и уничтожения утверждаются Правительством РФ.

Согласно ч. 1, 4 ст. 428 ГПК РФ исполнительный лист выдается судом взыскателю после вступления судебного постановления в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения, если исполнительный лист выдается немедленно после принятия судебного постановления. Исполнительный лист выдается взыскателю или по его просьбе направляется судом для исполнения. Исполнительный лист, выданный до вступления в законную силу судебного постановления, за исключением случаев немедленного исполнения, является ничтожным и подлежит отзыву судом, вынесшим судебное постановление;

2) **судебные приказы.** Они выдаются в соответствии со ст. 130 ГПК РФ (гл. 11 ГПК РФ) и не требуют какого-либо специального подтверждения;

3) **нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов или их нотариально удостоверенные копии.** Порядок их заключения между гражданами и последующего удостоверения нотариусом, придающего тем самым соглашению силу исполнительного документа, определен в гл. 16 СК РФ (ст. 99—105) и Основях законодательства Российской Федерации о нотариате.

При этом отметим, что нотариально удостоверенная копия не является правоустанавливающим документом и в этом смысле ее использование в качестве исполнительного документа возможно в том случае, если имеется необходимость исполнения соглашения об уплате алиментов в нескольких местах. Поэтому более правильным было бы для судебного пристава-исполнителя истребовать прежде всего само нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов в качестве исполнительного документа, а при необходимости исполнения в нескольких местах — его нотариально удостоверенные копии;

4) **удостоверения, выдаваемые комиссиями по трудовым спорам (далее — КТС).** В соответствии со ст. 389 ТК РФ решение КТС подлежит исполнению в течение трех дней по истечении 10 дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения решения КТС в установленный срок указанная комиссия выдает работнику удостоверение, являющееся исполнительным документом. Работник может обратиться за удостоверением в течение одного месяца со дня принятия ре-

шения КТС. В случае пропуска работником указанного срока по уважительным причинам КТС может восстановить этот срок. Удостоверение не выдается, если работник или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд. На основании удостоверения, выданного комиссией и предъявленного не позднее трехмесячного срока со дня его получения, судебный пристав-исполнитель приводит решение КТС в исполнение в принудительном порядке. В случае пропуска работником установленного трехмесячного срока по уважительным причинам КТС, выдавшая удостоверение, может восстановить этот срок;

5) акты Пенсионного фонда РФ и Фонда социального страхования РФ о взыскании денежных средств с должника-гражданина, зарегистрированного в установленном порядке в качестве индивидуального предпринимателя, без приложения документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в случае, если должник вправе осуществлять предпринимательскую деятельность без открытия расчетного и иных счетов;

6) акты органов, осуществляющих контрольные функции, за исключением исполнительных документов, указанных в п. 4¹ ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве», о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в которых открыты расчетные и иные счета должника, о полном или частичном неисполнении требований указанных органов в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения этих требований;

7) судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях. К таким исполнительным документам относятся постановления по делам об административных правонарушениях, вынесенные в соответствии с КоАП РФ (разд. V). Например, согласно его ст. 32.4 в качестве исполнительного документа о конфискации имущества судья выносит постановление;

8) постановления судебного пристава-исполнителя, вынесенные в соответствии с Федеральным законом «Об исполнительном производстве» при совершении конкретных исполнительных действий. Постановления судебного пристава-исполнителя выносятся по ряду вопросов, например о наложении штрафов, о взыскании суммы исполнительского сбора и дру-

гих расходов по исполнению, о принудительном приводе. К числу исполнительных документов можно отнести те постановления, которые имеют принудительную силу, т. е. в случае отказа обязанных лиц осуществляются принудительно;

9) акты других органов в случаях, предусмотренных федеральным законом. К их числу можно отнести *документы*, устанавливающие задолженность, на которых совершены исполнительные надписи нотариусов. Исполнительная надпись представляет собой форму реализации юрисдикционных полномочий нотариуса по санкционированию бесспорного взыскания задолженности;

10) исполнительная надпись нотариуса при наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество, заключенного в виде отдельного договора или включенного в договор о залоге. Данный вид исполнительных надписей выделен особо в связи с реформой законодательства о залоге и залоговых отношениях.

Перечень исполнительных документов, установленный ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве», не является закрытым.

В соответствии с ч. 2 ст. 12 этого Закона в случае утраты подлинника исполнительного документа основанием для исполнения является его *дубликат*, выдаваемый в установленном порядке судом, другим органом или должностным лицом, принявшими соответствующий акт. Дубликат имеет такую же юридическую силу, как и утраченный документ, но обязательным его реквизитом является отметка «Дубликат», которая, как правило, делается в верхнем правом углу такого документа.

Так, при утрате подлинника исполнительного листа или судебного приказа, выданного судом общей юрисдикции, суд, принявший решение, вынесший приказ, может выдать соответствующие дубликаты. Заявление о выдаче дубликата должно подаваться лицом, получившим ранее исполнительный лист, судебный приказ. Вопрос о выдаче дубликата рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для разрешения вопроса о выдаче дубликата. На определение суда о выдаче дубликата может быть подана частная жалоба (ст. 430 ГПК РФ).

Порядок выдачи дубликатов по нотариально удостоверенным соглашениям об уплате алиментов определен в соответст-

вии со ст. 52 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, согласно которой в случае утраты документов, экземпляры которых хранятся в делах нотариальной конторы, по письменным заявлениям граждан, от имени и по поручению которых совершались нотариальные действия, выдаются дубликаты утраченных документов.

Дубликат может быть выдан по заявлению как взыскателя, так и должника соглашения об уплате алиментов. Заявители должны привести причины, по которым произошла утрата соглашения, но проводить какую-либо проверку в этой связи нотариус не обязан. Ответственность за достоверность сообщенных нотариусу сведений об утрате соглашения об уплате алиментов несет заявитель. За выдачей дубликата следует обращаться к нотариусу, который и удостоверял соглашение об уплате алиментов, поскольку в его архиве остается экземпляр соглашения с подписями сторон. Выдача дубликата как нотариальное действие подлежит обязательной регистрации в реестре нотариальных действий.

Дубликат удостоверения КТС выдается той же КТС, которая и рассматривала спор. В аналогичном порядке выдаются дубликаты других исполнительных документов.

В ч. 3 ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве» установлено правило о том, что исполнительный документ, по которому возбуждено исполнительное производство, находится в материалах исполнительного производства. Судебный пристав-исполнитель направляет для исполнения постановление о возбуждении исполнительного производства с приложением копии указанного исполнительного документа. Такое решение данного вопроса обеспечивает контроль за законностью оснований исполнительного производства и действиями судебного пристава-исполнителя, поскольку подлинный исполнительный документ хранится в подразделении судебных приставов.

Указанный Закон не оговаривает возможность получения нескольких исполнительных документов по одному решению либо иному юридическому акту. Данные вопросы регулируются в процессуальном законодательстве.

Согласно ст. 429 ГПК РФ по каждому решению суда выдается один исполнительный лист. Однако если решение принято в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков, а также если исполнение должно быть произведено в различных местах, суд по просьбе взыскателя должен выдать

несколько исполнительных листов с точным указанием места исполнения или той части решения, которая по данному листу подлежит исполнению. На основании решения или приговора суда о взыскании денежных сумм с солидарных ответчиков по просьбе взыскателя должно быть выдано несколько исполнительных листов, число которых соответствует числу солидарных ответчиков. В каждом исполнительном листе должны быть указаны общая сумма взыскания, все ответчики и их солидарная ответственность.

Вопрос о выдаче нескольких исполнительных документов по другим делам (например, о выдаче нескольких экземпляров судебного приказа, удостоверений КТС, нотариально удостоверенных соглашений об уплате алиментов) решается исходя из правил, установленных соответствующим законодательством, а также соображений целесообразности для взыскателя, определяющих необходимость скорого исполнения требований исполнительных документов.

Сроки предъявления исполнительных документов к исполнению следующие. Исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов, за исключением исполнительных листов, выдаваемых на основании судебных актов арбитражных судов, по которым арбитражным судом восстановлен пропущенный срок для предъявления исполнительного листа к исполнению, исполнительных документов, содержащих требования о взыскании периодических платежей, судебных актов, актов других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях, выдаваемых на основании судебных актов арбитражных судов, могут быть предъявлены к исполнению в течение трех лет со дня вступления судебного акта в законную силу. Исполнительные листы, содержащие требования о возвращении на основании международного договора Российской Федерации незаконно перемещенного в Российскую Федерацию или удерживаемого в Российской Федерации ребенка, предъявляются к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу судебного акта.

Судебные приказы могут быть предъявлены к исполнению в течение трех лет со дня их выдачи. Исполнительные документы, содержащие требования о взыскании периодических платежей, могут быть предъявлены к исполнению в течение всего срока, на который присуждены платежи, а также в течение трех лет после окончания этого срока. Удостоверения,

выдаваемые КТС, могут быть предъявлены к исполнению в течение трех месяцев со дня их выдачи. Оформленные в установленном порядке акты органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в которых открыты расчетные и иные счета должника, о полном или частичном неисполнении требований указанных органов в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения этих требований, могут быть предъявлены к исполнению в течение шести месяцев со дня их возвращения банком или иной кредитной организацией. Судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу (ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

§ 5. Возбуждение исполнительного производства и его общие правила

Для возбуждения исполнительного производства взыскателю необходимо обратиться с исполнительным документом и заявлением к судебному приставу-исполнителю, который должен в течение трех дней вынести постановление о возбуждении исполнительного производства. В постановлении должнику устанавливается срок для добровольного исполнения, который по общему правилу не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства (ст. 30 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Одновременно судебный пристав-исполнитель в целях обеспечения исполнения исполнительного документа по имущественным взысканиям вправе произвести опись имущества должника и наложить арест на это имущество. Такие действия производятся на основании заявления взыскателя (ст. 80 этого Закона). Исполнительные действия должны быть совершены судебным приставом-исполнителем в течение двух месяцев со дня поступления к нему исполнительного документа (за отдельными исключениями) (ч. 1 ст. 36 названного Закона).

Таким образом, применение мер принудительного исполнения возможно только после совершения ряда юридических действий в определенной законом последовательности: во-

первых, подача заявления и предъявление исполнительного листа к взысканию; во-вторых, принятие постановления судебного пристава-исполнителя о возбуждении исполнительного производства; в-третьих, истечение срока, установленного судебным приставом-исполнителем для добровольного исполнения.

В качестве мер принудительного исполнения согласно ч. 3 ст. 68 Федерального закона «Об исполнительном производстве» могут использоваться следующие:

1) обращение взыскания на имущество должника, в том числе на денежные средства и ценные бумаги;

2) обращение взыскания на периодические выплаты, получаемые должником в силу трудовых, гражданско-правовых или социальных правоотношений;

3) обращение взыскания на имущественные права должника, в том числе на право получения платежей по исполнительному производству, в котором он выступает в качестве взыскателя, на право получения платежей по найму, аренде, а также на исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, права требования по договорам об отчуждении или использовании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, принадлежащее должнику как лицензиату;

4) изъятие у должника имущества, присужденного взыскателю, а также по исполнительной надписи нотариуса в предусмотренных федеральным законом случаях;

5) наложение ареста на имущество должника, находящееся у должника или у третьих лиц, во исполнение судебного акта об аресте имущества;

6) обращение в регистрирующий орган для регистрации перехода права на имущество, в том числе на ценные бумаги, с должника на взыскателя в случаях и порядке, которые установлены названным Федеральным законом;

7) совершение от имени и за счет должника действия, указанного в исполнительном документе, в случае, если это действие может быть совершено без личного участия должника;

8) принудительное вселение взыскателя в жилое помещение;

9) принудительное выселение должника из жилого помещения;

10) принудительное освобождение нежилого помещения от пребывания в нем должника и его имущества;

11) принудительное выдворение за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства;

12) принудительное освобождение земельного участка от присутствия на нем должника и его имущества;

13) иные действия, предусмотренные федеральным законом или исполнительным документом.

Отдельные исполнительные процедуры различаются в зависимости от объекта взыскания (недвижимое или движимое имущество, ценные бумаги, денежные средства); необходимости совершения должником определенных действий в пользу взыскателя либо воздержания от них; субъекта, обязанного по исполнительному документу (гражданин, коммерческая или некоммерческая организация, орган государственной власти или местного самоуправления). Дифференциация исполнительных действий также определяется правовым статусом имущества: находится ли оно под залогом и т. д.

В случае неисполнения исполнительного документа без уважительных причин в срок, установленный для добровольного исполнения, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании с должника исполнительского сбора и устанавливает новый срок для исполнения (ч. 1 ст. 105, ч. 3 ст. 112 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). При этом важное значение имеет правовая позиция Конституционного Суда РФ, изложенная в постановлении от 30 июля 2001 г. № 13-П, согласно которой исполнительский сбор рассматривается как санкция (мера административной ответственности) и его размер может быть снижен правоприменителем с учетом совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Имеются и другие санкции за неисполнение исполнительного документа (гл. 15 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Очередность взысканий. При недостаточности взысканной с должника суммы для удовлетворения в полном объеме всех требований по исполнительным документам эта сумма распределяется между взыскателями в порядке очередности,

установленной ст. 111 Федерального закона «Об исполнительном производстве». При этом требования каждой последующей очереди удовлетворяются только после полного погашения требований предыдущей очереди.

При недостаточности взысканной суммы для полного удовлетворения всех требований одной очереди эти требования удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме. Например, сумма, имеющаяся в наличии у должника, составляет 10 тыс. руб., а требования одной очереди о возмещении вреда предъявили четыре взыскателя, по 5 тыс. руб. каждый. В этом случае их требования будут удовлетворены пропорционально, и каждый из них получит по 2,5 тыс. руб. из имеющихся в наличии средств у должника.

Следует также иметь в виду, что из суммы, взысканной судебным приставом-исполнителем с должника, сначала оплачивается исполнительский сбор, погашаются штрафы, наложенные на должника в процессе исполнения исполнительного документа, возмещаются расходы по исполнению, а затем уже оставшаяся сумма поступает на удовлетворение требований взыскателей.

Очередность взысканий следующая. В первую очередь удовлетворяются требования по взысканию алиментов, возмещению вреда, причиненного здоровью, возмещению вреда в связи со смертью кормильца, а также требования о компенсации морального вреда; во вторую — требования по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих (работавших) по трудовому договору, а также по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности; в третью — требования по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды; в четвертую — все остальные требования.

В исполнительном производстве могут быть поставлены вопросы об отсрочке или рассрочке исполнения исполнительного документа, изменении способа и порядка его исполнения, индексации присужденных денежных сумм (ст. 434 ГПК РФ). Такие заявления взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя рассматриваются судом в судебном заседании. Определение суда по указанным вопросам может быть обжаловано.

В исполнительном производстве возможен поворот исполнения в отношении уже исполненного исполнительного до-

кумента (ст. 443—445 ГПК РФ). В случае отмены решения суда, приведенного в исполнение, и принятия после нового рассмотрения дела решения суда об отказе в иске полностью или в части либо определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения ответчику должно быть возвращено все то, что было с него взыскано в пользу истца по отмененному решению суда (поворот исполнения решения суда).

Суд, которому дело передано на новое рассмотрение, обязан по своей инициативе рассмотреть вопрос о повороте исполнения решения суда и разрешить дело в новом решении или новом определении суда. Если суд, вновь рассматривавший дело, не разрешил вопрос о повороте исполнения решения суда, ответчик вправе подать в этот суд заявление о повороте исполнения решения суда. Это заявление рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления о повороте исполнения решения суда. На определение суда о повороте исполнения решения суда может быть подана частная жалоба.

Суд, рассматривающий дело в суде апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, если он своим решением, определением или постановлением окончательно разрешает спор, либо прекращает производство по делу, либо оставляет заявление без рассмотрения, обязан разрешить вопрос о повороте исполнения решения суда или передать дело на разрешение суда первой инстанции. Если в решении или определении вышестоящего суда нет никаких указаний на поворот исполнения решения суда, ответчик вправе подать соответствующее заявление в суд первой инстанции.

В случае отмены в суде апелляционной или кассационной инстанции решения суда по делу о взыскании алиментов, а также в случае отмены в порядке надзора решений суда по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, о взыскании вознаграждения за использование прав на произведения науки, литературы и искусства, исполнения, открытия, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо смертью кормильца, поворот исполнения решения допускается, если отмененное решение суда было основа-

но на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах.

В рамках исполнительного производства выделяются также такие процессуальные действия, как отложение исполнительных действий (ст. 38 Федерального закона «Об исполнительном производстве»); приостановление исполнительного производства (ст. 39—42, 45 названного Закона, ст. 436—438, 440 ГПК РФ); прекращение исполнительного производства (ст. 43—45 Закона, ст. 439, 440 ГПК РФ); возвращение исполнительного документа (ст. 46 Закона); окончание исполнительного производства (ст. 47 названного Закона).

Статьей 446 ГПК РФ определено имущество, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам. К нему относятся, например, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь), государственные награды должника, избирательный залог.

Глава 26

Производство по делам с участием иностранных лиц

§ 1. Общие положения

Гражданский процессуальный кодекс РФ регламентирует:

1) гражданскую процессуальную правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства, процессуальную правоспособность иностранных организаций и международных организаций;

2) подсудность дел по спорам с участием иностранного элемента;

3) иски к иностранным государствам и международным организациям, дипломатический иммунитет;

4) исполнение судебных поручений иностранных судов и обращение судов Российской Федерации с поручениями к иностранным судам;

5) признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей.

Российская Федерация является участником Гаагской конвенции по вопросам гражданского процесса 1954 г., Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 г., Венской конвенции о консульских сношениях 1963 г. и др. Действуют многосторонние и двусторонние международные договоры, устанавливающие нормы международного гражданского процесса (например, Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., участниками которой являются многие государства — члены СНГ), и др.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные

нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К ним, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств. Под **общепризнанной нормой международного права** следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного. При рассмотрении судом гражданских дел непосредственно применяется такой международный договор Российской Федерации, который вступил в силу и стал обязательным для России и положения которого не требуют издания внутригосударственных актов для их применения и способны порождать права и обязанности для субъектов национального права. Решая вопрос о возможности применения договорных норм международного права, следует иметь в виду, что международный договор вступает в силу в порядке и в дату, предусмотренные в самом договоре или согласованные между участвовавшими в переговорах государствами. При отсутствии такого положения или договоренности договор вступает в силу, как только будет выражено согласие всех участвовавших в переговорах государств на обязательность для них договора. Правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отношении законов РФ (п. 1, 3, 4, 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»).

Гражданское процессуальное законодательство РФ устанавливает **национальный правовой режим** в области защиты прав и интересов иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных и международных организаций. Это означает, что иностранным лицам предоставляется такой же режим, как и физическим и юридическим лицам Российской Федерации, на них распространяются одинаковые процессуальные права и обязанности. Национальный режим не предусматривает введение каких бы то ни было условий в виде требования о проживании на определенной территории и проч.

Положение о национальном режиме отражается как в российском гражданском процессуальном законодательстве, так

и в международных договорах. Например, согласно Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам граждане каждой из договаривающихся сторон, а также лица, проживающие на ее территории, пользуются на территориях всех других договаривающихся сторон в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и собственные граждане данной договаривающейся стороны (п. 1 ст. 1).

Национальный режим устанавливается также двусторонними международными договорами. Он может быть установлен и применительно к отдельным видам отношений (в отношении приобретения по наследству имущества, находящегося на территории другого государства, и прав, которые там должны быть осуществлены, а также в отношении способности составления и отмены завещания на такое имущество и такие права и т. д.).

Национальный режим распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства. В соответствии со ст. 3 Федерального закона «О гражданстве Российской Федерации» иностранными гражданами признаются лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства, лицами без гражданства — лица, не являющиеся гражданами РФ и не имеющие доказательств наличия гражданства другого государства.

Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства определяются их *личным законом*, т. е. правом страны, гражданство которой гражданин имеет. Если гражданин наряду с гражданством РФ имеет иностранное гражданство, его личным законом считается российское право. При наличии у гражданина нескольких иностранных гражданств, а также в случае если речь идет о лице без гражданства, личным законом считается право страны, в которой гражданин (лицо) имеет место жительства. Лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, на территории РФ может быть признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью (ст. 399 ГПК РФ).

Личным законом иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена. На основе личного закона иностранной организации определяется ее процессуальная правоспособность. Иностранная организа-

ция, не обладающая в соответствии с личным законом процессуальной правоспособностью, на территории РФ может быть признана правоспособной в соответствии с российским правом. Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом Российской Федерации (ст. 400 ГПК РФ).

Иностранные граждане, лица без гражданства могут участвовать в гражданском судопроизводстве лично или через представителя. Если представителем является российский гражданин, то он наделяется полномочиями в общем порядке, установленном ГПК РФ. Иностранцы и лица без гражданства вправе привлечь к процессу адвоката другой страны. В этом случае вопрос о допуске такого представителя решается судьей в каждом случае индивидуально.

Полномочия представителя оформляются доверенностью по правилам, установленным в ГК РФ.

В случае если иное не установлено правилами гл. 44 ГПК РФ, подсудность дел с участием иностранных лиц судам в Российской Федерации определяется по общим правилам установления подсудности (т. е. по правилам гл. 3 ГПК РФ). Суды в Российской Федерации рассматривают дела с участием иностранных лиц, если организация-ответчик находится на территории РФ или гражданин-ответчик имеет место жительства в Российской Федерации (данное правило соответствует требованиям общей территориальной подсудности).

§ 2. Иски к иностранным государствам.

Дипломатический иммунитет

В международном праве различается *абсолютный* и *ограниченный (функциональный) иммунитет* иностранного государства. В российском гражданском процессуальном законодательстве имеет место абсолютный иммунитет, что следует из ч. 1 ст. 401 ГПК РФ. Предъявление в суде Российской Федерации иска к иностранному государству, привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории РФ, и принятие по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска, обращение взыскания на

это имущество в порядке исполнения решений суда допускаются только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

Международные организации подлежат юрисдикции судов в России по гражданским делам в пределах, определенных международными договорами Российской Федерации, федеральными законами (ч. 2 ст. 401 ГПК РФ).

Иностранные государства обладают *судебным иммунитетом*, что означает изъятие одного государства из-под юрисдикции другого. В основе судебного иммунитета лежит суверенитет и равенство государств.

В силу судебного иммунитета:

1) одно государство неподсудно другому (судебный иммунитет в узком смысле слова);

2) без согласия другого государства не могут быть приняты меры предварительного обеспечения иска;

3) без согласия другого государства не может быть осуществлено принудительное исполнение решения.

При функциональном иммунитете государство обладает иммунитетом только при совершении публично-правовых актов, а при осуществлении коммерческой деятельности оно имеет статус обычного предпринимателя с лишением привилегий, вытекающих из судебного иммунитета.

Дипломатический и консульский иммунитет регулируется внутренним законодательством и международными конвенциями. Аккредитованные в России дипломатические представители иностранных государств, другие лица, указанные в международных договорах Российской Федерации или федеральных законах, подлежат юрисдикции судов в России по гражданским делам в пределах, определенных общепризнанными принципами и нормами международного права или международными договорами Российской Федерации (ч. 3 ст. 401 ГПК РФ). Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г. (ст. 31) наделяет дипломатического агента иммунитетом от гражданской юрисдикции, за исключением:

1) вещных исков, относящихся к частному недвижимому имуществу, находящемуся на территории государства пребывания, если только дипломатический агент не владеет им от

имени аккредитуемого государства для целей представительства;

2) исков, касающихся наследования, в отношении которых дипломатический агент выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя над наследственным имуществом, наследника или отказополучателя как частное лицо, а не от имени аккредитуемого государства;

3) исков, относящихся к любой профессиональной или коммерческой деятельности, осуществляемой дипломатическим агентом в государстве пребывания за пределами своих официальных полномочий.

Никакие исполнительные меры не могут приниматься в отношении дипломатического агента, за исключением перечисленных случаев и иначе как при условии, что соответствующие меры могут приниматься без нарушения неприкосновенности его личности или его резиденции.

Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г. установлен судебный иммунитет консульских должностных лиц и консульских служащих, которые не подлежат юрисдикции судебных или административных органов государства пребывания в отношении действий, совершаемых ими при выполнении консульских функций, за исключением гражданского иска.

§ 3. Судебные поручения в международном гражданском процессе

По делам с участием иностранного элемента нередко возникают случаи, когда необходимо совершить те или иные действия вне территории соответствующего государства. В этом случае необходимо использовать процедуру судебного поручения¹. Как иностранные, так и российские суды выполняют судебные поручения.

¹ При обращении суда одного государства к суду другого государства могут применяться четыре исторически сложившиеся процедуры: 1) непосредственное обращение суда одного государства к суду другого государства; 2) обращение суда в министерство иностранных дел своего государства, которое через посольство или консульство обращается к министерству иностранных дел соответствующего государства с нотой; после этого министерство направляет поручение суду своего государства; 3) выполнение поручений в одном государстве специально уполномоченным органом, назначенным судом другого государства; 4) выполнение судебных поручений путем передачи их центральным органам юстиции.

В соответствии с ч. 1 ст. 407 ГПК РФ суды в России исполняют переданные им в порядке, установленном международным договором Российской Федерации или федеральным законом, поручения иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение извещений и других документов, получение объяснений сторон, показаний свидетелей, заключений экспертов, осмотр на месте и др.). Перечень процессуальных действий, совершаемых в порядке судебного поручения, имеет неисчерпывающий характер. Иностранные государства направляют поручения российским судам, как правило, через Министерство юстиции РФ. Однако в международных договорах могут предусматриваться некоторые исключения. Например, в соответствии с Договором между Россией и Монголией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1999 г. учреждения юстиции данных договаривающихся сторон в приграничных районах по отдельным вопросам могут сноситься друг с другом непосредственно (п. 4 ст. 3).

Судебное поручение должно быть снабжено *апостилем* — специальным штампом. Проставление апостиля компетентным органом государства, в котором документ был совершен, удостоверяет подлинность подписи, качества, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и в надлежащем случае — подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ. Апостиль может быть проставлен на самом документе или на отдельном листе, скрепленном с документом (ст. 3, 4 Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, 1961 г.).

Исполнение поручений иностранных судов о производстве отдельных процессуальных действий осуществляется на основе российского права, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации (ч. 3 ст. 407 ГПК РФ).

Суды в Российской Федерации могут обращаться в иностранные суды с поручениями о совершении отдельных процессуальных действий. Порядок сношений судов в России с иностранными судами определяется международным договором Российской Федерации или федеральным законом (ч. 4 ст. 407 ГПК РФ).

§ 4. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)

По общему правилу действие решения суда ограничено территорией этого государства. Признание на территории государства решения иностранного суда придает ему ту же самую юридическую силу, которой обладает решение суда данного государства. Порядок исполнения в Российской Федерации решений иностранных судов и арбитражей определяется соответствующими международными договорами.

Законодательство различных стран знает три системы исполнения решений иностранных судов. Во-первых, система регистрации, в соответствии с которой для принудительного исполнения судебного решения необходима его регистрация в определенном судебном органе государства. Во-вторых, система упрощенного производства, в силу которого решение иностранного суда служит основанием не для исполнения, а лишь для предъявления иска. В-третьих, система подтверждения решения иностранного суда компетентным судом государства, на чьей территории решение подлежит исполнению (система экзекватуры). Советское, а позже российское законодательство восприняло систему экзекватуры.

Возможность признания судебного решения и его исполнения предусматривается внутренним законодательством и международными договорами. Статья 409 (ч. 1) ГПК РФ устанавливает правила признания и исполнения решений иностранных судов. Решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в России, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации.

В рамках действия гражданского процессуального права под *решениями иностранных судов* понимаются решения по гражданским делам, за исключением дел по экономическим спорам и других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением. Для предъявления решения иностранного суда к принудительному исполнению установлен трехлетний срок со дня вступления в законную силу решения иностранного суда. Пропущенный по уважительной причине срок может быть

восстановлен судом в Российской Федерации в порядке, предусмотренном ст. 112 ГПК РФ (ч. 2, 3 ст. 409 ГПК РФ).

Подсудность дел о рассмотрении ходатайства о принудительном исполнении решения иностранного суда определяется по правилам ст. 410 ГПК РФ. Решение вопроса о принудительном исполнении относится к ведению верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области или судов автономных округов. Территориальная подсудность определяется по месту жительства или месту нахождения должника в Российской Федерации, а в случае если должник не имеет места жительства или места нахождения в Российской Федерации либо место его нахождения неизвестно, — по месту нахождения его имущества.

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда должно содержать:

1) наименование взыскателя, его представителя, если ходатайство подается представителем, указание их места жительства, а в случае если взыскателем является организация, — указание места ее нахождения;

2) наименование должника, указание его места жительства, а если должником является организация, — указание места ее нахождения;

3) просьбу взыскателя о разрешении принудительного исполнения решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение.

В ходатайстве могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела.

К ходатайству прилагаются документы, предусмотренные международным договором Российской Федерации, а если это не предусмотрено международным договором, прилагаются документы, перечисленные в ч. 2 ст. 411 ГПК РФ (например, документ об исполнении решения, заверенный перевод документов на русский язык).

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника о времени и месте рассмотрения ходатайства. Неявка без уважительной причины должника, относительно которого суду известно, что повестка ему была вручена, не является препятствием к рассмотрению ходатай-

ства. Если должник обратился в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения ходатайства и эта просьба признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом должника. Выслушав объяснения должника и рассмотрев представленные доказательства, суд выносит определение о принудительном исполнении решения иностранного суда или об отказе в этом. На основании решения иностранного суда и вступившего в законную силу определения суда о принудительном исполнении этого решения выдается исполнительный лист, который направляется в суд по месту исполнения решения иностранного суда. При возникновении сомнений у суда при решении вопроса о принудительном исполнении он может запросить у лица, возбудившего ходатайство, объяснение, а также опросить должника по существу ходатайства и в случае необходимости затребовать разъяснение иностранного суда, принявшего решение (ст. 411 ГПК РФ).

Суд вправе отказать в принудительном исполнении решения иностранного суда при наличии оснований, указанных в законе (ст. 412 ГПК РФ). Отказ допускается:

1) если решение по праву страны, на территории которой оно принято, не вступило в законную силу или не подлежит исполнению;

2) сторона, против которой принято решение, была лишена возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о времени и месте рассмотрения дела;

3) рассмотрение дела относится к исключительной подсудности судов в Российской Федерации;

4) имеется вступившее в законную силу решение суда в Российской Федерации, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве суда в Российской Федерации имеется дело, возбужденное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям до возбуждения дела в иностранном суде;

5) исполнение решения может нанести ущерб суверенитету России или угрожает безопасности нашей страны либо противоречит публичному порядку России;

6) истек срок предъявления решения к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом в Российской Федерации по ходатайству взыскателя.

Не все решения иностранных судов требуют своего принудительного исполнения. Иногда достаточно признания решения иностранного суда. Решения иностранных судов, которые не требуют принудительного исполнения, признаются без какого-либо дальнейшего производства, если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения относительно этого. Заинтересованное лицо по месту его жительства или месту нахождения в течение месяца после того, как ему стало известно о поступлении решения иностранного суда, может заявить в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа возражения относительно признания этого решения. Возражения заинтересованного лица рассматриваются в открытом судебном заседании с извещением этого лица о времени и месте рассмотрения возражений. Неявка без уважительной причины заинтересованного лица, относительно которого суду известно, что повестка ему была вручена, не является препятствием к рассмотрению возражений. Если заинтересованное лицо обратится в суд с просьбой о переносе времени рассмотрения возражений и эта просьба будет признана судом уважительной, суд переносит время рассмотрения и извещает об этом заинтересованное лицо. После рассмотрения судом возражений относительно признания решения иностранного суда выносится соответствующее определение. Определение суда может быть обжаловано в вышестоящий суд в порядке и в сроки, установленные ГПК РФ (ст. 413 ГПК РФ).

Отказ в признании решения иностранного суда, которое не подлежит принудительному исполнению, допускается при наличии оснований, установленных для отказа в принудительном исполнении решения иностранного суда (см. выше) (ст. 414 ГПК РФ).

В Российской Федерации признаются не требующие вследствие своего содержания дальнейшего производства решения иностранных судов (ст. 415 ГПК РФ):

1) относительно статуса гражданина государства, суд которого принял решение;

2) о расторжении или признании недействительным брака между российским гражданином и иностранным гражданином, если в момент рассмотрения дела хотя бы один из супругов проживал вне пределов Российской Федерации;

3) о расторжении или признании недействительным брака между российскими гражданами, если оба супруга в момент рассмотрения дела проживали вне пределов Российской Федерации;

4) в других предусмотренных федеральным законом случаях.

Примером признания судебного решения иностранного государства, предусмотренного внутренним законодательством, можно рассматривать положение п. 3 ст. 160 СК РФ, где установлено, что расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенное за пределами территории РФ с соблюдением законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решения о расторжении брака, и подлежащем применению при расторжении брака законодательстве, признается действительным в Российской Федерации. Точно так же признается действительным в Российской Федерации расторжение брака между иностранными гражданами, совершенное за пределами России при соблюдении тех же условий (п. 4 ст. 160 СК РФ).

Раздел III Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам также подробно регламентирует вопросы исполнения решений иностранных судов. Каждая из договаривающихся сторон признает и исполняет следующие решения, вынесенные на территории других договаривающихся сторон:

1) решения учреждений юстиции по гражданским и семейным делам, включая утвержденные судом мировые соглашения по таким делам и нотариальные акты в отношении денежных обязательств;

2) решения судов по уголовным делам о возмещении вреда (ст. 51).

Конвенция регулирует подачу ходатайства о разрешении принудительного исполнения решения, порядок признания и принудительного исполнения решений.

Гаагская конвенция по вопросам гражданского процесса регламентирует вопрос принудительного исполнения решений о взыскании судебных расходов государствами — участниками данной Конвенции.

Двусторонние международные договоры также могут регулировать вопросы исполнения решений договаривающихся сторон.

Помимо решений иностранных судов, ГПК РФ предусматривает признание и исполнение решений иностранных третейских судов (арбитражей). Исполнение решений иностранных арбитражей регулируется Нью-Йоркской конвенцией о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г.

Арбитражные решения — это решения, вынесенные арбитрами, назначенными по каждому отдельному делу, и постоянными арбитражными органами. Названная Конвенция подробно регламентирует основания отказа в признании и приведении в исполнение арбитражного решения. Эти основания, отражая суть арбитражного производства, отличаются от рассмотренных выше оснований отказа в признании и исполнении решений иностранных судов. В частности, применительно к арбитражным решениям Конвенция (ст. V) вводит такие основания для отказа признания и исполнения, как:

— вынесение решения по спору, не предусмотренному или не подпадающему под условия арбитражного соглашения или арбитражной оговорки в договоре;

— несоответствие состава арбитражного органа или арбитражного процесса соглашению сторон или, при отсутствии такового, закону той страны, закон которой применялся, и т. д.

Гражданский процессуальный кодекс РФ регулирует признание и исполнение решений иностранных третейских судов и арбитражей, практически распространяя на них правила о признании и исполнении решений иностранных судов, за некоторыми исключениями (ч. 1 ст. 416). Сторона, ходатайствующая о признании или об исполнении решения иностранного третейского суда (арбитража), должна представить подлинное решение иностранного третейского суда (арбитража) или его должным образом заверенную копию, а также подлинное арбитражное соглашение или его должным образом заверенную копию. В случае если арбитражное решение или арбитражное соглашение изложено на иностранном языке, сторона должна представить заверенный перевод этих документов на русский язык (ч. 2 ст. 416 ГПК РФ).

В признании и исполнении решения иностранного третейского суда (арбитража) может быть отказано (ст. 417 ГПК РФ):

1) по просьбе стороны, против которой оно направлено, если эта сторона представит компетентному суду, в котором

испрашиваются признание и исполнение, доказательство того, что:

— одна из сторон арбитражного соглашения была в какой-либо мере недееспособна или это соглашение недействительно в соответствии с законом, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого доказательства — в соответствии с законом страны, в которой решение было принято;

— сторона, против которой принято решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве либо по другим причинам не могла представить доказательства, либо решение принято по спору, не предусмотренному арбитражным соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения. В случае если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, не охватываемым таким соглашением, часть решения суда, в которой содержатся постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, может быть признана и исполнена;

— состав третейского суда или арбитражное разбирательство не соответствовали арбитражному соглашению либо в отсутствие такового не соответствовали закону страны, в которой имел место иностранный третейский суд (арбитраж);

— решение еще не стало обязательным для сторон, или было отменено, или его исполнение было приостановлено судом страны, в которой или в соответствии с законом которой оно было принято;

2) если суд установит, что спор не может быть предметом арбитражного разбирательства в соответствии с федеральным законом или признание и исполнение этого решения иностранного третейского суда (арбитража) противоречат публичному порядку Российской Федерации.

В случае если в суде заявлено ходатайство об отмене или о приостановлении исполнения решения иностранного третейского суда (арбитража), суд, в котором испрашиваются признание и исполнение, может отложить принятие своего решения, если сочтет это надлежащим.

**Решетникова Ирина Валентиновна,
Ярков Владимир Владимирович**

Гражданский процесс

7-е издание, переработанное

**Издание не подлежит маркировке
в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1 ФЗ № 436-ФЗ**

**ООО «Юридическое издательство Норма»
101990, Москва, Колпачный пер., 9а
Тел./факс: (495) 621-62-95. E-mail: norma@norma-verlag.com
Internet: www.norma-verlag.com**

**ООО «Научно-издательский центр ИНФРА-М»
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в, стр. 1
Тел.: (495) 280-15-96, 280-33-86. Факс: (495) 280-36-29
E-mail: books@infra-m.ru. Internet: www.infra-m.ru**

**Редактор М. Л. Шацкая
Корректор Н. Н. Цыrkова
Разработка серии: И. В. Пантелеев
Верстка: А. Ю. Виноградов**

**Подписано в печать 24.02.16
Формат 84×108/32. Бумага типографская
Гарнитура «Школьная». Печать цифровая
Усл. печ. л. 15,96. Уч.-изд. л. 14,95
Тираж 200 экз. Заказ №**

По вопросам приобретения книг обращайтесь:

**Отдел продаж «ИНФРА-М» (оптовая продажа)
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в, стр. 1
Тел.: (495) 280-15-96. Факс: (495) 280-36-29
E-mail: books@infra-m.ru**

**Отдел «Книга — почтой»
Тел.: (495) 280-15-96 (доб. 246)**
