

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

У ч е б н и к

П о д р е д а к ц и е й
доктора юридических наук, профессора А.Г. Коваленко,
доктора юридических наук, профессора А.А. Мохова,
доктора юридических наук, профессора П.М. Филиппова

Рекомендовано
УМС Юридического факультета
ФГОУ ВПО «Волгоградский
государственный университет»

Юридическая фирма
«КОНТРАКТ»

Издательский Дом
«ИНФРА-М»

Москва, 2008

УДК
ББК

Гражданский процесс: Учебник / Под ред. д.ю.н., проф. А.Г. Коваленко, д.ю.н. проф. А.А. Мохова, д.ю.н., проф. П.М. Филиппова. — М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»; «ИНФРА-М», 2008. — 448 с.

ISBN 978-5-98209-025-6 (КОНТРАКТ)
ISBN (ИНФРА-М)

На основе нового законодательства в учебнике освещается порядок судопроизводства по гражданским делам, включая мировых судей, с учетом исследования проблем теории и правоприменительной практики.

Излагаются стадии развития процесса, порядок обжалования и исполнения судебных и иных актов, судопроизводство с участием иностранных лиц, рассмотрение дел третейскими судами, арбитражными судами и основы нотариата.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов и факультетов, а также для практикующих юристов.

Нормативные правовые акты приведены по состоянию на 1 февраля 2008 г.

ISBN 978-5-98209-025-6 (КОНТРАКТ)
ISBN (ИНФРА-М)

© Коллектив авторов, 2008
© Юридическая фирма «КОНТРАКТ», 2008
© Издательский Дом «ИНФРА-М», 2008

Гражданский процесс

Учебник

Оригинал-макет подготовлен
ЗАО «Юридическая фирма КОНТРАКТ»

Лицензия № 070959 от 20 мая 1998 г.
Лицензия № 070824 от 21 января 1993 г.

Подписано в печать 01.04.2008.
Формат 60×90/16. Бумага . Гарнитура .
Печать . Усл.-печ. л.
Тираж экз.
Заказ №

ЗАО «Юридическая фирма КОНТРАКТ»
115184, Москва, Б. Ордынка, д. 61, стр. 2
Тел./факс (495) 737-73-47, 238-17-44

Издательский Дом «ИНФРА-М»
127282 Москва, ул. Полярная, д. 31в
Тел. (495) 380-05-40; 380-05-43. Факс: (495) 363-92-12
E-mail: books@infra-m.ru.
<http://www.infra-m.ru>.

Авторский коллектив

Антипов Н.П., кандидат юридических наук, профессор, Заслуженный работник высшей школы РФ — гл. 20;

Бабаков В.А., кандидат юридических наук — гл. 9 (в соавторстве с П.М. Филипповым), гл. 22;

Волкова И.А., кандидат юридических наук, доцент — гл. 2 (в соавторстве с П.М. Филипповым), гл. 3 (в соавторстве с П.М. Филипповым), гл. 10, 16, 24, вопросы для самоконтроля по дисциплине «Гражданский процесс»;

Коваленко А.Г., доктор юридических наук, профессор, Почетный работник высшего профессионального образования РФ — предисловие, гл. 13, 14 (в соавторстве с А.П. Яковлевой), гл. 18 (в соавторстве с А.П. Яковлевой), литература по дисциплине «Гражданский процесс» (в соавторстве с А.А. Моховым);

Коробов О.А., кандидат юридических наук — гл. 23;

Летяев В.А., доктор юридических наук, профессор, Почетный работник высшего профессионального образования РФ — гл. 15 (в соавторстве с В.М. Мелиховым);

Мелихов В.М., кандидат юридических наук, профессор, Почетный работник высшего профессионального образования РФ — гл. 15 (в соавторстве с В.А. Летяевым);

Мохов А.А., доктор юридических наук, профессор — гл. 1 (в соавторстве с П.М. Филипповым), гл. 6, 11, 12, 19, 24, литература по дисциплине «Гражданский процесс» (в соавторстве с А.Г. Коваленко);

Орлов М.А., кандидат юридических наук — гл. 17;

Филиппов П.М., доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист РФ — гл. 1 (в соавторстве с А.А. Моховым), гл. 2 (в соавторстве с И.А. Волковой), гл. 3 (в соавторстве с И.А. Волковой), гл. 4, 5, 7, 8, 9 (в соавторстве с В.А. Бабаковым);

Яковлева А.П., кандидат юридических наук — гл. 14 (в соавторстве с А.Г. Коваленко); гл. 18 (в соавторстве с А.Г. Коваленко), гл. 21.

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

Нормативные правовые акты

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 июля 2002 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 4 декабря 2007 г. № 330-ФЗ (СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532; 2007. № 50. Ст. 6243)

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации

часть первая от 30 ноября 1994 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 6 декабря 2007 г. № 333-ФЗ (СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; 2007. № 50. Ст. 6246)

часть вторая от 26 января 1996 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 6 декабря 2007 г. № 334-ФЗ (СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410; 2007. № 50. Ст. 6247)

часть третья от 26 ноября 2001 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 29 ноября 2007 г. № 281-ФЗ (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552; 2007. № 49. Ст. 6042)

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации

часть первая от 31 июля 1998 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 17 мая 2007 г. № 84-ФЗ (СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824; 2007. № 22. Ст. 2564)

часть вторая от 5 августа 2000 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 6 декабря 2007 г. № 333-ФЗ (СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340; 2007. № 50. Ст. 6246)

АПК РФ — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ (СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012; 2007. № 41. Ст. 4845)

Воздушный кодекс РФ — Воздушный кодекс Российской Федерации от 19 марта 1997 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 4 декабря 2007 г. № 332-ФЗ (СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1383; 2007. № 50. Ст. 6245)

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 3 марта 2008 г. № 21-ФЗ (СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. I). Ст. 1; 2008. № 10 (ч. I). Ст. 896)

СК РФ — Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 21 июля 2007 г. № 194-ФЗ (СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16; 2007. № 30. Ст. 3808)

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 1 декабря 2007 г. № 309-ФЗ (СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. I). Ст. 3; 2007. № 49. Ст. 6070)

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 14 февраля 2008 г. № 11-ФЗ (СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954; 2008. № 7. Ст. 551)

Закон о военных судах — Федеральный конституционный закон от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ «О военных судах Российской Федерации» с последними изменениями, внесенными Федеральным конституционным законом от 4 декабря 2006 г. № 5-ФКЗ (СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3170; 2006. № 50. Ст. 5277)

Закон о государственной судебно-экспертной деятельности — Федеральный закон от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 24 июля 2007 г. № 214-ФЗ (СЗ РФ. 2001. № 23. Ст. 2291; 2007. № 31. Ст. 4011)

Закон о мировых судьях — Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации» с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 2 марта 2007 г. № 24-ФЗ (СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270; 2007. № 10. Ст. 1151)

Закон о прокуратуре — Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» в ред. Федерального закона от 17 ноября 1995 г. № 168-ФЗ с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 24 февраля 2007 г. № 214-ФЗ (СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472; 2007. № 31. Ст. 4011)

Закон о психиатрической помощи — Закон Российской Федерации от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ (Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913; СЗ РФ. 2004. № 35. Ст. 3607)

Закон о статусе судей — Закон Российской Федерации от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации» с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 24 февраля 2007 г. № 214-ФЗ (Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1792; СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 4011)

Закон о судебной системе РФ — Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» с последними изменениями, внесенными Федеральным конституционным законом от 5 апреля 2005 г. № 3-ФКЗ (СЗ РФ. 1997. № 1. Ст. 1; 2005. № 15. Ст. 1274)

Закон о судебных приставах — Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах», с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 3 марта 2007 г. № 29-ФЗ (СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3590; 2007. № 10. Ст. 1156)

Закон о третейских судах — Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» (СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3019)

Закон об исполнительном производстве — Федеральный закон от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4849)

Основы законодательства РФ о нотариате — Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 18 октября 2007 г. № 230-ФЗ (Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357; СЗ РФ. 2007. № 43. Ст. 5084)

Постановления Пленума Верховного Суда РФ

Постановление Пленума ВС РФ от 14 апреля 1988 г. № 3 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 апреля 1988 г. № 3 «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции» с последними изменениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2001 г. № 11 (БВС РСФСР. 1988. № 7; 2001. № 12)

Постановление Пленума ВС РФ от 20 января 2003 г. № 2 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» с последними изменениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 12 февраля 2008 г. № 2 (БВС РФ. 2003. № 3; Российская газета. 2008. № 34)

Официальные издания

БВС РФ — Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации
Ведомости СНД РФ и ВС РФ — Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации
Вестник ВАС РФ — Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации
Вестник КС РФ — Вестник Конституционного Суда Российской Федерации
СЗ РФ — Собрание законодательства Российской Федерации
СП (СССР, РСФСР, РФ) — Собрание постановлений Совета Министров (Правительства)

ОГЛАВЛЕНИЕ

Авторский коллектив	III
Предисловие	IV
Принятые сокращения	VI

РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 1. Предмет, система и источники гражданского процессуального права	1
§ 1. Право на судебную защиту и правосудие	1
§ 2. Гражданская процессуальная форма	4
§ 3. Понятие, предмет и метод гражданского процессуального права	6
§ 4. Стадии и виды гражданского судопроизводства	9
§ 5. Гражданские процессуальные правоотношения	13
§ 6. Источники гражданского процессуального права	17
§ 7. Действие норм гражданского процессуального законодательства	21
Глава 2. Принципы гражданского процесса	22
§ 1 Понятие и значение принципов гражданского судопроизводства	22
§ 2. Отдельные принципы гражданского процессуального права	23
Глава 3. Лица, участвующие в деле	34
§ 1. Понятие лиц, участвующих в деле	34
§ 2. Стороны гражданского процесса	36
§ 3. Третьи лица	43
§ 4. Участие прокурора в гражданском процессе	48
§ 5. Лица, участвующие в процессе с целью защиты интересов других лиц	51
Глава 4. Представительство в суде	53
§ 1. Понятие представительства и его виды	53

§ 2. Полномочия представителя и порядок их оформления.....	58
Глава 5. Подведомственность и подсудность гражданских дел	59
§ 1. Понятие и виды подведомственности гражданских дел	59
§ 2. Понятие подсудности. Родовая подсудность.....	64
§ 3. Территориальная подсудность и ее виды.....	69
Глава 6. Доказательства и доказывание в гражданском судопроизводстве	75
§ 1. Понятие и сущность судебного доказывания	75
§ 2. Понятие судебных доказательств	79
§ 3. Предмет доказывания. Основания освобождения от доказывания	81
§ 4. Субъекты доказывания	87
§ 5. Обязанность доказывания. Распределение обязанностей по доказыванию	90
§ 6. Относимость, допустимость, достоверность и достаточность доказательств.....	96
§ 7. Средства доказывания.....	101
Глава 7. Судебные расходы и штрафы	115
§ 1. Понятие и виды судебных расходов.....	115
§ 2. Распределение судебных расходов	121
§ 3. Судебные штрафы	123
Глава 8. Процессуальные сроки	124
§ 1. Понятие и виды сроков	124
§ 2. Порядок исчисления сроков, их продление, восстановление, перерыв	127

РАЗДЕЛ II. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 9. Иск	130
§ 1. Понятие иска и право на иск	130

Оглавление	433
§ 2. Элементы иска	134
§ 3. Виды исков	137
§ 4. Предъявление иска и его принятие. Возбуждение гражданского дела	142
§ 5. Обеспечение иска	147
§ 6. Распоряжение исковыми средствами защиты права	149
Глава 10. Подготовка гражданского дела к судебному разбирательству	153
§ 1. Понятие и значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству	153
§ 2. Порядок подготовки дела к судебному разбирательству. Предварительное судебное заседание	156
§ 3. Судебные извещения и вызовы	162
Глава 11. Судебное разбирательство	165
§ 1. Понятие и значение стадии судебного разбирательства	165
§ 2. Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции	166
§ 3. Приостановление производства по делу. Отложение разбирательства дела. Окончание дела без вынесения судебного решения	176
§ 4. Протокол судебного заседания	181
Глава 12. Постановления суда первой инстанции	184
§ 1. Понятие и виды судебных постановлений	184
§ 2. Судебное решение. Законная сила судебного решения	185
§ 3. Заочное производство	195
§ 4. Определения суда первой инстанции	198

Глава 13. Судебный приказ	200
§ 1. Понятие приказного производства и его развитие в процессуальном законодательстве	200
§ 2. Порядок подачи заявления о вынесении судебного приказа, его форма и содержание	204
Глава 14. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений	207
§ 1. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений	207
§ 2. Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части	209
§ 3. Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих	212
§ 4. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации	214
Глава 15. Особое производство	220
§ 1. Понятие и значение особого производства	220
§ 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение	225
§ 3. Усыновление (удочерение) ребенка	230
§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим	235
§ 5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими доходами	239
§ 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным	242

§ 7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь	243
§ 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство).....	246
§ 9. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование	248
§ 10. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния	251
§ 11. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении	253
§ 12. Восстановление утраченного судебного производства.....	257

РАЗДЕЛ III. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 16. Апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей.....	259
§ 1. Понятие и значение апелляционного производства	259
§ 2. Право на апелляционное обжалование. Процессуальный порядок подачи апелляционной жалобы, представления и принятия их мировым судьей	261
§ 3. Процессуальный порядок рассмотрения дела в апелляционной инстанции	265
§ 4. Полномочия суда апелляционной инстанции.....	268

Глава 17. Производство в суде кассационной инстанции	270
§ 1. Понятие и сущность кассационного производства	270
§ 2. Право кассационного обжалования судебных постановлений. Субъекты и объекты кассационного обжалования	272
§ 3. Порядок подачи кассационной жалобы (представления)	274
§ 4. Порядок рассмотрения дела в кассационной инстанции	278
§ 5. Полномочия суда кассационной инстанции	281
§ 6. Основания для отмены или изменения решения суда в кассационном порядке	283
§ 7. Определение суда кассационной инстанции	285
§ 8. Сущность и значение обжалования определений, не вступивших в законную силу	286

**РАЗДЕЛ IV. ПЕРЕСМОТР
ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ
СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ**

Глава 18. Производство в суде надзорной инстанции	289
§ 1. Право на обращение в суд надзорной инстанции	289
§ 2. Порядок подачи надзорной жалобы или представления прокурора	290
§ 3. Содержание надзорной жалобы или представления прокурора	292
§ 4. Порядок возбуждения дела в суде надзорной инстанции	294

§ 5. Сроки и порядок рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора в судебном заседании суда надзорной инстанции	297
§ 6. Основания для отмены судебных постановлений и полномочия суда надзорной инстанции.....	299
Глава 19. Производство по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам	300
§ 1. Понятие и основания пересмотра гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам	300
§ 2. Порядок пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам	302

РАЗДЕЛ V. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

Глава 20. Производство по делам с участием иностранных лиц	305
§ 1. Особенности производства по делам с участием иностранных лиц	305
§ 2. Подсудность дел с участием иностранных лиц.....	309
§ 3. Признание и исполнение решений арбитражных судов и иностранных третейских судов.....	313

РАЗДЕЛ VI. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 21. Исполнение судебных и иных актов	320
§ 1. Законодательство об исполнительном производстве. Органы принудительного исполнения исполнительных документов	320

§ 2. Суд в исполнительном производстве	326
§ 3. Участники исполнительного производства	329
§ 4. Исполнительные документы	334
§ 5. Общие правила исполнения.....	340
§ 6. Отсрочка, рассрочка, изменение способа и порядка исполнения исполнительных документов, отложение исполнительных действий	345
§ 7. Приостановление, возобновление, прекращение, окончание исполнительного производства	346

РАЗДЕЛ VII. ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ

Глава 22. Краткая характеристика арбитражного процесса	353
§ 1. Понятие арбитражных судов, история их формирования и характеристика их системы.....	353
§ 2. Принципы арбитражного процессуального права.....	357
§ 3. Компетенция арбитражных судов.....	358
§ 4. Участники арбитражного процесса	365
§ 5. Доказывание и доказательства в арбитражном процессе	371
§ 6. Возбуждение арбитражного судопроизводства	373
§ 7. Подготовка дела к судебному разбирательству	375
§ 8. Рассмотрение дела в арбитражном суде.....	379
§ 9. Постановления арбитражного суда первой инстанции.....	382
§ 10. Пересмотр судебных актов арбитражного суда	382

РАЗДЕЛ VIII. ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ

Глава 23. Рассмотрение гражданских дел третейскими судами	395
§ 1. Понятие третейского разбирательства	395
§ 2. Производство по делам об оспаривании решений третейских судов.....	404
§ 3. Производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.....	407

РАЗДЕЛ IX. НОТАРИАТ

Глава 24. Основы нотариата	410
§ 1. Понятие и сущность нотариата	410
§ 2. Нотариальные действия и правила их совершения	417
Вопросы для самоконтроля по дисциплине	421
Рекомендуемая литература по дисциплине.....	427

ПРЕДИСЛОВИЕ

Вашему вниманию предлагается учебник по одной из базовых учебных дисциплин — «Гражданский процесс России». Она преподается студентам всех юридических вузов и факультетов вне зависимости от их будущей специализации. Без знаний установленных законом правил рассмотрения и разрешения гражданских дел невозможно быть специалистом в области права. Знать основы данной учебной дисциплины нужно и сотруднику органов внутренних дел, и юрисконсульту организации, и, конечно же, будущему судье или адвокату.

Гражданское процессуальное право (гражданский процесс) является одной из фундаментальных наук, изучаемых в юридических вузах и на юридических факультетах высших учебных заведений по специальности «Юриспруденция».

Гарантированная Конституцией РФ судебная защита прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц определяет необходимость издания учебников по гражданскому процессуальному праву с учетом последних изменений законодательства, постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а также правоприменительной практики.

Взросшие потоки обращений в суд требуют подготовки большего числа специалистов для оказания квалифицированной юридической помощи с тем, чтобы судебная защита была более доступна и продуктивна.

Настоящий учебник выдержан в традиционном духе. При его написании авторы учитывали основные подходы к изложению данной учебной дисциплины, исторически сложившиеся в России. Они опирались как на уже имеющиеся наработки широко известных школ гражданского процессуального права (МГУ им. М.В. Ломоносова, МГЮА, СПбГУ, УрГЮА и др.), так и на собственный многолетний опыт преподавания в различных вузах России (классических университетах, ведомственных вузах и др.).

Однако если провести анализ широко известных учебников по гражданскому процессу, то окажется, что они различаются как в трактовке отдельных понятий, так и в понимании самой структуры учебной дисциплины. Кроме того, они имеют существенные отличия по объему и направленности предлагаемого материала: в одних, на наш взгляд, недостаточно уделено внимания практическим вопросам, другие — перегружены материалом.

Современный учебник должен, с одной стороны, сохранять все то лучшее, что накоплено одноименной юридической наукой и педагогической практикой, с другой — быть адаптированным к современным реалиям, уровню и ритму жизни. Нельзя не обратить внимания и на начавшийся процесс перехода отечественного образования к многоуровневой

подготовке юридических кадров (бакалавриат, магистратура, аспирантура), в силу чего в ближайшие годы еще предстоит переосмыслить содержание и наполненность учебной дисциплины исходя из новых требований подготовки кадров как для потребностей повседневной практики, так и для удовлетворения возрастающих запросов отдельных компаний, органов власти и управления, высшей школы и юридической науки.

В связи с изложенным авторы попытались, без значительного ущерба для теории гражданского процессуального права, изложить представленный учебный материал компактно, с акцентом на практическую часть, формирование в последующем на основе полученных знаний хороших профессиональных навыков.

В учебнике предпринята попытка комплексного изложения учебного материала, соответствующего программе данного курса. Содержится круг подлежащих обязательному изучению тем, которые излагаются с учетом современных концепций развития российского гражданского процессуального законодательства. Приводится сравнительный анализ научных взглядов по многим аспектам гражданского процессуального права (гражданского процесса) и формируется авторский подход к различным проблематикам, дается оценка позиций ученых по спорным вопросам.

Авторы поставили задачу подробно проанализировать: понятие гражданского процессуального права, принципы гражданского процесса, понятие лица, участвующего в деле, представительство в суде, подведомственность и подсудность гражданских дел, доказательства и доказывание в гражданском судопроизводстве, судебные расходы и штрафы, процессуальные сроки, иск, подготовку гражданского дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство, постановления суда первой инстанции, судебный приказ, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, особое производство.

Раскрываются такие вопросы, как апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей, производство в суде кассационной инстанции, производство в суде надзорной инстанции, пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, вступивших в законную силу, производство по делам с участием иностранных лиц, исполнение судебных и иных актов, рассмотрение гражданских дел третейскими судами, арбитражными судами и основы нотариата.

Издание рассчитано на студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов, может быть использовано всеми, кто интересуется вопросами гражданского процессуального права (гражданского процесса).

Авторы с благодарностью примут любые критические замечания и конструктивные предложения.

РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 1. Предмет, система и источники гражданского процессуального права

§ 1. Право на судебную защиту и правосудие

Судебная власть (правосудие) в Российской Федерации осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства (ст. 118 Конституции РФ).

Содержанием правосудия по гражданским делам является рассмотрение и разрешение гражданско-правовых споров и других дел, связанных с защитой прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций.

Право на судебную защиту Конституция РФ гарантирует каждому (ст. 46). Данное право является субъективным правом личности.

Правосудие по гражданским делам осуществляется только судами, учрежденными в соответствии с Конституцией РФ и **Законом о судебной системе РФ**.

Правосудие является методом реализации правоохранительной функции государства.

Судебную систему в Российской Федерации в соответствии с Конституцией РФ и **Законом о судебной системе РФ** составляют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации¹.

Судопроизводство по гражданским делам осуществляется судами общей юрисдикции и федеральными арбитражными судами.

К судам общей юрисдикции относятся: Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды.

В систему арбитражных судов входят Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов РФ.

¹ В Государственной Думе обсуждается проект федерального конституционного закона «О федеральных административных судах в Российской Федерации».

Защита права представляет собой деятельность уполномоченных лиц по применению способов защиты, предусмотренных отраслевым законодательством (гражданским, трудовым, семейным, земельным и др.). Гражданско-правовые способы защиты перечислены в ст. 12 ГК РФ: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности; применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; другие способы.

Защита гражданских прав осуществляется в различных формах, т.е. в определенном законодательством порядке, тем или иным юрисдикционным органом. Различают общий (судебный и внесудебный), специальный (административный) и исключительный (самозащита права) порядок защиты гражданских прав.

Наибольшее распространение получил *общий порядок защиты прав*. В общем порядке защиту нарушенных или оспоренных прав осуществляют суд общей юрисдикции, арбитражный суд, третейский суд в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством.

Внесудебные процедуры представлены у нас третейскими судами и посредничеством (развито пока слабо).

Охрану бесспорных гражданских прав также осуществляют нотариусы и другие должностные лица, которым законом предоставлено право совершать нотариальные действия.

Защита гражданских прав в *административном порядке* осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Самозащита гражданских прав осуществляется самим уполномоченным лицом и не имеет никакого отношения к процессу.

Судебная власть при защите гражданских прав судами осуществляется посредством гражданского судопроизводства, что является особой процессуальной деятельностью суда. Суды в определенном законом порядке устанавливают фактические

обстоятельства, применяют нормы права, определяют способ защиты и выносят решения.

Деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданского дела урегулирована нормами ГПК РФ. Деятельность же иных органов по защите нарушенных прав и интересов регулируется отдельными законами¹.

Исходя из изложенного, гражданский процесс представляет собой процессуальную форму защиты гражданских прав, возложенную законом на специально создаваемые уполномоченные органы. Иными словами, *гражданский процесс — это осуществляемая в особой процессуальной форме деятельность суда (гражданское судопроизводство) и иных специально уполномоченных законом органов по защите гражданских прав.*

Судебная защита гражданских прав наиболее регламентирована, универсальна, обеспечивает наибольшие гарантии правильного применения закона. Кроме того, в правовом государстве судебная власть обладает приоритетом над иными ветвями власти в вопросах защиты прав и охраняемых законом интересов.

В силу приоритета судебной защиты гражданских прав над иными формами защиты нередко *под гражданским процессом понимают гражданское судопроизводство, т.е. порядок рассмотрения и разрешения судами гражданских дел, определяемый нормами процессуального законодательства.*

В юридической литературе и практике часто применяется понятие *гражданское дело*. Под этим термином можно понимать юридическое притязание одного лица к другому о защите частного интереса, субъективного права, подлежащее рассмотрению и разрешению в судебном порядке. В основе такого дела лежит юридический конфликт, возникающий из частноправовых отношений (гражданских, жилищных, семейных и проч.).

Следует отметить, что гражданско-процессуальная форма используется судами и для разрешения иных дел (административных, финансовых, налоговых и др.).

В основе таких дел лежат уже не частные, а публичные интересы. Эти дела также получили наименование гражданских.

Таким образом, *гражданские дела в узком понимании — это дела, возникающие из гражданских (частных) правоотношений,*

¹ См.: Трудовой кодекс РФ, Закон о третейских судах и др.

в широком — все дела, рассматриваемые по правилам гражданского судопроизводства.

В специальной литературе активно обсуждается вопрос о разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, по правилам, предусмотренным не ГПК РФ, а специальным законом, а также вопрос о создании системы административных судов в Российской Федерации¹.

Задачами гражданского судопроизводства согласно ст. 2 ГПК РФ являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел.

Целью гражданского судопроизводства ГПК РФ называет защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду (ст. 2 ГПК РФ).

§ 2. Гражданская процессуальная форма

Для того чтобы судопроизводство решало поставленные в ГПК РФ задачи и цели, необходимо строго соблюдать гражданскую процессуальную форму.

Право на обращение в суд и возбуждение гражданского дела в суде предусмотрено ст. 3 и 4 ГПК РФ. Обратиться в суд можно только в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве. Суд лишен права возбуждать гражданское дело по своей инициативе.

Суд может возбудить дело только по заявлению (исковому заявлению), в котором заинтересованное лицо излагает свои требования и обосновывает их.

Гражданский процесс охватывает процессуальные действия суда, сторон, других участников процесса, их процессуальные права и обязанности.

¹ См., например: *Зеленцов А.Б., Радченко В.И.* Административная юстиция в России (История и современность). М., 2001.

Главным субъектом гражданской процессуальной деятельности является суд, рассматривающий дело. Процесс включает в себя и деятельность других лиц (истца, ответчика, третьих лиц, заявителей, лиц, содействующих отправлению правосудия).

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

Основными чертами гражданской процессуальной формы являются:

1) установленная законом система определенных требований, предъявляемых к порядку разрешения дел (подача заявления, уплата госпошлины, представление доказательств и др.);

2) четко определенный круг лиц, которые имеют право принимать участие в рассмотрении гражданского дела (истец, заявитель, ответчик, третьи лица, эксперт, специалист и т.д.);

3) наделение лиц, имеющих право участвовать в процессе, определенными процессуальными правами и обязанностями;

4) вынесение судом решения (в определенной процессуальной форме) только после того, как дело прошло ряд стадий с соблюдением процессуальных требований и принципов процесса¹.

Строгое соблюдение процессуальной формы должно обеспечивать объективность разбирательства по делу, уважение к суду и закону (воспитательное воздействие). Без соблюдения процессуальной формы трудно добиться законного и обоснованного решения по делу.

¹ См. подробнее: *Полова Ю.А.* Гражданская процессуальная форма — гарантия эффективности правосудия по гражданским делам // Проблемы доступности и эффективности правосудия в гражданском и арбитражном судопроизводстве. М., 2001. С. 194-204.

§ 3. Понятие, предмет и метод гражданского процессуального права

Право как явление обладает довольно жесткой многоуровневой, иерархической структурой. Для права каждой страны, особенно романо-германского типа, к которым принадлежит и российское право, характерны дифференциация на относительно автономные, устойчивые части — институты, образующие, в свою очередь, ассоциации, группы и объединения.

Центральным звеном структуры права являются правовые отрасли. Коренной вопрос при делении права на отрасли — выделение факторов, от которых и зависит деление права на автономные, обособленные группы. К ним обычно относят предмет и метод правового регулирования. В качестве дополнительных признаков в литературе называют субъектный состав определенной группы общественных отношений, источники права (например, кодифицированные акты) и др.

Предмет правового регулирования — это те общественные отношения, которые право регулирует.

Гражданское процессуальное право представляет собой, в первую очередь, совокупность норм, устанавливающих порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел в судах общей юрисдикции.

Объектом правового регулирования всегда являются определенная группа или общность общественных отношений. *Объектом гражданского процессуального права* выступают общественные отношения, складывающиеся при рассмотрении и разрешении гражданских дел в суде. Гражданское процессуальное право определяет весь процесс движения гражданского дела — от принятия заявления до вынесения решения и его пересмотра.

Предметом регулирования гражданского процессуального права надо считать сам процесс, само судопроизводство по разрешению и рассмотрению гражданского дела.

В 60-х годах XX в. была высказана точка зрения о широком понимании гражданского процессуального права, т.е. о включении в него и деятельности по разрешению гражданско-правовых конфликтов в третейских судах, в комиссиях по трудовым спорам, в органах нотариата и др.¹

¹ См.: Зейдер Н.Б. Предмет и система советского гражданского процессуального права // Правоведение. 1962. № 3. С. 81.

Такая позиция нашла как сторонников, так и противников.

Поэтому *в узком* понимании гражданский процесс рассматривают как гражданское судопроизводство, *в широком* — и как деятельность иных специально уполномоченных органов по разрешению споров о праве и защите права.

Многообразие подходов к определению границ гражданского процессуального права нашло отражение и в одноименной учебной дисциплине, которая в настоящее время изучает не только деятельность судов по отправлению правосудия, но и работу иных органов и должностных лиц.

В последнее десятилетие дискуссия о системе российского права вновь обострилась, затронув и гражданское процессуальное право. Предпринимаются попытки обоснования самостоятельности арбитражного процессуального права, гражданского исполнительного права, нотариального права¹. Дискуссия отражает новые потребности общества, растущую специализацию возникающих в человеческой цивилизации общественных отношений².

Метод правового регулирования — это весьма емкое понятие, характеризующееся множеством компонентов: порядком установления прав и обязанностей субъектов соответствующих правоотношений, степенью определенности их прав, степенью автономности действий и т.д.

Метод правового регулирования в самом общем виде представляет собой совокупность приемов, способов воздействия правовых норм и правил на конкретные общественные отношения.

В теории права выделяют два основных метода правового регулирования — императивный и диспозитивный. Часто их связывают с двумя блоками правовых норм, или двумя правовыми режимами — публичным и частным.

¹ См.: *Шерстюк В.М.* Система гражданского процессуального права. М., 1989. С. 23; *Викунт М.А., Черенкова О.В.* Исполнительное производство. М., 2001. С. 31; *Гражданское исполнительное право: Учебник / Под ред. А.А. Власова.* М., 2004. С. 19-29; *Мохов А.А.* Гражданское исполнительное право как отрасль права и его место в системе российского права // *Новая правовая мысль.* 2005. № 4. С. 32-36; *Нотариальное право России: Учебник / Под ред. В.В. Яркова.* М., 2003; *Черемных И.Г.* Становление независимого нотариата России как института по осуществлению правоохранительной деятельности: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2007. С. 13.

² См.: *Лукьянова Е.* Дифференциация правового регулирования в процессуальном законодательстве // *Российская юстиция.* 2003. № 1. С. 25.

Диспозитивный метод предполагает юридическое равенство участников правоотношений. Так, участники процесса наделены одинаковым объемом процессуальных прав. Возникновение и развитие процесса, переход из одной стадии в другую зависят от воли заинтересованных лиц. Обжалование судебных актов также зависит от воли заинтересованных лиц.

Императивный метод — это метод властных предписаний; он характерен, прежде всего, для властных отношений, отношений между судом и иными участниками процесса. Суд принимает властные решения, подлежащие принудительному исполнению.

Гражданское процессуальное право, таким образом, активно использует оба метода правового регулирования. В силу этого метод гражданского процессуального права является *диспозитивно-императивным*.

Кроме предмета и метода для обоснования самостоятельности гражданского процессуального права могут быть использованы и другие признаки. Отметим лишь особый *субъектный состав* как весьма выраженный признак данной отрасли права. Так, основными субъектами гражданских процессуальных правоотношений являются суд и лица, участвующие в деле.

Таким образом, *гражданское процессуальное право представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают между участниками процесса и судом при осуществлении правосудия по гражданским делам*.

Некоторые авторы дополняют данное определение указанием на суд общей юрисдикции. Такой подход вызван попытками обоснования самостоятельности арбитражного процессуального права как отрасли права. Однако арбитражный суд — это специализированный суд гражданской юрисдикции, призванный разрешать отдельные категории гражданских дел. На наш взгляд, имеются некоторые проблемы с выделением своего (отличного от гражданского процессуального права) предмета и метода правового регулирования, но при желании может быть выделен свой субъектный состав (наличие арбитражного суда) и свой основной источник правового регулирования (АПК РФ). Отметим также: опыт создания специализированных судов в сфере хозяйственной

юрисдикции весьма противоречив¹, что затрудняет прогнозирование поступательного развития норм арбитражного процессуального права в будущем.

Гражданское процессуальное право, являясь самостоятельной отраслью, тесно и органически связано с другими отраслями отечественного права.

Во-первых, такая связь имеется с процессуальными отраслями российского права (например, уголовным процессуальным правом) в силу общего порядка создания и формирования судов в Российской Федерации, ряда общих принципов и сходных институтов. Наличие общих черт между отраслями процессуального права привело к возникновению концепции судебного права².

Во-вторых, гражданское процессуальное право тесно взаимосвязано с отраслями частного права (гражданским, семейным и др.). Оно служит формой принудительного осуществления гражданско-правовых, семейно-правовых, трудовых и иных обязанностей. Служебная роль гражданского процессуального права состоит именно в защите и охране прав, закрепленных в нормах материального права.

Гражданское процессуальное право имеет связи и с другими отраслями российского права. Например, публичный характер процессуального права в определенной мере приближает его к конституционному и административному праву.

§ 4. Стадии и виды гражданского судопроизводства

Гражданское судопроизводство представляет собой движение гражданского дела в суде, определенную совокупность этапов, или стадий, его рассмотрения и разрешения.

Стадией гражданского процесса называется совокупность установленных законом процессуальных действий, объединенных или направленных к одной ближайшей процессуальной цели.

Стадии гражданского судопроизводства развиваются в строго определенной последовательности, одна стадия сменяет другую

¹ См.: Гребенцов А.М. Развитие хозяйственной юрисдикции в России. М., 2002.

² См.: Полянский Н.Н., Строгович М.С., Савицкий В.М., Мельников А.А. Проблемы судебного права. М., 1983; Рязановский Е.В. Единство процесса. М., 1996.

и становится возможной только после создания определенных условий.

Первой стадией процесса является *возбуждение гражданско-го дела* (ст. 4, 5, 133 ГПК РФ).

Суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов. В определенных процессуальным законом случаях гражданское дело может быть возбуждено по заявлению лица, выступающего от своего имени в защиту прав, свобод и законных интересов другого лица, неопределенного круга лиц или в защиту интересов Российской Федерации, муниципальных образований.

Статья 133 ГПК РФ указывает, что в течение 5 дней со дня поступления заявления судья решает вопрос о его принятии. Исходя из смысла этой статьи действия суда по принятию заявления является фактом возбуждения гражданского дела.

Второй стадией процесса является *подготовка гражданского дела к судебному разбирательству* (гл. 14 ГПК РФ).

Подготовка дела осуществляется с целью обеспечения быстрого и правильного разрешения гражданского дела.

Третья стадия процесса — *судебное разбирательство* (гл. 15 ГПК РФ). Судебное разбирательство, как правило, происходит в открытом судебном заседании с целью разрешить дело по существу. Обычно эта стадия завершается вынесением решения. В некоторых случаях дело заканчивается без вынесения судебного решения.

Четвертая стадия процесса — *апелляционное производство* по обжалованию решений и определений мировых судей, не вступивших в законную силу (гл. 39 ГПК РФ).

В этой стадии гражданское дело повторно рассматривается по существу в судебном заседании районного федерального суда по жалобам лиц, участвующих в деле.

Пятая стадия процесса — *производство в суде кассационной инстанции* по обжалованию не вступивших в законную силу решений и определений, вынесенных федеральными судами по первой инстанции (гл. 40 ГПК РФ).

Шестая стадия процесса — *производство в суде надзорной инстанции* по пересмотру судебных решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу (гл. 41 ГПК РФ).

Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает еще одну, седьмую стадию процесса — *пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам* решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу (гл. 42 ГПК РФ).

По ранее действовавшему процессуальному законодательству существовала еще одна самостоятельная стадия — *исполнительное производство*. Однако в связи с реформированием порядка исполнения судебных решений, принятием **Закона об исполнительном производстве** и **Закона о судебных приставах**, а затем и нового ГПК РФ исполнительное производство как самостоятельная стадия гражданского процесса перестала существовать. Дело в том, что служба судебных приставов-исполнителей вошла в состав Министерства юстиции РФ, т.е. ветвь исполнительной власти, а в ГПК РФ был включен раздел «Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов».

Опыт исполнительного производства в России, расширение и усложнение отношений по исполнительному производству привели к зарождению новой отрасли права — гражданского исполнительного права России и работе над проектом Исполнительного кодекса Российской Федерации.

Однако тесная связь между гражданским процессуальным и гражданским исполнительным правом сохраняется. Так, в Постановлении Европейского Суда по правам человека по делу «Бурдов против России» отмечается, что исполнение судебного решения должно рассматриваться как составляющая «судебного разбирательства» по смыслу ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод¹. Иными словами, исполнительное производство является продолжением процессуальной формы защиты субъективных интересов.

Разбирательство гражданского дела не всегда проходит все перечисленные стадии. Обязательны только первые три. Например, после рассмотрения дела по существу в суде первой инстанции (3-я стадия) судебное решение может быть добровольно исполнено сторонами; тогда отпадает необходимость рассмотрения дела в последующих стадиях процесса.

¹ См.: Европейский Суд по правам человека и Российская Федерация: Постановления и решения, вынесенные до 1 марта 2004 года / Отв. ред. Ю.Ю. Берестнев. М., 2005. С. 5.

В этой связи следует отметить, что гражданский процесс — не простая совокупность процессуальных отношений, а их система, отражающая многообразие причинностей и связей данных отношений. Эти отношения не существуют все одновременно с начала процесса. Они возникают одно за другим, последовательно сменяя друг друга. И эта последовательность заранее предопределена нормами гражданского процессуального права.

Помимо стадий гражданского процесса необходимо различать и *виды производств*. Вид производства обуславливается материально-правовой природой дел и характеризуется самостоятельными средствами и способами защиты прав и интересов, а также вытекающими из этого особенностями судебной процедуры¹.

Анализ ГПК РФ позволяет назвать следующие виды производств:

- исковое производство;
- дела, возникающие из публичных правоотношений;
- дела особого производства;
- дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;
- дела с участием иностранных лиц.

ГПК РФ при выделении вида производства в судах первой инстанции учел материально-правовую природу дела, особенности судебной процедуры, а также специфику субъектов возникающего правоотношения (органы государственной власти, иностранцы и т.д.).

В исковом производстве, учитывая особенности судебной процедуры, можно выделить: *заочное производство*, когда без уважительных причин в судебное заседание не является ответчик; *приказное производство*, когда суд выдает судебный приказ без возбуждения гражданского дела.

Вызывает некоторые сомнения самостоятельность вида производства по делам, связанным с решением третейских судов. Здесь дело по существу суд не рассматривает, а проверяет законность этих решений. Но ведь то же, по сути, происходит

¹ См.: Чечот Д.М. Проблемы защиты субъективных прав и интересов в порядке неисковых производств советского гражданского процесса: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Л., 1969.

и по делам, вытекающим из публичных правоотношений, где суд также проверяет законность действий органов государственной власти, управления и должностных лиц.

Увеличение числа видов судопроизводств, с одной стороны, значительно усложнило судебный процесс, но с другой — процесс стал более гибким, он лучше учитывает особенности отдельных категорий гражданских дел.

§ 5. Гражданские процессуальные правоотношения

Как отмечалось, гражданское процессуальное право регулирует общественные отношения, которые складываются при рассмотрении и разрешении гражданских дел в суде. Будучи урегулированными правом, они становятся правоотношениями. Общепризнанная позиция такова, что процессуальные отношения могут существовать только в форме правоотношений, т.е. могут возникнуть лишь тогда, когда это предусмотрено процессуальным законом. Если кто-либо из участников судебного разбирательства совершает действия, не предусмотренные законом, то такие действия надо признать незаконными.

Однако ГПК РФ в ч. 4 ст. 1 впервые разрешил применение *аналогии закона* и *аналогии права*. В определенной мере аналогия закона применялась и ранее, когда сами нормы ГПК РФ отсылали к правилам, изложенным в других нормах.

В ГПК РФ часто встречается отсылка к ст. 131 Кодекса, которая содержит требования к форме и содержанию искового заявления. Иными словами, подаваемые в суд заявления, рассматриваемые в других видах производства (например, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений), должны соответствовать требованиям этой статьи.

Статья 330 ГПК РФ не называет основания для отмены или изменения решения мирового судьи в апелляционном порядке, а отсылает к ст. 362-364 ГПК РФ. Отсылка к другой норме есть не что иное, как разновидность применения аналогии закона.

При применении аналогии права необходимо четко знать принципы данной отрасли права, чтобы действия, совершаемые судами и лицами, участвующими в деле, помогали реализовать эти принципы. Особенно надо указать на ст. 10 ГК РФ, которая требует соблюдения разумности и добросовестности действий

участников гражданских правоотношений. Для суда — это презумпция, которой нужно руководствоваться при рассмотрении и разрешении гражданских дел.

Особенность субъектного состава гражданских процессуальных правоотношений в том, что их обязательным участником является суд. Задачи и цели, стоящие перед гражданским процессуальным правом, должен решать суд. Это его обязанность, и для этого он наделен всей полнотой государственной судебной власти. Властная деятельность суда регламентируется ГПК РФ. Суд именем Российской Федерации защищает права личности и ее законные интересы; чтобы сделать это справедливо, он своей властью привлекает нарушителей права, на которых указывает заявитель, истец. Запросы суда о представлении доказательств обязательны как для граждан, так и для юридических лиц. Все это подчеркивает *властный характер гражданских процессуальных правоотношений*.

В то же время суд не вправе изменить предмет или основание заявленного требования; в этом проявляется диспозитивный характер процессуальных отношений.

Процессуальные отношения органически связаны между собой в систему. Они возникают и развиваются последовательно, образуя определенные группы, характеризующие этап в развитии процессуальных отношений, без которого не может наступить следующий этап.

Гражданские процессуальные правоотношения для своего возникновения, изменения и прекращения требуют определенных условий, предпосылок.

К их числу относятся: нормы гражданского процессуального права; правосубъектность участников процесса; юридические факты.

Гражданские процессуальные нормы служат юридической базой для возникновения любого гражданского процессуального правоотношения. Гражданское судопроизводство ведется в соответствии с федеральными законами. В случае отсутствия нормы процессуального законодательства, регулирующей отношения, возникшие в ходе разбирательства дела, суд, как указывалось выше, применяет нормы, регулирующие сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы действует исходя из принципов осуществления правосудия (аналогия права).

Правосубъектность — это способность лица быть участником правоотношений определенного вида, в данном случае — гражданских процессуальных правоотношений.

В содержание правосубъектности включают право- и дееспособность.

Под гражданской процессуальной правоспособностью понимают способность лица иметь гражданские процессуальные права и обязанности (ст. 36 ГПК РФ).

Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими в соответствии с законодательством России правом на судебную защиту прав и законных интересов.

Гражданская процессуальная дееспособность представляет собой способность лица лично осуществлять свои права и исполнять свои обязанности в суде, а также поручать ведение дела представителю (ст. 37 ГПК РФ).

У граждан полная гражданская процессуальная дееспособность возникает, по общему правилу, с момента достижения совершеннолетия, т.е. с 18 лет. Ранее этого возраста полная процессуальная дееспособность возникает с момента эмансипации либо с момента вступления несовершеннолетнего в брак (ст. 21, 27 ГК РФ).

Права и охраняемые законом интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, а также граждан, признанных ограниченно дееспособными, защищаются в суде их родителями, усыновителями или попечителями, однако суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних или граждан, признанных ограниченно дееспособными.

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 и законные интересы.

Права и охраняемые законом интересы граждан, не достигших 14 лет, а также признанных недееспособными, защищают в суде их законные представители.

В отличие от физического лица, право- и дееспособность юридического лица возникает одновременно, в момент его государственной регистрации (п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 51 ГК РФ). В связи с этим для юридических лиц различие данных категорий практического

значения не имеют. Прекращаются они также одновременно — в момент завершения ликвидации юридического лица путем внесения соответствующей записи об этом в единый государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК РФ).

Юридические факты — это явления действительности, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей. В гражданском процессе роль таких фактов выполняют процессуальные действия суда и иных участников процесса.

Процессуальные действия суда называют судебными актами (приказы, решения, определения и др.).

Субъектами гражданских правоотношений являются граждане и организации. Наряду с ними в гражданских процессуальных правоотношениях могут участвовать иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица.

Всех участников процесса можно классифицировать на определенные группы в зависимости от их отношения к делу, находящемуся на рассмотрении, процессуальной роли, которая признается за лицом в конкретном деле.

Принято различать три группы участников процесса.

В первую группу входят *лица, разрешающие гражданские дела*. Здесь должны быть названы суд, мировой судья.

Вторая группа — *лица, участвующие в деле*. К ним относятся стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц и т.п.

Третью группу образуют *лица, содействующие отправлению правосудия*. К ним относят сведущих лиц (экспертов и специалистов), секретаря судебного заседания и др.

Суд является главным участником процесса: от него зависит движение дела. Все остальные совершают действия под контролем суда. Суд организует и направляет деятельность иных участников процесса, содействует им в реализации своих прав и обязанностей.

Лиц, участвующих в деле, характеризует наличие юридического интереса к исходу дела. Решение суда по делу влияет (порождает, изменяет или прекращает) на права и обязанности этих лиц по отношению друг к другу.

В зависимости от формы юридического интереса различают лиц, лично заинтересованных в исходе дела (стороны, третьи лица, заявители, заинтересованные граждане и другие лица, чьи права и обязанности затрагиваются решением суда), лиц, имеющих государственный (общественный) интерес, чья заинтересованность носит процессуально-правовой характер (например, прокурор).

Деятельность этих участников процесса в наибольшей мере влияет на перспективу дела, его движение. Именно им предоставлен значительный объем процессуальных прав (ст. 35 ГПК РФ).

Лица, содействующие отправлению правосудия, характеризуются отсутствием юридического интереса к делу. Они своими знаниями и навыками оказывают помощь суду и лицам, участвующим в деле, в установлении обстоятельств дела, фиксации доказательств и др.

Объектом гражданского процессуального правоотношения служит то, по поводу чего возникает гражданское процессуальное правоотношение.

Под объектом гражданского процессуального правоотношения обычно понимают обстоятельства, подлежащие установлению по делу.

Отдельное процессуальное правоотношение имеет своим объектом определенную часть этих обстоятельств, устанавливаемых в результате процессуальных действий участников рассматриваемого правоотношения.

В качестве объекта правоотношения также рассматривают вещи (имущество) и действия либо результаты действий.

Содержание гражданских процессуальных правоотношений составляют субъективные права и обязанности их участников. Именно они образуют наиболее существенные признаки, или свойства, гражданских процессуальных правоотношений и позволяют отличать одно правоотношение от другого.

§ 6. Источники гражданского процессуального права

В юридической науке под источником права чаще всего понимают форму выражения правила, внешнюю форму установления и выражения правовых норм.

Основным и традиционным источником права вообще и гражданского процессуального права, в частности, являются нормативные правовые акты, среди которых ключевые позиции занимают законы как акты высшей юридической силы.

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ гражданское процессуальное законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. В силу этого соответствующие акты принимаются только на федеральном уровне.

Перечислить все нормативные акты — источники гражданского процессуального права — весьма сложно. Поэтому назовем такие, которые юридически наиболее значимы, являются основополагающими, ключевыми для науки гражданского процессуального права и судебной практики.

Конституция РФ. Несколько десятков статей Конституции РФ в той или иной степени касаются порядка осуществления правосудия (ст. 19, ч. 5 ст. 32, ч. 1, 2 ст. 46 и др.). Глава 7 прямо называется «Судебная власть». Статья 123 Конституции РФ указывает: «Разбирательство дел во всех судах открытое», «Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон».

Закон о судебной системе РФ закрепляет самостоятельность судов, независимость судей. В нем подчеркивается, что создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных этим Федеральным конституционным законом, не допускается.

Закон о мировых судьях определяет порядок деятельности мировых судей, разрешающих некоторые категории гражданских дел.

Гражданское процессуальное право — право кодифицированное. Основные процессуальные нормы объединены в главном нормативном акте — *Гражданском процессуальном кодексе РФ*, вступившим в действие с 1 февраля 2003 г.

В нем определены цель и задачи, принципы гражданского судопроизводства, правила подведомственности и подсудности, состав участников разбирательства по гражданским делам, доказательства, порядок судебного разбирательства, вынесения решения, обжалования судебных актов.

Источниками гражданского процессуального права являются и *иные кодифицированные акты*, регулирующие преимущественно материально-правовые отношения.

Например, ряд процессуальных норм содержится в Гражданском кодексе РФ, Жилищном кодексе РФ, Семейном кодексе РФ, Трудовом кодексе РФ. ГК РФ предусматривает последствия несоблюдения формы сделок, эмансипации несовершеннолетних и т.д. В ЖК РФ содержатся нормы, применяемые судом при рассмотрении и разрешении жилищных споров (ст. 68, 74, 84). В СК РФ регулируются вопросы установления отцовства, признания брака недействительным, лишения родительских прав (например, ст. 17, 18, 20, 21-25, 27-28, 49, 69-70, 106-107). В ТК РФ установлен порядок рассмотрения трудовых споров (гл. 60-61).

Процессуальные нормы могут содержаться и в других федеральных законах. Это, например, **Закон о прокуратуре**, Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей», **Закон о государственной судебно-экспертной деятельности**, **Закон о психиатрической помощи**.

К источникам гражданского процессуального права принадлежат и некоторые международные правовые акты (например, Конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 г., подписанная в Гааге).

К источникам относятся также международные договоры с участием РФ. Конституция РФ подчеркивает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры входят в правовую систему нашей страны. Статья 1 ГПК РФ конкретизирует это положение: «Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора». Например, в равной мере действуют соглашения Содружества Независимых Государств по многим правовым вопросам.

В качестве источников гражданского процессуального права следует рассматривать указы Президента РФ, постановления Правительства РФ. Например, постановления Правительства РФ: от 7 июля 1998 г. № 723 «Об утверждении Положения о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества»; от 12 августа 1998 г. № 934 «Об утверждении Порядка наложения ареста на ценные бумаги»; приказ Министерства юстиции РФ от 27 октября 1998 г. № 153 «Об обязательном назначении

специалиста при осуществлении оценки ценных бумаг, на которые обращается взыскание».

Необходимо указать и на такие акты, как постановления Пленума Верховного Суда РФ о разъяснениях и толкованиях процессуальных норм. Хотя вопрос об их отнесении к источникам гражданского процессуального права в правовой доктрине является дискуссионным¹, именно благодаря им обеспечивается единообразное применение закона, а судебная практика является стабильной. Например, в **Постановлении Пленума ВС РФ от 20 января 2003 г. № 2**, разъясняется о необходимости указывать в заявлениях на то, в каком виде производства разрешено дело, о правильности применения аналогии закона.

Существенными для судебной практики являются постановления Верховного Суда РФ по конкретным делам. Судебная практика, таким образом, *de facto* является источником права в силу авторитета самого органа — Верховного Суда РФ, а также в силу обязательности его разъяснений для нижестоящих судов.

Необходимо также остановиться на постановлениях Конституционного Суда РФ. Следует назвать источниками права его постановления о несоответствии Конституции РФ того или иного нормативного акта в целом или в части, поскольку такие постановления сразу прекращают его действие (полностью или в части). Кроме того, постановления Конституционного Суда РФ могут признать правоприменительную практику, основанную на «неправильном» толковании закона, не соответствующей Основному закону. В качестве примера можно привести Постановление Конституционного Суда РФ от 21 апреля 2003 г. «По делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 2 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан О.М. Мариничевой... и В.М. Ширяева».

Нельзя также не обратить внимания на деятельность Европейского Суда по правам человека (ЕСПЧ). Деятельность ЕСПЧ

¹ См., например: *Жуйков В.М.* Роль разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации в обеспечении единства судебной практики и защиты прав человека // Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам. М., 1999. С. 15; *Лебедев В.М.* Судебная практика и развитие законодательства // Законодательство России в XXI веке: По материалам научно-практической конференции. М., 2002. С. 42.

включает вынесение не только судебных постановлений, но и консультативных заключений. Кроме того, суд активно участвует в процессах правового просвещения.

После присоединения России к Европейской конвенции по правам человека, толкования этого акта, которые ЕСПЧ дает в своих решениях по конкретным делам, становятся обязательными. Следовательно, не только нормы Конвенции, но даже их официальное толкование является источником права¹.

§ 7. Действие норм гражданского процессуального законодательства

Как и другие федеральные законы, принимаемые гражданские процессуальные законы начинают действовать только после официального их опубликования. Нормы гражданского процессуального права, содержащиеся в неопубликованных законах и иных правовых актах, не применяются (ч. 3 ст. 15 Конституции РФ).

По общему правилу, вновь изданный закон не имеет обратной силы, если об этом нет специальной оговорки в самом законе. В гражданском процессе ситуация иная. Суд должен применять тот процессуальный закон, который действует в момент совершения процессуального действия, независимо от того, какой закон действовал в момент возникновения процесса.

Действие гражданского процессуального закона прекращается в случаях: отмены закона; вступления в силу нового закона того же или более высокого уровня о том же предмете, что исключает действие прежнего закона.

Пространственные пределы действия процессуального закона образуют территориальные границы его применения.

Конституция РФ относит гражданское процессуальное законодательство к предмету ведения Российской Федерации (п. «о» ст. 71 Конституции РФ). Субъекты Российской Федерации не вправе принимать процессуальные нормы и устанавливать для судов процессуальные правила. Все федеральные суды и мировые судьи применяют единое гражданское процессуальное законодательство.

¹ См.: *Боннер А.Т., Ястржембский И.А.* Рецензия на книгу «Судебная практика как источник права» // Государство и право. 2001. № 9. С. 120.

Сфера применения гражданского процессуального законодательства Российской Федерации ограничивается территорией, на которую распространяется суверенитет Российской Федерации.

Гражданские процессуальные нормы имеют обязательную силу для всех граждан, юридических лиц и публично-правовых образований Российской Федерации.

На отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных или международных организаций гражданское процессуальное законодательство распространяется в соответствии с правилами, установленными гл. 43 и 44 ГПК РФ.

Глава 2. Принципы гражданского процесса

§ 1. Понятие и значение принципов гражданского судопроизводства

Правосудие осуществляется на широкой демократической основе, суть которой составляют идеи, положения, руководящие начала по вопросам осуществления судопроизводства по гражданским делам, закрепленные и раскрытые в нормах гражданского процессуального права. Эти основополагающие идеи называют *принципами*. Пока принципы не закреплены в нормах права, они являются научной доктриной. Принцип становится правовым после раскрытия его сути в норме права.

Принципы устанавливают содержание, структуру гражданского процессуального права. Они определяют цель процесса и методы достижения этой цели, характеризуют содержание деятельности субъектов гражданского процессуального права, определяют существенные черты, выражающие сущность процессуального права.

Принципы гражданского процессуального права представляют собой не просто группу принципов, а образуют определенную их совокупность, систему. Это обусловливается единством выраженных в них идей, устремленностью к выполнению единой цели, подчеркивает публичный характер гражданского процесса.

В качестве примера тесной взаимосвязи можно указать на принцип устности. Устность обеспечивает непосредственность восприятия большинства доказательств, чем способствует проявлению принципа непосредственности. Кроме того, устность дает

возможность присутствующим в зале заседания следить за ходом процесса и воспринимать все обстоятельства дела, т.е. обеспечивает принцип гласности, открытости и, в определенной мере, принцип состязательности и законности.

Каждый из принципов играет самостоятельную роль в стадиях процесса или его отдельных институтах.

Традиционно принципы гражданского процессуального права классифицируют по различным основаниям. Часть принципов закреплена в Конституции РФ. Отдельные принципы имеют значение только для отдельных отраслей права и называются в связи с этим отраслевыми принципами. Другие имеют значение для нескольких отраслей права — это межотраслевые принципы; они фиксируются нормами различных отраслей права. Содержание их может быть изложено и в Основном законе Российской Федерации — Конституции РФ. Однако справедливо утверждение Т.В. Докучаевой о том, что «выделение конституционных принципов не означает принижения иных, прямо не сформулированных в Конституции основных положений... Все без исключения принципы гражданского процессуального права в равной степени важны и обязательны для учета и применения в нормотворческой и судебной правоприменительной деятельности»¹.

В научной и учебной литературе существует несколько классификаций процессуальных принципов: организационные; функциональные². В силу органической связи между принципами более важным представляется их сущность — то главное, что имеется в содержании принципа и его влиянии на судопроизводство, а не в их рубрикации.

§ 2. Отдельные принципы гражданского процессуального права

Первым конституционным принципом, имеющим важное значение для гражданского процессуального права, всегда называют

¹ Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 37.

² См.: Советский гражданский процесс / Под ред. М.А. Гурвича. М., 1975. С. 17-18; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечинской, Д.М. Чечот. М., 2000. С. 24-46; Гражданский процесс России: Учебник / Под ред. М.А. Вкут. М.: Юрист, 2004. С. 40, 41.

принцип законности. Статья 15 Конституции РФ указывает, что органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ. Суды в России являются судебной властью, наряду с законодательной и исполнительной; поэтому суды обязаны работать только на основе соблюдения законов. Это требование Конституции РФ отражает суть принципа законности. Исходя из формулировки ст. 15 Конституции РФ, соблюдение законов — обязанность не только судов, но и всех органов власти, должностных лиц и граждан, поэтому данный принцип — межотраслевой. По состоянию законности в стране можно судить о жизни общества в целом, о том, исполняются ли законы, уважаются ли права граждан и могут ли они защитить свои законные интересы. Статья 11 ГПК РФ указывает, что суд обязан разрешить гражданские дела на основании Конституции РФ, других законов.

Следует подчеркнуть, что суд, установив при разрешении гражданского дела, что один нормативный правовой акт не соответствует другому, применяет норму акта, имеющего большую юридическую силу.

В содержании принципа законности необходимо различать материальную и процессуальную стороны. *Материальная сторона законности* означает правильность применения материального закона, например норм Трудового кодекса РФ, Семейного кодекса РФ, Гражданского кодекса РФ, а также подзаконных нормативных правовых актов.

Процессуальная сторона законности означает правильность применения процессуальных кодексов, в частности Гражданского процессуального кодекса РФ, Арбитражного процессуального кодекса РФ, Уголовно-процессуального кодекса РФ.

Соблюдение процессуальных норм заключается в строгом следовании требованиям процессуальной формы судопроизводства. Верховный Суд РФ постоянно указывает на точное соблюдение процессуального порядка при рассмотрении гражданских дел.

К процессуальным вопросам относятся: соблюдение сроков рассмотрения, истребование доказательств, обязательность

подготовки, извещение заинтересованных лиц и привлечение их в судебный процесс, ряд других вопросов.

ГПК РФ в ст. 363 прямо указывает на нарушение или неправильное применение норм материального права. Это касается, например, случаев, когда суд: не применил закон, подлежащий применению; применил закон, не подлежащий применению; неправильно истолковал закон. А в ст. 364 ГПК РФ указывается на нарушение или неправильное применение норм процессуального права. В ней дается перечень нарушений процессуальных норм, влекущих отмену решений, вынесенных судами первой инстанции. Эти нарушения более подробно будут исследованы в главе, посвященной кассационному производству.

Принцип назначения судей установлен в ст. 128 Конституции РФ. В соответствии с Конституцией все судьи федеральных судов на должность назначаются. В зависимости от уровня судов одни судьи назначаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ, другие — Президентом РФ.

Прежде чем представить претендента на должность судьи, происходит предварительное согласование этой кандидатуры в квалификационной коллегии судей, которая действует в каждом субъекте Российской Федерации.

Председатель Верховного Суда РФ назначается Советом Федерации по представлению Президента РФ. В таком же порядке назначаются заместители Председателя Верховного Суда РФ и другие судьи Верховного Суда РФ, но представление Президента основывается на представлении Председателя Верховного Суда РФ.

Все остальные федеральные судьи — от председателей судов субъектов РФ до судей районных судов — назначаются на должность Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ, согласованному с квалификационными коллегиями судей, а также с учетом мнения законодательных органов субъектов РФ.

Мировые судьи в соответствии с **Законом о мировых судьях** назначаются на должность законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ.

Принцип осуществления правосудия только судом закреплен в ст. 118 Конституции РФ и ст. 5 и 22 ГПК РФ. Выделение судебной власти в качестве самостоятельной ветви власти и действие

ее независимо от законодательной и исполнительной властей определяет исключительную подведомственность дел судам общей юрисдикции и строгое соблюдение законодательства о гражданском судопроизводстве.

Принцип равенства всех перед законом и судом предусмотрен ст. 19 Конституции РФ. Статья 6 ГПК РФ уточняет и детализирует его указанием на то, что правосудие по гражданским делам осуществляется на началах равенства перед законом и судом всех граждан, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств. ГПК РФ также раскрыл содержание понятия «все», употребляемого в Конституции РФ. Помимо граждан перед законом, судом равны все организации независимо от их организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, подчиненности и других обстоятельств.

Главный смысл этого принципа заключается в том, что любой гражданин и любая организация получают одинаковую судебную защиту, одинаковый объем процессуальных прав и обязанностей в зависимости от процессуального положения (истец, ответчик, третье лицо и т.д.)

В отношении сторон — истца и ответчика — принцип равенства получает дальнейшее развитие в *принципе процессуального равенства сторон*. Провозглашенный в ст. 123 Конституции РФ и закрепленный в ст. 12 ГПК РФ он предоставляет сторонам равные возможности в процессе реализации своих субъективных прав и законных интересов. В частности, стороны имеют 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, заявлять ходатайства, давать объяснения суду, приводить свои доводы по всем возникающим вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, обжаловать судебные постановления. Данный перечень не является закрытым, так как позволяет использовать и другие процессуальные права, предоставленные законодательством. При этом в ст. 38 ГПК РФ прямо указано, что стороны пользуются равными

процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности. Однако, как справедливо отмечает Т.В. Докучаева, «содержание данного принципа не предполагает полного тождества, “одинаковости” прав и обязанностей»¹, что зафиксировано в ст. 39 ГПК РФ, закрепившей специальные полномочия истца и ответчика.

Принцип независимости судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120 Конституции РФ). Этот принцип означает, что при разрешении дел судьи должны руководствоваться только законом. Ни центральные, ни местные органы власти, ни какие-либо должностные лица не вправе давать судам указания, как следует разрешить то или иное дело. Судьи при разрешении и рассмотрении гражданского дела должны руководствоваться требованиями закона и оценивать доказательства по внутреннему убеждению, без посторонних воздействий и влияний.

Требование Конституции РФ о независимости судей и подчинении их Конституции РФ и федеральному закону в равной мере относится к любому гражданину, должностному лицу и любой организации. Если они позволяют себе оказывать «давление» на судью, то нарушают Конституцию РФ, т.е. не исполняют обязанность не вмешиваться в осуществление правосудия.

Иные меры обеспечения независимости судей указаны в **Зако-не о статусе судей**, Федеральном законе от 10 января 2006 г. № 6-ФЗ «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов Российской Федерации».

В целях более полного проведения в жизнь, т.е. в судебную практику, принципа независимости судей Конституция РФ в ст. 122 провозгласила *неприкосновенность судей*. Этот принцип следует считать *самостоятельным конституционным принципом*, так как он касается личной неприкосновенности судьи, членов его семьи, его жилища и его имущества, а также служебного кабинета (помещения). Судье предоставлено право на хранение и ношение огнестрельного оружия.

Гарантией независимости судей является также установление особого порядка привлечения их к какой-либо ответственности.

¹ Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 44.

На наш взгляд, к мерам по обеспечению неприкосновенности судей следует отнести и несменяемость судей, установленную ст. 121 Конституции РФ. Несменяемость судей не означает пожизненность назначения на должность. Законом установлен возраст, до которого судья может осуществлять правосудие, — 65 лет.

В соответствии с требованием Конституции РФ законом установлен порядок приостановления и прекращения полномочий судей.

Принцип гласности. В статье 123 Конституции РФ провозглашается, что разбирательство дел во всех судах — открытое. А статья 10 ГПК РФ прямо называется «Гласность судебного разбирательства».

Открытое разбирательство гражданских дел означает, что любой человек, достигший 16-летнего возраста, может находиться в зале судебного заседания. Присутствие в зале граждан обязывает судью вести судебный процесс с соблюдением требований процессуального и материального законов. В то же время любой гражданин страны вправе наблюдать, как осуществляется правосудие тем или иным судьей. Кроме того, ч. 7 ст. 10 ГПК РФ предоставляет право лицам, участвующим в деле, и гражданам, присутствующим в открытом судебном заседании, в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. Разрешение судьи требуется лишь при фотосъемке, видеозаписи и трансляции судебного разбирательства. А решение судов всегда объявляются публично, т.е. открыто (ч. 8 ст. 10 ГПК РФ).

Решение может быть объявлено в закрытом судебном заседании, если оно затрагивает права и законные интересы несовершеннолетнего. Других оснований для объявления решения в закрытом судебном заседании ГПК РФ не предусматривает.

О каждом случае проведения закрытого судебного заседания суд обязан вынести мотивированное определение. Инициативу проведения закрытого судебного заседания, как правило, проявляют стороны с целью сохранения семейной, личной или коммерческой тайны, а также и государственной тайны.

Согласно ч. 3 ст. 10 ГПК РФ лица, участвующие в деле, иные лица, присутствующие при совершении процессуального действия, в ходе которого могут быть выявлены сведения, указанные

в ч. 2 ст. 10 ГПК РФ, предупреждаются судом об ответственности за их разглашение.

И в закрытом судебном заседании дело должно рассматриваться с соблюдением всех правил гражданского судопроизводства.

Принцип государственного языка для ведения судопроизводства. В Конституции РФ нет конкретного указания о языке, на котором ведется судебное разбирательство. Этот вывод можно сделать исходя из того, что суды являются ветвью государственной власти, а согласно ч. 1 ст. 9 ГПК РФ гражданское судопроизводство ведется на русском языке — государственном языке Российской Федерации или на государственном языке республики, которая входит в состав Российской Федерации и на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах гражданское судопроизводство ведется на русском языке.

Участники судебного процесса, не владеющие русским языком, вправе давать объяснения, заключения на свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика (ч. 2 ст. 9 ГПК РФ). Нарушение процессуальных норм, регулирующих порядок приглашения переводчика и пользования свободно избранным языком, влечет отмену судебных актов.

Все документы, поступившие в суд, представляются с переводом на русский язык. Перевод должен быть надлежащим образом заверен.

Одним из важнейших отраслевых принципов является *принцип состязательности*, так как в настоящее время он содержится в ст. 123 Конституции РФ. Этот принцип определяет состязательный характер всего гражданского судопроизводства.

Состязательный процесс символизирует равноправие сторон, о чем подчеркивается в ч. 3 ст. 123 Конституции РФ и в ст. 12 ГПК РФ. Состязаться в суде могут только лица, равные в отстаивании своих прав и законных интересов путем представления суду доказательственных материалов.

Субъекты процесса по своей инициативе представляют факты, имеющие связь с возникновением, применением или прекращением права, и сведения об этих фактах. Именно этим моментом состязательный процесс отличался от следственного (инквизиционного) процесса, при котором стороны и другие заинтересованные

лица не имели права представлять доказательства, а обязанность собирать доказательства лежала на судебных органах.

В России следственный процесс был установлен Указом Петра I от 21 февраля 1697 г. В Указе подчеркивалось: «Суду и очным ставкам не быть, а ведать все дела розыском». Но через 26 лет его же Указом от 5 ноября 1723 г. розыск был отменен ввиду многочисленных судебных злоупотреблений. Однако элементы следственного процесса сохранились.

По действующему ГПК РФ (ч. 2 ст. 12) суд разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий. В этой связи считаем, что нет необходимости выделять в качестве самостоятельного принципа равноправие сторон. Ведь равноправие сторон и вводится в процесс с целью утверждения состязательности, поэтому принцип состязательности и равноправия сторон должен быть единым.

Также следует отметить, что ГПК РФ нигде не говорит об истине как принципе гражданского процессуального права. Отсутствие прямого указания на установление истины по гражданским делам совсем не означает, что современный суд ее не устанавливает. Судебное решение должно быть основано на установленной истине, на фактах, доказанных в судебном заседании. О том, что истина устанавливается и в состязательном процессе, видно из многих норм ГПК РФ. Так, суд оказывает содействие в реализации прав участников гражданского дела, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел. Суд обязан помочь сторонам в определении предмета доказывания, т.е. назвать обстоятельства, с которыми связывает наличие или отсутствие прав, и кто их должен доказать. Суд не может отказать в удовлетворении заявленного ходатайства о запросе доказательств, относящихся к делу, и т.д.

Процессуальный закон требует, чтобы каждая сторона доказывала те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

Правильное и точное исполнение процессуальных правил о состязательности обеспечивает не только равноправие сторон, но и установление истины по гражданскому делу.

Принцип диспозитивности, как и принцип состязательности, является одним из важных, или краеугольных, принципов гражданского процесса. Суть принципа диспозитивности гражданского процессуального права составляет свобода субъектов распоряжаться материальными и процессуальными правами. При этом, как уже подчеркивалось, суд оказывает содействие в реализации прав участников гражданского дела. Действия участников направлены на возникновение процесса (обращение в суд с заявлением), развитие процесса (подача апелляционной жалобы), прекращение процесса (мировое соглашение сторон и др.) Это свойство диспозитивности позволяет говорить о том, что она является движущим началом в гражданском процессе.

Диспозитивность касается именно вопросов возникновения, развития и прекращения процесса.

Содержание принципа диспозитивности раскрывается во многих нормах ГПК РФ. Это и определение предмета, и основание иска, их применение, и увеличение или уменьшение объема требования, и отказ от иска. При совершении таких действий суд проверяет их законность, выясняет, не направлены ли они на ущемление чьих-либо прав и законных интересов. Суд не может удовлетворять требования, не заявленные стороной. В этих действиях проявляется диспозитивность в материальном праве.

В процессуальном праве диспозитивность проявляется там, где нет распоряжения материальным правом. Это заявление об обеспечении иска, подача кассационной жалобы, ходатайство о назначении судебной экспертизы и т.д. Как правило, инициатива в совершении диспозитивных действий исходит от заинтересованных лиц в гражданском деле. Как уже отмечалось, суд обязан разъяснить последствия совершения или несовершения таких действий.

Принципы устности, непосредственности и непрерывности.

Разбирательство дела происходит устно, так указано в ч. 2 ст. 157 ГПК РФ. В соответствии с этим правилом материалы и доказательства исследуются в судебном заседании непосредственно и устно: стороны в процессе излагают свои позиции в устной

форме, также устно дают показания свидетели и эксперты, если присутствуют в судебном заседании. Процесс, в котором принимаются во внимание только те процессуальные действия, которые совершаются в устной форме, и где происходит их устное обсуждение, называется процессом, основанным на принципе устности. И наоборот, процесс, в котором принимаются во внимание только те процессуальные действия, которые совершены в письменной форме, называют письменным. В этом процессе стороны и другие заинтересованные лица представляют письменные материалы, которые исследуются; исходя из их содержания делаются выводы.

По процессуальному законодательству суд может вынести решение только по материалам и доказательствам, представленным в устной форме. В силу этого различные документы, как имеющиеся в материалах дела, так и представленные сторонами, должны быть объяснены в судебном заседании. Принцип устности является господствующим началом в нашем гражданском процессе.

Судья в судебном заседании ведет процесс устно, разъясняет права и обязанности, задает вопросы и выслушивает ответы.

Участники процесса задают друг другу вопросы с разрешения суда, выслушивают ответы, высказывают возражения против доказательств, представленных суду.

Устная форма способствует проявлению состязательности и объективности. В то же время следует указать, что ГПК РФ в ряде случаев предписывает и письменную форму совершения действий. Так, ст. 131 ГПК РФ говорит о том, что исковое заявление подается в суд в письменной форме. В письменной форме подаются апелляционные и кассационные жалобы, письменные доказательства и др. Некоторые заявления могут быть сделаны в устной форме, но подлежат обязательному занесению в протокол судебного заседания и далее подписываются лицами, сделавшими эти заявления (например, заявление о мировом соглашении и его условиях).

Принцип непосредственности связан с принципом устности, но является самостоятельным. Принцип устности относится к форме представления материалов и доказательств суду и к характеру разбирательства. А принцип непосредственности есть форма восприятия материала судом. Суду иногда приходится воспринимать

такой материал, который трудно либо невозможно представить в устной или письменной форме. Например, несоответствие товара обусловленным образцам, недоброкачественность продукции, осмотр вещественных доказательств, свойств продуктов, их цвет, вид, запах. В этих случаях суд воспринимает факт непосредственно вне зависимости от письменности и устности представленных материалов.

ГПК РФ (ст. 55) допустил в качестве самостоятельных средств доказывания аудио- и видеозаписи. Суд в судебном заседании должен прослушать аудиозапись, просмотреть видеозапись. Следовательно, принцип непосредственности состоит в том, чтобы судьи воспринимали исследуемые факты из первоисточника при неизменном составе суда.

Например, по спору между соседями о границах земельного участка стороны представили схемы, описания границ и фотографии участков. Для суда фотоснимок будет точным, наглядным и веским доказательством, в сравнении с его словесным описанием.

Соблюдение принципа непосредственности дает суду возможность лучше исследовать материалы дела. Поэтому все материалы должны быть исследованы теми судьями, которые решают дело по существу. В силу этого неизменность состава суда в процессе разбирательства является важнейшим условием соблюдения принципа непосредственности.

Принцип непрерывности. Согласно этому принципу судебное заседание от начала до постановления решения по существу спора должно происходить при неизменном составе судей непрерывно. То есть до окончательного рассмотрения дела суд не вправе рассматривать другие дела (ч. 3 ст. 157 ГПК РФ). При этом ГПК РФ подчеркивает, что к другим относятся не только гражданские, но и уголовные, и административные дела. Внимание судей не должно отвлекаться на разрешение других дел.

Перерывы в разбирательстве дела могут быть для принятия пищи (обед), для ежедневного отдыха (ночь) и еженедельного отдыха (суббота и воскресенье). Если же дело откладывается слушанием, то производство по нему начинается сначала.

В законе есть одно исключение из этого правила, предусмотренное в ст. 199 ГПК РФ. Составление мотивированного решения суда может быть отложено на срок не более чем 5 дней со дня

окончания разбирательства дела. Но резолютивную часть решения суд должен объявить в том же судебном заседании, в котором закончилось разбирательство дела.

Такое отступление от принципа непрерывности нужно для того, чтобы не только ускорить процесс рассмотрения дела, но и достаточно полно обосновать описательную и мотивировочную части решения.

Глава 3. Лица, участвующие в деле

§ 1. Понятие лиц, участвующих в деле

Гражданские процессуальные отношения возникают между судом, с одной стороны, и всеми участниками процесса — с другой. Суд, как орган государственной власти, рассматривает и разрешает гражданское дело. Но чтобы его разрешить, суд вступает в процессуальные отношения со всеми субъектами, имеющими личные интересы. Процессуальных отношений без участия суда не бывает. Одни лица сами, по своей инициативе обращаются в суд, другие — привлекаются или назначаются судом (например, ответчики, свидетели, специалисты, эксперты, переводчики).

С целью упорядочения отношений суда с участниками процесса ГПК РФ подразделяет последних на *две большие группы*.

Одна группа называется *лицами, участвующими в деле*. Им посвящается гл. 4 ГПК РФ. Статья 34 ГПК РФ не определяет понятия этих лиц, а лишь перечисляет.

К ним ГПК РФ относит: стороны; третьих лиц; прокурора; лиц, обращающихся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц, а также вступивших в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46, 47 ГПК РФ.

К лицам, участвующим в деле, ст. 34 ГПК РФ относит и других заинтересованных лиц по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Анализ перечня этих лиц и оснований их участия в деле позволяет сделать единственный вывод о том, что ими могут быть лишь лица, имеющие определенный *юридический интерес* в деле; при этом результат рассмотрения дела имеет для них определенное значение.

Закон не называет свидетелей, переводчиков, экспертов, секретарей судебных заседаний в качестве лиц, участвующих в деле. Они не могут иметь никакого юридического интереса в деле, судебное решение не затрагивает их прав и законных интересов. У них, конечно, может быть какой-либо личный интерес к любому из лиц, участвующих в деле. Свидетель может дать ложные показания, но для него это повлечет уголовную ответственность. Что касается гражданско-правовых последствий, то они в данном случае наступить не могут. Кроме того, о свидетельских показаниях, правах и обязанностях свидетелей говорится в гл. 6 ГПК РФ «Доказательства и доказывание». Следовательно, такие участники процесса оказывают суду содействие в правильном рассмотрении гражданских дел и установлении истины по делу.

Лица, участвующие в деле, имея определенный юридический интерес, наделяются в процессе соответствующим объемом прав и обязанностей для того, чтобы оказывать влияние на исход дела. Права и обязанности лиц, участвующих в деле, изложены в ст. 35, 39 ГПК РФ.

Они имеют 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, а также свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; представлять суду свои доводы и мнения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам; возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления (решения и определения).

При этом ст. 35 ГПК РФ указывает на то, что лица, участвующие в деле, могут использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права, а также использовать права, которые предоставлены им другими федеральными законами.

В отношении обязанностей лиц, участвующих в деле, ГПК РФ указывает, что они должны добросовестно пользоваться всеми процессуальными правами, а также нести другие процессуальные обязанности, установленные Кодексом и иными федеральными

законами. При неисполнении обязанностей наступают неблагоприятные последствия, предусмотренные законом. Например, при неявке без уважительных причин ответчика в судебное заседание суд может вынести заочное решение.

Чтобы быть субъектом гражданских процессуальных отношений, необходимо обладать гражданской процессуальной правоспособностью.

§ 2. Стороны гражданского процесса

Стороны являются главными среди лиц, участвующих в деле; без них процесс в исковом производстве невозможен (ст. 38 ГПК РФ). *Сторонами гражданского дела* называют лиц, гражданско-правовой спор между которыми должен разрешить суд. Стороны в гражданском производстве называются «истец» и «ответчик» (ч. 1 ст. 38 ГПК РФ).

Лицо, обращающееся к суду с просьбой о защите своего права или охраняемого законом интереса, называется *истцом*. Истец «ищет защиты» в суде, так как считает, что его право кем-то нарушено или оспорено.

Лицо, на которое истец указывает как на нарушителя своего права и которое вследствие этого привлекается (извещается) судом к ответу, называется *ответчиком*.

Для возникновения процесса необходимо наличие двух сторон — истца и ответчика — с противоположными интересами. Процесс не может возникнуть, если истец, подавая заявление в суд, не указал на конкретного нарушителя своего права. А если при начатом процессе одна из сторон выбывает (например, в случае смерти) и правопреемство по делу невозможно, то процесс прекращается.

В момент подачи искового заявления суд исходит из того, что между истцом и ответчиком существует материальное правоотношение (гражданское, трудовое, семейное и др.), ставшее спорным, поскольку истец считает, что его оспаривает или нарушает ответчик. Существует ли между сторонами материально-правовое отношение, действительно ли ответчик нарушает или оспаривает права истца, суду предстоит выяснить в ходе судебного разбирательства.

Поскольку истец обращается к ответчику с материально-правовым требованием, а ответчик должен его либо отвергнуть, либо признать, то стороны *имеют в деле материально-правовую заинтересованность*. Такая заинтересованность является первым и существенным признаком, отличающим стороны от других участников процесса.

В связи с этим материально-правовую силу судебного решения суд может распространить только на стороны. Косвенно судебное решение может воздействовать на права третьих лиц, но прямо и непосредственно оно обязывает и управомочивает именно стороны на совершение определенных действий (например, получение материальных благ).

Противоположные интересы истца и ответчика определяют цель их участия в гражданском деле. Истец начинает дело с целью защиты своего субъективного права и законного интереса. Ответчик участвует в деле с целью защиты своих субъективных прав и интересов от неосновательных, по его мнению, притязаний истца. Основной задачей суда является рассмотрение и разрешение по существу гражданского спора между сторонами, защиту их субъективных прав и законных интересов.

Кроме того, при осуществлении правосудия стороны обязаны нести соответствующие судебные расходы.

Таким образом, *существенными признаками сторон* следует считать:

- 1) наличие гражданско-правовой заинтересованности в разрешении дела;
- 2) наличие процессуальной заинтересованности в выгодном для себя решении;
- 3) распространение на стороны материально-правовой силы судебного решения;
- 4) несение судебных расходов в установленном законом порядке.

Понятие «стороны» в гражданском процессуальном законе обычно употребляется в широком смысле и распространяется на лиц, участвующих не только в делах искового производства, но и в других делах, разрешаемых в порядке гражданского судопроизводства. Например, заявители по делам, возникающим из публичных правоотношений, пользуются правами сторон. Такой

вывод следует из указания ст. 246 ГПК РФ о том, что дела, возникающие из публичных правоотношений, рассматриваются по общим правилам искового производства, но с определенными особенностями. Заявители по делам особого производства также пользуются правами сторон. В статье 263 ГПК РФ сказано, что дела особого производства рассматриваются и разрешаются судом по общим правилам искового производства с учетом особенностей таких дел.

Стороны могут вести дело лично или через представителей, имеют право на возмещение судебных расходов при определенных условиях.

Обладая широкими процессуальными правами, стороны обязаны добросовестно их использовать, о чем говорит ст. 35 ГПК РФ.

Стороны, как правило, добровольно исполняют эту обязанность, но процессуальный закон предоставляет суду и определенное средство воздействия на лицо, которое недобросовестно пользуется своими процессуальными правами. Например, если сторона заявит неосновательный иск или спор против иска либо систематически противодействует правильному и быстрому рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать с нее в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Размер компенсации определяется судом в разумных пределах (ст. 99 ГПК РФ).

На сторонах процесса лежат и другие обязанности: являться в суд (если сторона не явилась, то она обязана сообщить суду о причинах неявки) (ст. 167 ГПК РФ); нести судебные расходы; выполнять те или иные действия в пределах процессуальных сроков, предусмотренных законом или установленных судом, и др.

Как отмечалось, один из признаков, присущих стороне, — наличие материально-правовой заинтересованности в гражданском деле. Если в процессе разбирательства дела будет обнаружено, что право требования, заявленное истцом, ему не принадлежит, то истец считается *ненадлежащей стороной*. В таком случае суд вынесет решение об отказе в иске (в заявленном требовании).

Правильное определение надлежащих сторон в процессе имеет большое практическое значение, так как обеспечивает законность выносимого решения. Процесс проверки законности участия сторон в гражданском процессе называется *легитимацией*

сторон. Легитимно, — значит, законно. Иногда гражданский процессуальный закон прямо указывает, кто может обратиться в суд с соответствующим заявлением (например, по делам об ограничении гражданина в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, по делам о признании гражданина недееспособным вследствие психического расстройства). Такие нормы могут содержаться и в иных федеральных законах (например, Семейный кодекс РФ указывает круг лиц, имеющих право подать заявление в суд о расторжении брака, о признании брака недействительным).

ГПК РФ предусматривает возможность *замены ненадлежащего ответчика* (ст. 41)¹. Замена ненадлежащего ответчика может быть произведена только с согласия истца. Освобождение ответчика от участия в деле без согласия истца противоречит принципу диспозитивности. Если истец не дал согласия на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, суд рассматривает дело по предъявленному иску.

Статья 41 ГПК РФ не предоставляет суду право самостоятельно привлечь в процесс другое лицо в качестве надлежащего ответчика.

Замена ответчика производится при подготовке дела или во время его разбирательства в суде первой инстанции. Статья 41 ГПК РФ также указывает, что истец может сам проявить инициативу и заявить ходатайство о замене ненадлежащего ответчика надлежащим. О возможности проявить инициативу другим лицам, участвующим в деле, ГПК РФ не говорит.

После замены ненадлежащего ответчика надлежащим суд обязан вновь провести подготовку дела и приступить к его рассмотрению с самого начала (ст. 41 ГПК РФ).

Указание процессуального закона на то, что после замены ненадлежащего ответчика надлежащим процесс должен проходить с самого начала, имеет принципиальное значение. Все, что совершил в процессе ненадлежащий ответчик, не может иметь юридического значения для надлежащего ответчика. Например, мотивы заявленного отвода судье у другого лица могут быть

¹ Ранее действовавший ГПК РСФСР допускал возможность замены ненадлежащего истца. Сейчас такой возможности нет. Поэтому условия замены ненадлежащего истца в учебнике не излагаются.

иными. Надлежащий ответчик вправе требовать проверки и исследования всех доказательств и т.д.

Тем не менее процессуальный закон предусматривает возможность применения *правопреемства* на случай выбытия одной из сторон спорного правоотношения (ст. 44 ГПК РФ). Процессуальное правопреемство отличается от замены ненадлежащей стороны тем, что лицо заменяющее — правопреемник продолжает в процессе участие лица заменяемого — правопредшественника. Поэтому все, что произошло в процессе до вступления в него правопреемника, обязательно для последнего. При замене же ненадлежащей стороны процесс начинается сначала.

Выбытие стороны может произойти в результате смерти гражданина, реорганизации юридического лица, уступки требования, перевода долга и в других случаях перемены лиц в обязательствах (ст. 44 ГПК РФ).

Процессуальное правопреемство возникает, когда замена лиц необходима в силу правопреемства, произведенного в материальных правоотношениях. В таких случаях процессуальное правопреемство может возникнуть и в отношении третьих лиц.

Процессуальное правопреемство возникает в случаях:

- 1) общего (универсального) правопреемства — наследование, реорганизация юридического лица;
- 2) правопреемства в отдельном правоотношении (например, уступка требования, перевод долга или принятие на себя долга другого лица).

Если в материальных правоотношениях закон не допускает правопреемства, то оно не допускается и в гражданском процессе. Например, невозможно правопреемство по искам о взыскании алиментов на содержание детей или родителей, восстановлении на работе, выселении из-за невозможности совместного проживания.

Таким образом, правопреемство в материальных отношениях как бы предшествует процессуальному правопреемству. При разрешении вопроса о процессуальном правопреемстве суд обязан приостановить производство по делу (ст. 215 ГПК РФ). В этой норме подчеркивается возможность правопреемства в отношении третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора.

ГПК РФ не указывает порядок вступления правопреемника в дело. Исходя из юридической аксиомы «суд законы знает», суд лишь извещает правопреемников (по возможности) о необходимости вступления в процесс. А вступить в процесс или нет, зависит от их воли. Это особенно характерно для истца и третьего лица, заявляющего самостоятельные требования. От истца зависит также, привлекать или не привлекать в дело правопреемника ответчика. В этом, напомним, проявляется одна из черт диспозитивности. Правопреемник перед вступлением в процесс должен предъявить доказательство правопреемства в материальном праве: свидетельство о праве наследования, документы о реорганизации юридического лица. После вступления в гражданское дело правопреемник приобретает все права и несет все обязанности правопреемника, которыми тот обладал в процессе на момент выбытия из дела. Он не может требовать передопроса свидетелей, назначения повторной экспертизы и т.д., если этого не желал правопреемник. Процесс, повторим, не начинается вновь, а возобновляется в той стадии судебного разбирательства, на которой был приостановлен в связи с необходимостью правопреемства. Правопреемство в процессе возможно в любой стадии судебного разбирательства, в суде первой инстанции, апелляционной инстанции, кассационного производства, в стадии надзора и при исполнении решения.

Также следует указать, что правопреемник может подавать жалобу в порядке надзора на решение, вступившее в законную силу, и требовать пересмотра судебных решений и определений по вновь открывшимся обстоятельствам.

Статья 40 ГПК РФ предоставляет возможность предъявлять иски нескольким истцам или к нескольким ответчикам; такая ситуация называется *процессуальным соучастием*. Если в деле имеется несколько истцов, то образуется *активное соучастие*. Если же иски предъявляются к нескольким ответчикам, то образуется *пассивное соучастие*. Иногда выделяют *смешанное соучастие*, когда в одном деле несколько истцов и несколько ответчиков.

Основания допуска процессуального соучастия указаны в ст. 40 ГПК РФ. Ими являются общие права на стороне истцов или общие обязанности на стороне ответчиков. Дело в том, что материально-правовые отношения могут возникать как между

двумя, так и между несколькими субъектами, образуя так называемую «множественность» лиц в обязательстве. И когда возникает спор о праве, все они становятся процессуальными соучастниками. Например, право общей собственности принадлежит трем лицам; защищая свое право в случае его нарушения, все собственники становятся соистцами. То же и в случае, когда при солидарных обязательствах два и более лиц признаются судом в качестве соответчиков. Такое соучастие будет обязательным (необходимым). Далее ст. 40 ГПК РФ называет случаи, когда права и обязанности нескольких истцов или ответчиков имеют одно основание. Например, иски к средствам массовой информации по поводу защиты чести, достоинства или деловой репутации, заявляемые гражданами и юридическими лицами. Основанием будет распространение сведений, порочащих честь, достоинство, деловую репутацию, и действительность сведений должны доказывать средства массовой информации. По таким делам в процесс привлекаются лица, от которых поступили эти сведения, а в необходимых случаях — и учредители средств массовой информации¹.

ГПК РФ указывает и на такое основание, когда предметом спора являются однородные права и обязанности. Это основание можно назвать процессуальным. Например, требования о взыскании заработной платы, предъявленные несколькими работниками к одному работодателю. Их целесообразно объединить в одно дело, так как предметом спора являются однородные обстоятельства (выполненная работа и начисленная заработная плата). Одновременное рассмотрение таких дел экономит не только время, но и средства.

При этом следует подчеркнуть, что каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно. Но они могут поручить ведение дела одному или нескольким соучастникам.

Соучастие хоть и усложняет процесс, но ускоряет его, так как в одном деле собираются все доказательства и участвуют все заинтересованные лица. Значительно сокращается количество

¹ См. постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» // БВС РФ. 2005. № 3.

судебных заседаний и, соответственно, число различных проверочных действий (проверка явки свидетелей, экспертов, переводчиков и т.д.). К положительным моментам процессуального соучастия относится устранение возможных противоречий в решениях по одинаковым искам. Когда допускается процессуальное соучастие и гражданское дело (в связи со спорным правоотношением) не может быть правильно разрешено без участия соответчиков, суд привлекает их к участию в деле по своей инициативе. Данное право суда вполне оправданно, поскольку направлено на более полное и объективное рассмотрение дела и на вынесение справедливого решения. Статья 40 ГПК РФ указывает, что в этом случае после привлечения соответчика или соответчиков подготовка и рассмотрение дела производится с самого начала.

§ 3. Третьи лица

Обычно в гражданском процессе выступают две стороны с противоположными интересами — истец и ответчик, каждая из которых отстаивает свою правоту. Однако в ряде случаев процесс усложняется, и помимо сторон в него вступают по своей инициативе или привлекаются граждане и юридические лица, заинтересованные в разрешении гражданского дела. Интересы привлекаемых в процесс лиц не всегда совпадают с интересами сторон, поэтому они называются третьими. Интересы третьих лиц могут быть затронуты решением суда по спору между сторонами. Например, гражданин А., уезжая в отпуск, передал гражданину Б. телевизор на хранение. После возвращения гражданина А. из отпуска он потребовал возвращения телевизора, но получил отказ. Тогда он обратился в суд с исковым заявлением, в котором просил обязать гражданина Б. передать ему телевизор. В процессе разбирательства было установлено, что гражданин А. взял телевизор в пункте (ателье) проката. Пункт проката вступил в процесс и заявил самостоятельные исковые требования на предмет спора, так как телевизор принадлежит на праве собственности именно пункту проката. Без привлечения (вступления) пункта проката в процесс решение может быть несправедливым.

Другой пример. Один гражданин купил у другого вещь (шубу). Затем к покупателю было предъявлено требование лицом, не участником договора купли-продажи, об отчуждении вещи, так

как она выбыла из владения лица, предъявившего требование, помимо его воли. Покупатель указал на продавца, чтобы привлечь его в процесс в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора. Если продавец не докажет, что он имел право продать шубу, то она у покупателя будет отобрана, а покупатель приобретет право на регрессный иск к продавцу о возврате покупной цены.

Как видно из приведенных примеров, третьи лица имеют личный правовой интерес в деле и судебное решение обязательно затронет этот интерес прямо или косвенно. Следовательно, привлечение и участие третьих лиц в гражданском процессе обусловлено сложностью спорного материально-правового отношения.

В первом примере интерес у третьего лица направлен на сам предмет спора. Во втором примере третье лицо (продавец) не претендует на предмет спора (шубу); у него интерес направлен на предотвращение возможности в будущем регрессного иска к себе.

Таким образом, можно сказать, что третьи лица вступают в процесс, который уже начался между сторонами (истцом и ответчиком). Они имеют правовую заинтересованность в исходе процесса и личным участием в деле обеспечивают защиту своих субъективных прав, не совпадающих с субъективными правами сторон.

Возникает закономерный вопрос: зачем ГПК РФ допускает участие в одном процессе еще и третьих лиц, ведь это загромождает процесс?

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

В зависимости от степени заинтересованности *третьи лица подразделяются на два вида:*

1) третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора;

2) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора.

Статья 42 ГПК РФ предусматривает, что *третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора*, пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца.

Эти лица считают, что материальное право, по поводу которого спорят стороны, принадлежит им. Поэтому, чтобы они могли эффективно защитить свое право, закон и наделил их правами истца. Следовательно, признаки, характеризующие стороны в делах искового производства, присущи третьим лицам, заявляющим самостоятельные требования на предмет спора (наличие материально-правовой и процессуальной заинтересованности, распространение на них материально-правовой силы судебного решения, необходимость несения судебных расходов).

Третье лицо может обратиться в суд с иском как по собственной инициативе, так и по инициативе суда, если суд нашел необходимым известить третье лицо о том, что его законные интересы и субъективные права будут затронуты вынесенным решением.

Третье лицо может вступить в процесс в любой стадии до вынесения решения, начиная со стадии подготовки дела к судебному разбирательству. Если же по делу уже вынесено решение, то защитить свои законные интересы и субъективные права третье лицо может только путем предъявления самостоятельного иска.

В отношении лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, судья выносит определение о признании их третьими лицами в рассматриваемом деле или об отказе в признании их третьими лицами; на это определение может быть подана частная жалоба.

Исковое заявление, подаваемое третьим лицом, должно отвечать всем требованиям ст. 131 ГПК РФ и быть оплачено госпошлиной.

Третьи лица, обладая правами стороны, вправе отказаться от своего иска, увеличить или уменьшить размер требований, а также знакомиться со всеми материалами гражданского дела, представлять доказательства в свою пользу, обжаловать судебное решение и т.д.

Третье лицо отличается от истца тем, что оно вступает в процесс, уже начавшийся, само не начинает процесса. Кроме того, отказ третьего лица от своих требований не влечет прекращения производства по делу, как это имеет место в случаях отказа истца от иска.

Ответчиками по иску третьего лица являются обе первоначальные стороны или одна из них. В юридической литературе общепризнано, что иск третьего лица не может быть предъявлен только к одному ответчику. Даже если держателем спорной вещи является ответчик или истец, то все равно на эту вещь направлены интересы и первоначального истца, и первоначального ответчика.

При предъявлении иска третьим лицом первоначальные истец и ответчик должны изучить заявленное требование, ознакомиться с предъявляемыми доказательствами. В этой связи ст. 42 ГПК РФ справедливо указала, что при вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, рассмотрение дела производится с самого начала, т.е. со стадии подготовки.

В соответствии со ст. 43 ГПК РФ *третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора*, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судом первой инстанции судебного постановления по делу, если это решение может затронуть их права или обязанности по отношению к одной из сторон.

Каким образом решение по делу может затронуть права и обязанности такого третьего лица? Например, причинен вред имуществу источником повышенной опасности — водитель грузовика выехал с проезжей части дороги и разрушил ограду дома. Автомобиль на праве собственности принадлежит юридическому лицу. Надлежащим ответчиком по требованию о возмещении вреда будет выступать юридическое лицо как владелец источника повышенной опасности. Если с владельца источника повышенной опасности будет взыскан ущерб, то у него возникнет право регрессного требования к водителю грузовика, так как водитель состоит в трудовых отношениях с владельцем. Но спор идет не о трудовых отношениях, а о причинении вреда имуществу источником повышенной опасности. Водитель своим участием в деле

может предотвратить в будущем регрессный иск к себе. Поэтому он будет участвовать в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, на стороне ответчика, поскольку между ними существуют материально-правовые отношения (трудовые отношения).

Третьи лица вступают в процесс либо по своей инициативе, либо по ходатайству других лиц, участвующих в деле, а также по инициативе суда (ст. 43 ГПК РФ). Они пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, кроме права изменить основание и предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, а также отказаться от иска, признать иск или заключить мировое соглашение, требовать принудительного исполнения судебного решения.

Третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований, нельзя путать с соучастниками (соистцами и соответчиками). Различаются они тем, что третьи лица состоят в материально-правовом отношении только с лицом, на стороне которого участвуют в гражданском деле. С противоположной стороной третьи лица не имеют никаких материально-правовых отношений, а соучастники обязательно состоят в материально-правовых отношениях с противоположной стороной в гражданском деле.

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

Как отмечалось ранее, участие третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, связано с возможностью предъявления к нему в будущем регрессного требования.

ГПК РФ и ГК РФ не предусматривают возможность одновременного рассмотрения основного и регрессного иска. Умолчание

закона по этому вопросу вполне понятно. Для предъявления регрессного иска необходимо, чтобы решение по основному иску было вынесено, вступило в законную силу, исполнено, а сторона, получившая право на регрессный иск, изъявила волю на его предъявление. Поэтому рассмотрение одновременно основного и регрессного исков явно нецелесообразно.

Согласно ст. 43 ГПК РФ при вступлении в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, рассмотрение дела в суде производится с самого начала.

§ 4. Участие прокурора в гражданском процессе

К лицам, участвующим в деле, ГПК РФ относит и прокурора. Роль прокурора в гражданском судопроизводстве не всегда была одинакова. В советское время, воплощая идеи В.И. Ленина о расширении вмешательства государства в гражданско-правовые отношения, т.е. в «частноправовые», законодательство стало предусматривать самое широкое участие прокурора в гражданском процессе с целью осуществления постоянного надзора за законностью действий всех субъектов гражданско-процессуальных правоотношений, включая суд. Эта сфера деятельности прокуратуры называлась судебным надзором.

Надзор за законностью в сфере гражданского судопроизводства осуществляется также вышестоящими судами.

Статья 45 ГПК РФ предусматривает, что прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Однако права прокурора обращаться в суд в защиту граждан весьма ограничены. Такое заявление может быть подано только в том случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд. ГПК РФ не раскрывает механизма возникновения инициативы прокурора по поводу подобного обращения в суд.

Прокурор всегда выступает в гражданском процессе как самостоятельный его участник. Он является представителем государства и *защищает публичные интересы*, чтобы законы страны

соблюдались всеми. Прокурор не может быть стороной в процессе, так как не имеет в деле материально-правовую заинтересованность и на него не распространяется сила судебного решения; к нему не может быть предъявлен встречный иск. Прокурор также не может быть и судебным представителем стороны или третьего лица. Представитель всегда выступает в защиту интересов представляемого, а прокурор, даже если он предъявляет иск в порядке ст. 45 ГПК РФ, выступает в защиту интересов закона и совершенно не зависим от того лица, в интересах которого подает заявление.

В соответствии с ч. 1 ст. 45 ГПК РФ прокурор может обращаться в суд с заявлением о возбуждении гражданского дела. А согласно ч. 3 ст. 45 ГПК РФ прокурор вступает в процесс, который возбужден другими лицами.

Таким образом, прокурор участвует в гражданском судопроизводстве *в двух формах*: когда он начинает процесс и когда вступает в процесс, уже начатый другими лицами.

В ч. 1 ст. 45 ГПК РФ не названы материально-правовые отношения, по которым прокурор может подать заявление в суд, а указываются лишь лица, в защиту прав которых может выступать прокурор. Такая формулировка процессуального закона открывает довольно широкий простор для прокурорского усмотрения.

Тем не менее в ряде других законов и в самом ГПК РФ есть конкретные случаи, когда прокурору предоставлено право обращаться в суд исходя из особенностей материально-правовых отношений.

Что касается вступления прокурора в уже начатый процесс, то в ч. 3 ст. 45 ГПК РФ дается перечень дел, вытекающих из различных материально-правовых отношений, по которым участие прокурора предполагается. К ним относятся дела о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также иные дела, предусмотренные ГПК РФ и другими федеральными законами. По этим делам прокурор дает заключение, осуществляя тем самым свои полномочия по надзору за соблюдением законности.

В ряде статей ГПК РФ указывается на необходимость участия прокурора при рассмотрении отдельных категорий гражданских дел. К ним относятся дела:

- 1) об установлении усыновления (ст. 273);
- 2) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим (ст. 278);
- 3) 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 (ст. 284);
- 4) о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и о принудительном психиатрическом освидетельствовании (ст. 304).

Если федеральные законы не предписывают необходимости участия прокурора в гражданском судопроизводстве, то прокурор самостоятельно принимает решение о необходимости участия в том или ином деле.

Предъявив иск, прокурор должен участвовать в рассмотрении дела в суде. Личное участие прокурора поможет не только лучше обосновать предъявленное требование, но и обеспечить строгое соблюдение процессуальных и материальных законов в ходе рассмотрения и разрешения дела. По делам, возбужденным прокурором, обязательно извещается и привлекается в процесс в качестве истца то лицо, в интересах которого предъявлен иск.

Исковое заявление прокурора должно отвечать всем требованиям ст. 131 ГПК РФ.

Прокурор, предъявивший иск, пользуется всеми процессуальными правами, несет все процессуальные обязанности истца: он может знакомиться с материалами дела, заявлять отводы, предъявлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства, давать заключения по вопросам, возникающим во время разбирательства дела и по существу дела в целом, обжаловать судебные постановления.

В то же время прокурор не вправе заключить мировое соглашение, он не несет судебных расходов. Отказ прокурора от предъявленного им иска не лишает лицо, в защиту интересов которого предъявлен иск, права требовать продолжения процесса (ч. 2 ст. 45 ГПК РФ). А когда истец отказывается от иска, суд прекращает производство по делу, если это не противоречит закону или не нарушает права и законные интересы других лиц.

Это соответствует тому положению, что прокурор не имеет материально-правового интереса и не вправе им распоряжаться.

Следует подчеркнуть, что во всех случаях прокурор не связан позицией лица, в защиту интересов которого предъявлен иск. Прокурор связан только интересами закона и государства. Особенно ярко проявляется самостоятельность прокурора в процессе по делам, затрагивающим интересы неопределенного круга лиц. Таких участников процесса трудно известить и привлечь в дело. Еще сложнее получить их согласие или отказ от требований, которые заявил прокурор в защиту их прав. Полагаем, что по делам с участием неопределенного круга лиц прокурор обязан соблюдать интересы не только этих лиц, но и государства, на котором лежит обязанность обеспечивать права и законные интересы всех его граждан.

Участие прокурора в рассмотрении и разрешении гражданских дел во второй и последующих инстанциях зависит от того, участвовал ли прокурор в суде первой инстанции. Если он не участвовал, то не может подать апелляционное, кассационное представление о пересмотре дела. Обращение прокурора в порядке надзора о пересмотре судебных решений, определений, вступивших в законную силу, также не предусмотрено ГПК РФ, когда его не было в суде первой инстанции (ст. 320, 336, 376). Если он участвовал в суде первой инстанции, то участие во всех последующих инстанциях обеспечивается работниками прокуратуры соответствующего звена по поручению прокуроров области, края, республики и т.д.

Следует иметь в виду, что ст. 394 ГПК РФ предоставляет право прокурору подавать заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, независимо от того, участвовал ли ранее прокурор в этом деле.

§ 5. Лица, участвующие в процессе с целью защиты интересов других лиц

В ГПК РФ лицам, участвующим в процессе с целью защиты интересов других лиц, посвящено две статьи (ст. 46 и 47).

К таким лицам относятся органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации, а также граждане.

Субъекты, которые обращаются в суд для защиты интересов других лиц, не имеют и не могут иметь материально-правовую заинтересованность. Участие в процессе органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций определяется содержанием их функций. Например, ст. 281 ГПК РФ предусматривает, что дело об ограничении гражданина в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами может быть возбуждено не только по заявлению членов его семьи, но и органами опеки и попечительства, психиатрическими и психоневрологическими учреждениями (организациями). Органы опеки и попечительства обязаны выступать в защиту несовершеннолетних и недееспособных — это их функциональная обязанность, как и в случаях, предусмотренных в Семейном кодексе РФ.

Статья 47 ГПК РФ предоставляет органам государственной власти, органам местного самоуправления возможность вступать в судебный процесс по делу до принятия решения судом первой инстанции для дачи заключения в целях реализации возложенных на них обязанностей и в целях защиты интересов, прав и свобод других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований.

Инициатива вступления в дело может исходить как от самих органов, так и от других лиц, участвующих в деле. Часть 2 ст. 47 ГПК РФ предусматривает возможность проявления инициативы и самого суда, если это необходимо по обстоятельствам дела. Привлечение в процесс государственных органов и органов местного самоуправления позволяет более полно учитывать общественный интерес и в то же время обеспечивает гласность и объективность рассмотрения и разрешения дела.

Процессуальный закон, подчеркивая необходимость просьбы лица, чьи права и законные интересы подлежат защите, в то же время в ч. 1 ст. 46 ГПК РФ указывает, что при подаче заявления в защиту законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина их согласие не обязательно. Также не требуется согласия законных представителей недееспособного и несовершеннолетнего. Не нужно ни согласия, ни просьбы при подаче заявления в защиту неопределенного круга лиц. Например, Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ

«Об охране окружающей среды» предусмотрел возможность обращения в суды организациям и гражданам с требованием о прекращении деятельности, наносящей вред природе, здоровью и имуществу граждан. Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей», постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей» дает возможность органам по защите прав потребителей предъявлять иски в суд. Согласно Федеральному закону от 8 декабря 1995 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» профсоюзным организациям предоставлено право от своего имени предъявлять иски в защиту прав членов профсоюза.

При обращении в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц в заявлении должна быть ссылка на закон и на просьбу защищаемого лица. Форма и содержание такого заявления должна отвечать требованиям ст. 131 ГПК РФ. При несоблюдении этого правила заявление может быть возвращено по основаниям, предусмотренным в ст. 135 ГПК РФ, или оставлено без движения (ст. 136 ГПК РФ).

Органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане, подавшие заявления в защиту прав интересов других лиц, обладают в процессе правами и обязанностями истца, кроме права заключить мировое соглашение и обязанности нести судебные расходы. Если же они откажутся от заявления, то последствия наступают такие же, как при отказе от иска, сделанного прокурором (ст. 45 ГПК РФ).

При вступлении в уже начатый процесс лица, защищающие чужие права, дают заключение. Форма заключения может быть как письменной, так и устной. Предпочтение отдается письменной форме. Заключение оценивается судом в совокупности со всеми другими доказательствами, имеющимися в гражданском деле.

Глава 4. Представительство в суде

§ 1. Понятие представительства и его виды

Граждане могут вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в гражданском деле не препятствует тому, чтобы одновременно в деле был и представитель (ст. 48 ГПК РФ).

Процессуальный закон не определяет понятия представительства. В научной литературе высказано две основные позиции по этому вопросу. Согласно первой представительство есть *правоотношение*, по которому одно лицо совершает действия в процессе в интересах другого лица, согласно второй — это *деятельность одного лица — представителя в пользу другого*. Полагаем, что наиболее полно выражает суть понятия представительства определение его именно как *делегирование полномочий* одним лицом другому с целью использования процессуальных прав в пользу представляемого.

Для личного ведения дела в суде необходимо обладать гражданской процессуальной дееспособностью. Лица, участвующие в деле и не обладающие дееспособностью, не могут лично защищать в процессе свои права и законные интересы, не могут сами осуществлять свои субъективные процессуальные права и исполнять обязанности. Дела недееспособных лиц ведут их законные представители.

Юридические лица обладают гражданской процессуальной дееспособностью, но сами они непосредственно вести дело в суде не могут. Их права и интересы в суде защищают их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральными законами, иными правовыми актами или учредительными документами (ч. 2 ст. 48 ГПК РФ).

Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами о служебном положении их представителей, а при необходимости — учредительными документами. А если юридическое лицо находится в процессе ликвидации, то в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии (ст. 48 ГПК РФ).

Часто граждане при ведении судебных дел желают получить квалифицированную юридическую помощь и направляют в процесс других лиц в качестве своих представителей, делегируя им соответствующие полномочия. Участие в деле лиц, имеющих юридическую подготовку, должно облегчать работу суда и способствовать успешному осуществлению правосудия.

Судебные представители ведут процесс, совершают процессуальные действия от имени и в интересах представляемых (граждан или юридических лиц).

Взаимоотношения между стороной, третьими лицами и их представителями регулируются Гражданским кодексом РФ (ст. 182) и другими материально-правовыми актами (например, Семейным кодексом РФ, Трудовым кодексом РФ).

Судебное представительство является самостоятельным институтом процессуального права. Ему свойственны процессуально-правовые (гл. 5 ГПК РФ) и материально-правовые (ст. 182 ГК РФ, ст. 370 ТК РФ, ст. 121 СК РФ) признаки.

Совокупность всех признаков, присущих судебному представительству, определяет содержание этого института, регулирующего процессуальные отношения как между представителем и представляемым (через суд), так и между представителем и судом.

Судебное представительство имеет отличия от общегражданского представительства по целям.

Целью гражданского представительства является приобретение и осуществление представителем гражданских прав и обязанностей для представляемого.

Цель судебного представительства — защита представителем в суде интересов сторон и третьих лиц, помощь сторонам и третьим лицам в осуществлении ими своих прав в суде и, наконец, помощь суду, рассматривающему гражданское дело.

Формулировка ст. 48 ГПК РФ указывает лишь на то, что вести свои дела в суде через представителя могут граждане и организации. Следовательно, по процессуальному закону нет формальных ограничений права иметь представителей. Однако исходя из анализа норм ГПК РФ можно сделать вывод о том, что таким правом обладают все лица, перечисленные в ст. 34 ГПК РФ, за исключением прокурора. Прокурор по должности обязан участвовать лично, а не через представителя.

Представителем в суде может быть любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела (ст. 49 ГПК РФ).

Не могут быть представителями судьи, следователи, прокуроры, кроме случаев, когда они представляют соответствующие органы или выступают в качестве законных представителей. Указанные лица являются носителями власти, поэтому их участие в суде в качестве представителей может быть расценено

как поддержка властью интересов представляемого¹. Также следует отметить, что не могут быть представителями недееспособные, не достигшие совершеннолетия.

В тех случаях, когда место жительства ответчика неизвестно и у него отсутствует представитель, суд вправе сам назначить представителя из числа адвокатов (ст. 50 ГПК РФ). Указание на адвоката в ГПК РФ предполагает высокую правовую квалификацию представителя при защите интересов отсутствующей стороны, а также то, что адвокат всегда выступает самостоятельным представителем.

Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предусматривает условия, при наличии которых можно получить статус адвоката (ст. 2), а также дает перечень случаев, когда адвокат не вправе принимать поручение на ведение дела в суде (ст. 6).

Судебное представительство можно квалифицировать по различным основаниям.

Наиболее распространенная и имеющая практическое значение — классификация представительства в зависимости от оснований его возникновения. Такими основаниями являются юридические факты, с которыми закон связывает возникновение отношений по представительству.

Среди них отметим следующие.

Представительство на основании родства или усыновления. Оно осуществляется родителями и усыновителями в соответствии с Семейным кодексом РФ (ст. 64) и ГПК РФ (ст. 52) без специальных полномочий.

Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия (например, при вступлении в брак), самостоятельно осуществляет свои права и обязанности, в том числе право на защиту (ст. 56 СК РФ), а следовательно, может самостоятельно обращаться в суд. Когда несовершеннолетние родители не состоят в браке, они вправе быть представителями ребенка по достижении ими возраста 16 лет (ст. 62 СК РФ).

¹ **Закон о статусе судей** (ст. 3) и **Закон о прокуратуре** (ст. 4) разрешают судьям и прокурорам совмещать основную работу с научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельностью.

Несовершеннолетний при достижении возраста 14 лет имеет право требовать установления отцовства в судебном порядке. Когда между интересами родителей и ребенком есть противоречия, он может по достижении возраста 14 лет обратиться в суд за защитой своих прав (ч. 2 ст. 56 СК РФ). Ребенок вправе выразить свое мнение и быть заслушанным в ходе судебного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, является обязательным, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Представительство по назначению осуществляется в интересах и от имени недееспособных, не являющихся детьми представителей. Представительства в этом случае возникает на основании административного акта органа опеки и попечительства о назначении лица опекуном или попечителем (ст. 145 СК РФ).

Опека устанавливается над детьми, не достигшими возраста 14 лет, а попечительство — над детьми в возрасте от 14 до 18 лет. Кроме того, опека устанавливается над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства (ст. 32 ГК РФ). Попечительство устанавливается над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 33 ГК РФ).

Представительство договорное (добровольное) является наиболее распространенным видом судебного представительства. Оно возникает на основании соглашения (договора поручения), которое заключается стороной, третьим лицом с представителем. Ими могут быть адвокаты, юрисконсульты и другие работники юридического лица, если они получили полномочия, а суд допустил их к представительству по делу.

Можно говорить еще об одном виде представительства — участии общественности в судебном разбирательстве. Оно осуществляется в суде общественными организациями для защиты своих членов через своих уполномоченных. Общественные организации могут защищать нарушенные интересы других лиц, а не только своих членов, деятельность таких организаций направлена именно на защиту подобных интересов. Профсоюзные организации в соответствии с уставом обязаны защищать и оказывать правовую помощь своим членам. Можно также назвать

организации (союзы) творческих профессий (художников, журналистов и т.д.)¹.

§ 2. Полномочия представителя и порядок их оформления

Полномочия представителя дают ему право совершить в основном все процессуальные действия. Например, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, заявлять отводы, участвовать в судебных прениях, заявлять ходатайства и совершать любые другие действия, предусмотренные законом. Однако для совершения некоторых процессуальных действий требуются специальные полномочия от представляемого.

Согласно ст. 54 ГПК РФ *к специальным полномочиям относятся:*

- 1) подписание искового заявления и предъявление его в суд;
- 2) передача спора на рассмотрение третейского суда;
- 3) предъявление встречного иска;
- 4) полный или частичный отказ от исковых требований;
- 5) признание иска, изменение основания или предмета иска;
- 6) заключение мирового соглашения;
- 7) передача полномочий другому лицу (передоверие);
- 8) обжалование постановления суда;
- 9) предъявление исполнительного документа к взысканию, получение принудительного имущества или денег.

Полномочия судебных представителей должны быть надлежащим образом оформлены. Доверенности, выдаваемые гражданами, удостоверяют нотариальные конторы, организации, где работают или учатся доверители, жилищно-эксплуатационная организация по месту жительства доверителя, администрация учреждения социальной защиты населения, стационарного лечебного учреждения, где гражданин находится на излечении, командир (начальник) воинской части. Если доверитель лишен свободы, то его доверенность удостоверяется начальником соответствующего места лишения свободы. Доверенность от имени организации подписывается

¹ Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» (ст. 23); Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (ст. 27).

руководителем и скрепляется печатью этой организации. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием (юридической консультацией).

Представители на основании родства (родители, усыновители) и по назначению (опекуны и попечители) предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия.

Когда представителем выступает один из соучастников (соистец, соответчик) или лицо, допущенное судом, их полномочия могут быть выражены в устном заявлении доверителя, занесенном в протокол судебного заседания (ст. 53 ГПК РФ).

Глава 5. Подведомственность и подсудность гражданских дел

§ 1. Понятие и виды подведомственности гражданских дел

Подведомственность суду гражданских дел позволяет ограничить круг правовых споров, разрешаемых судом, от круга дел, разрешаемых иными, несудебными органами.

ГПК РФ не дает легального определения понятия подведомственности. В юридической литературе также отсутствует определение, которое бы признавалось большинством авторов и не вызывало дискуссий.

Например, подведомственность определяется как предметная компетенция судов, арбитражных судов, третейских судов, нотариата, органов по рассмотрению и разрешению трудовых споров, других органов государства и организаций, имеющих право рассматривать и разрешать отдельные правовые вопросы¹. Или как возможность граждан и юридических лиц обращаться для защиты своих прав в тот или иной орган юрисдикционной системы государства². Существуют и другие определения подведомственности³.

Конституция РФ гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод (ст. 46). Слово «каждому» следует понимать таким

¹ См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2006. С. 94 (автор главы — М.К. Треушников).

² См.: Чудиновских К.А. Подведомственность в системе гражданского и арбитражного процессуального права. СПб., 2004. С. 9.

³ См., например: Жилин Г.А. Цели гражданского судопроизводства и их реализация в суде первой инстанции. М., 2000, и др.

образом: если кто-то является субъектом каких-либо правоотношений, то он вправе получить от государства судебную защиту. Одновременно в ч. 2 ст. 46 Конституции РФ уточняется, что защищать права и свободы можно и путем обжалования действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц, т.е. защищать свои права и свободы в сфере управления (публичных отношений).

Таким образом, условия, при наличии которых допустима судебная защита, состоят из трех видов.

Один вид касается *круга лиц*, которые вправе обращаться в суд, другой — *круга общественных отношений*, из которых вытекают дела, разрешаемые судом. Кроме того, можно выделить третий вид условий права на судебную защиту, указывающий на *характер действий* (бездействия), которыми нарушаются права и свободы.

ГПК РФ, устанавливая правила определения судебной подведомственности, учел требования Конституции РФ и использовал все три названных условия.

В научной литературе при определении судебной подведомственности использовали *несколько критериев*: круг дел, отнесенных законом к ведению суда, т.е. учитывается характер дела; компетенция суда — т.е. полномочия суда на разрешение гражданских дел, отнесенных к ведению суда; судебная юрисдикция в отношении дел, отнесенных к ведению суда.

Институт судебной подведомственности, на наш взгляд, представляет собой совокупность процессуальных норм, устанавливающих правила и условия, с помощью которых определяется возможность судебного рассмотрения и разрешения гражданских дел.

В социальном плане институт судебной подведомственности означает доступность правосудия для граждан и юридических лиц, *в юридическом* — пределы судебной власти при осуществлении защиты прав и свобод.

Какие права, свободы и законные интересы можно защищать в суде, указывает ст. 22 ГПК РФ. Некоторые иные кодифицированные акты содержат нормы о подведомственности суду дел, вытекающих из гражданских правоотношений (ст. 11 ГК РФ), из семейных правоотношений (например, ст. 23, 30 СК РФ) и др.

Статья 11 ГК РФ, кроме суда общей юрисдикции, предусматривает возможность разрешения гражданских дел арбитражными и третейскими судами.

Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Индивидуальные трудовые споры могут рассматриваться в комиссиях по трудовым спорам (КТС) по месту работы (ст. 385 ТК РФ). Коллективные трудовые споры разрешаются примирительными комиссиями, посредниками и трудовыми арбитражами (гл. 61 ТК РФ).

В защите субъективных прав граждан и организаций участвует и Конституционный Суд РФ, когда признает нормативные акты не соответствующими Конституции РФ или исправляет судебную практику защиты субъективных прав личности.

Суд, судебная защита наиболее приспособлены для охраны индивидуального, частного интереса. Поэтому определение подведомственности является очень важным элементом, гарантирующим осуществление гражданских и иных прав.

Понятие подведомственности отличается от понятия компетенции.

Компетенция означает объем правомочий суда или иного органа, применяющего право. А подведомственность есть признак, свойство дела, благодаря которому определяется порядок его рассмотрения и разрешения каким-либо ведомством. Например, дела, вытекающие из семейных отношений, могут разрешаться и судами, и органами опеки и попечительства, т.е. в административном порядке.

Подведомственность необходимо отличать и от подсудности.

Подсудность — это относимость споров о праве и других дел к ведению определенных судов. С ее помощью подведомственные судам дела распределяются между различными судами, а подведомственность служит средством распределения дел между юрисдикционными органами.

Ошибки в определении подведомственности нежелательны. Если судья принял к рассмотрению дело, не подведомственное суду, то он вышел за пределы своих полномочий. Решение будет

отменено и это вызовет волокиту. Если же судья отказал в принятии заявления по делу, которое суду подведомственно, то это будет означать отказ в правосудии, чего нельзя допускать. В таком случае судебная власть не будет обеспечивать правоохранительную функцию, а граждане не смогут воспользоваться правосудием для защиты своих прав, свобод и законных интересов.

Подведомственность гражданских дел тем или иным органам определяется законами или подзаконными актами. Дать же в нормах права исчерпывающие указания о подведомственности каждого в отдельности правового спора просто невозможно. Законодатель избрал более рациональный путь. В процессуальном законе закрепляются лишь общие правила для определения подведомственности споров, а также отдельные исключения из них.

Статья 22 ГПК РФ изложила правила подведомственности в соответствии с видами производств. Так, суды рассматривают и разрешают исковые дела по спорам, вытекающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений. Это споры, связанные с нарушением субъективных прав кем-либо из участников или с причинением вреда имуществу либо иным благам (личным), а также с неопределенностью в правах и обязанностях субъектов правоотношений. Главным моментом здесь является взаимное правовое положение спорящих сторон. Если стороны спора находятся в равноправном положении, то такой спор будет рассмотрен в суде.

Субъектами спорных отношений могут быть граждане, организации, органы государственной власти, органы местного самоуправления, а также иностранцы и лица без гражданства.

Исключением из судебной подведомственности (судам общей юрисдикции) являются экономические споры; их рассматривают арбитражные суды.

К судам общей юрисдикции отнесены также дела, рассматриваемые в порядке приказного производства, перечисленные в ст. 122 ГПК РФ.

Суды рассматривают дела, возникающие из публичных правоотношений, указанных в ст. 245 ГПК РФ. Это дела об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если их рассмотрение не отнесено федеральным законом

к компетенции иных судов. Заявителями могут выступать граждане, организации и прокурор.

К делам из публичных правоотношений отнесены также дела об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, дела по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации и иные дела из публичных правоотношений, отнесенных федеральным законом к ведению суда.

Судам общей юрисдикции подведомственны дела особого производства, указанные в ст. 262 ГПК РФ. Это дела неисковые, в них возникает спор не о праве, а о факте, с установлением которого может возникнуть право. По таким делам защищается не субъективное право, а охраняемый законом интерес. К ним относятся дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение; об усыновлении (удочерении) ребенка; об ограничении дееспособности гражданина; о признании гражданина недееспособным и др.

Суду подведомственны дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, а также дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Если в заявлении содержится несколько требований, связанных между собой, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, а другие — арбитражному суду, и разделение этих требований невозможно, то дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции. Закон отдает предпочтение суду общей юрисдикции как наиболее приспособленному для защиты частного интереса.

С учетом сложности и разнообразия подведомственности по гражданским делам в научной литературе приводится возможная классификация подведомственности на виды — *единичную (императивную)* и *множественную (альтернативную)*. При единичной (императивной) подведомственности законом указывается только один суд, который вправе разрешить дело. При множественной (альтернативной) — заинтересованное лицо вправе

выбрать орган, в котором будет рассмотрено его дело. Например, гражданин по делам, возникающим из публичных (административных) правоотношений, вправе обратиться как в суд, так и в вышестоящий орган или к вышестоящему должностному лицу.

§ 2. Понятие подсудности. Родовая подсудность

Подсудность — это относимость подведомственных судам дел к ведению определенного суда. Нормы, регулирующие относимость дел к ведению определенных судов, образуют самостоятельный правовой институт. Он выполняет очень важную роль в практической деятельности судов.

Сегодняшняя система судов общей юрисдикции состоит из: мировых судей; федеральных районных судов; судов субъектов РФ: верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, судов автономной области, судов автономных округов; военных судов и специализированных судов; Верховного Суда Российской Федерации. Поэтому разрешение вопроса о том, какой суд будет рассматривать гражданское дело по первой инстанции, представляет определенную сложность. Одна сложность связана с инстанционностью судов по вертикали от низшего звена — мировых судей до высшего — Верховный Суд РФ. Другая зависит от территории, пространства, где расположены суды того или иного звена.

В этой связи в науке гражданского процессуального права различаются несколько видов подсудности: *родовая (предметная)* и *территориальная (пространственная)*.

С помощью родовой (предметной) подсудности дела, подведомственные суду, разграничиваются по первой инстанции между звеньями судебной системы по вертикали, т.е. дело подсудно мировому судье, районному суду, суду субъекта Федерации, Верховному Суду РФ.

Родовая подсудность определяется в зависимости от рода дела, его свойства, характера, значимости и т.д.

Родовая подсудность не только помогает правильно определить суд, который будет рассматривать дело по первой инстанции, но и служит критерием распределения нагрузки судов (какое количество дел будет разрешаться тем или иным судом). Кроме того, от уровня судебного звена зависит уровень квалификации

судей. Следовательно, более значимые, сложные дела будут сразу разрешаться судом более высокой инстанции. Это также повышает степень независимости суда.

И особенно необходимо подчеркнуть взаимосвязь родовой подсудности с требованием Конституции РФ (ч. 1 ст. 47) о том, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Подсудность гражданских дел мировому судье. Мировые суды были созданы не только для того, чтобы как-то уменьшить нагрузку районных судов, но чтобы приблизить суды к населению, чтобы судьи знали свой участок, а люди знали своего судью.

Статья 23 ГПК РФ к подсудности мирового судьи относит 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 независимо от цены иска;
- 4) иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 5) по имущественным спорам при цене иска не превышающей 500 МРОТ, установленных федеральным законом на день подачи заявления;
- 6) возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых споров;
- 7) об определении порядка пользования имуществом.

Перечень дел, подсудных мировому судье, является исчерпывающим.

Если же в одном заявлении указано несколько требований, одни из которых подсудны мировому судье, а другие районному суду, то все требования подлежат рассмотрению в районном суде. Споры между мировым судьей и районным судом о подсудности не допускаются. Это означает, что если мировой судья направляет дело в районный суд, то суд обязан рассмотреть его по существу и возвращать мировому судье не может.

Анализ дел, подсудных мировому судье, позволяет сделать вывод о том, что такие дела встречаются в судебной практике наиболее часто и их не назовешь очень сложными.

При характеристике подсудности районных судов ГПК РФ применил *метод исключения*. Это означает, что Кодекс подробно регулирует подсудность других вышестоящих судов, а затем указывает, что все остальные дела подлежат рассмотрению и разрешению в районном суде.

Поэтому мы излагаем подсудность судов, вышестоящих по отношению к районным. Такими судами выступают *суды субъектов РФ*. К ним относятся верховные суды республики, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и суды автономных округов. Названные суды *по первой инстанции рассматривают дела* (ст. 26 ГПК РФ):

- 1) связанные с государственной тайной;
- 2) об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- 3) о приостановлении деятельности и ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений и местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта РФ;
- 4) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов РФ (независимо от уровня выборов, референдума), окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ, за исключением

решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;

5) о расформировании избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ.

Федеральными законами к подсудности судов субъектов РФ могут быть отнесены и другие дела.

Верховному Суду РФ подсудны дела (ст. 27 ГПК РФ):

1) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, палат Федерального Собрания и Правительства РФ;

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

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

4) о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территории двух и более субъектов РФ;

5) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии РФ (независимо от уровня выборов, референдума), за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;

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

7) о расформировании Центральной избирательной комиссии РФ.

К подсудности Верховного Суда РФ федеральными законами могут быть отнесены и другие дела.

Статья 25 ГПК РФ устанавливает, что в случаях, предусмотренных федеральным конституционным законом, гражданские дела могут рассматриваться военными и иными специализированными судами.

Законом о военных судах созданы военные суды.

Им в порядке гражданского судопроизводства подсудны дела, вытекающие как из гражданских, так и из административных правоотношений по вопросам защиты нарушенных и (или) оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, граждан, проходящих военные сборы, от действий (бездействия) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятых ими решений.

Для правильного определения подсудности дела военному суду необходимо принимать во внимание *субъектный состав* спорного отношения, чтобы в споре участвовали военнослужащий и орган военного управления или должностное лицо, а спорные правоотношения были связаны с прохождением военной службы. Если гражданин, уволенный с военной службы, а также гражданин, проходивший военные сборы, обжалуют или оспаривают действия (бездействие) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятые ими решения в период прохождения военной службы, воинских сборов, то такие дела подсудны военным судам. Это подчеркнуто в постановлении Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 9 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих». Не подсудны военным судам дела по спорам между военнослужащими, так как обязательным субъектом должен быть орган военного управления или воинское должностное лицо.

Военные суды имеют трехзвенную структуру. Низшее звено — гарнизонные военные суды, в которых рассматривается и разрешается основная масса дел. Подсудность дел гарнизонному суду определяется так же, как подсудность районного суда в системе судов общей юрисдикции. Гарнизонные суды рассматривают и разрешают гражданские дела, не отнесенные к подсудности военной коллегии Верховного Суда РФ или окружного (флотского) военного суда. Окружной (флотский) военный суд по первой инстанции рассматривает гражданские дела, связанные с государственной тайной. Военная коллегия по первой инстанции принимает к рассмотрению дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, нормативных актов Правительства РФ, Министерства обороны РФ, иных федеральных органов

исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба, по вопросам о нарушении прав, свобод и законных интересов военнослужащих, граждан, проходящих военные сборы (ст. 9 **Закона о военных судах**).

Закон о военных судах не регулирует вопросы территориальной подсудности военных судов. Поэтому следует применять правило о подсудности ч. 2 ст. 254 ГПК РФ и подавать жалобы или исковые заявления по месту нахождения органа военного управления (воинского должностного лица) или по месту жительства военнослужащего.

Других специализированных судов пока в России нет. В Государственной Думе обсуждается проект закона о создании административных судов.

§ 3. Территориальная подсудность и ее виды

С помощью территориальной подсудности гражданские дела, подведомственные суду, разграничиваются между судами одного уровня внутри судебной системы по горизонтали, т.е. в пространстве, на которое распространяется их юрисдикционная деятельность.

Общим правилом территориальной подсудности является место жительства (место нахождения) ответчика.

Местом жительства гражданина согласно ст. 20 ГК РФ признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов. Для физического лица место жительства на практике определяется местом регистрации (пропиской). Пребывание в местах отбывания наказания, включая следственный изолятор, местом жительства не является.

Если ответчиком выступает юридическое лицо, то место его нахождения определяется местом его государственной регистрации (ст. 54 ГК РФ). В учредительных документах может быть указано и иное место нахождения. На практике им признают место нахождения органов управления юридического лица.

Место жительства (место нахождения) ответчика должен указать истец (заявитель).

Территориальная подсудность подразделяется на виды:

альтернативная (по выбору истца);

исключительная;

договорная;

подсудность по связи дел.

Альтернативная подсудность характеризуется тем, что в случаях, предусмотренных законом (ст. 29 ГПК РФ), истец может предъявить иск не только по месту жительства или нахождения ответчика, но и в другой суд по своему выбору. Таким образом, право выбора суда принадлежит только истцу (ч. 10 ст. 29 ГПК РФ).

1. Иск к ответчику, место жительства которого не известно или который не имеет места жительства в Российской Федерации, может быть предъявлен в суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту жительства в Российской Федерации.

2. Иск к организации, вытекающий из деятельности ее филиала или представительства, может быть предъявлен также в суд по месту нахождения ее филиала или представительства.

3. Иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены истцом также в суд по месту его жительства.

4. Иски о расторжении брака могут предъявляться также 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.

5. Иски о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, могут предъявляться истцом также в суд по месту его жительства или по месту причинения вреда.

6. 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 заключение под стражу, подписку о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста, могут предъявляться также в суд по месту жительства истца.

7. Иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены также в суд по месту жительства или месту пребывания истца либо по месту заключения или по месту исполнения договора.

8. Иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскания вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться также в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна.

9. Иски, вытекающие из договоров, в которых указано их исполнение, могут быть предъявлены также в суд по месту исполнения такого договора.

Исходя из смысла ст. 29 ГК РФ этот перечень является исчерпывающим. Как показывает практика, истец при выборе суда обычно руководствуется тем, где находится большинство доказательств по рассматриваемому делу.

Исключительная подсудность определяет круг дел, рассмотрение которых должно осуществляться в судах, точно указанных в законе.

Статья 30 ГПК РФ дает перечень объектов права, споры в отношении которых подлежат разрешению в судах, указанных в этой статье. Изменить правила исключительной подсудности по договору нельзя. К ней относятся:

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

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

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

Установление исключительной подсудности (в отношении первого случая) связано с тем, что по месту нахождения объектов недвижимости, как правило, находится большинство доказательств о правовом статусе такого имущества — квартиры, дома, участки земли, леса и т.д. (инвентаризация, регистрация

и другие необходимые документы). Это обстоятельство, в свою очередь, обеспечивает быстроту и объективность разрешения гражданского дела.

Следует отметить, что по наследственным делам иски кредиторов умершего лица могут предъявляться к наследникам только в течение времени, пока наследство открыто (в пределах 6 месяцев со дня смерти наследодателя) и наследниками не принято. Когда же наследство уже принято, иски кредиторов должны подаваться по месту жительства наследников, а не по месту открытия наследства.

Статья 1115 ГК РФ местом открытия наследства называет последнее место жительства наследодателя. Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в РФ признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части такого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Правильность применения ч. 3 ст. 30 ГПК РФ в отношении исков, вытекающих из договоров перевозки, связывается с предъявлением претензии к перевозчику. Так, ст. 124 Воздушного кодекса РФ, ст. 120 УЖТ, ст. 159 УАТ, ст. 114 КВВТ, ст. 797 ГК РФ предусматривают предъявление претензии к перевозчику по спору, вытекающему из перевозки груза. Вместе с тем обязательное предъявление претензии до иска из перевозки пассажиров и багажа не предусмотрено. Возможными спорами по таким делам могут быть признание договора перевозки недействительным полностью или в части, взыскание штрафов и убытков, причиненных неисполнением договорных обязательств и по иным предусмотренным законами основаниям.

Договорной называется *подсудность*, устанавливаемая по соглашению сторон. Предоставление сторонам права по соглашению между собой изменять территориальную подсудность дел имеет целью лучше обеспечить их интересы. Однако своим

соглашением стороны не вправе изменять родовую (предметную) и исключительную подсудность (ст. 26, 27, 30 ГПК РФ).

ГПК РФ ничего не говорит о форме такого соглашения. Если сторонами спора являются юридические лица, то соглашение должно быть оформлено письменно. Оно может быть оформлено и как самостоятельный договор, и отдельным пунктом, статьей как оговорка о подсудности, включенная в общий договор. Соглашение сторон о подсудности должно быть достигнуто до принятия заявления судом. После этого подобное соглашение не будет иметь значения для суда.

Подсудность связанных между собой дел предусмотрена ст. 31 ГПК РФ. Она состоит в том, что независимо от территории спор подлежит разрешению в том суде, в котором рассматривается другое дело, связанное с ним.

Часть 1 ст. 31 ГПК РФ предусматривает разновидность альтернативной подсудности: истец сам выбирает суд в случае проживания нескольких ответчиков в разных местах. Истец предъявляет иск к одному из них по его месту жительства, а другие ответчики будут привлечены, в силу связи требований, в тот же суд. Например, когда предъявлено заявление в суд к нескольким ответчикам, причинившим вред, или когда законом предусмотрена бригадная материальная ответственность.

Встречный иск может быть предъявлен в суд по месту рассмотрения первоначального иска. Так как ответчик защищается путем предъявления встречного иска, то его целесообразно рассматривать совместно с первоначальным иском. Стороны по первоначальному и встречному искам одни и те же.

Гражданский иск, вытекающий из уголовного дела, если он не был заявлен или не был разрешен при производстве уголовного дела, предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по общим правилам подсудности, установленным ГПК РФ. Иски третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, предъявляются и рассматриваются в суде, где разрешается дело между истцом и ответчиком об этом же предмете.

Передача дела, принятого судом к своему производству, в другой суд.

Статья 33 ГПК РФ устанавливает общее правило, согласно которому суд, принявший дело к своему производству с соблюдением правил подсудности, должен разрешить его по существу, хотя бы в дальнейшем оно станет подсудным другому суду. Однако процессуальный закон допускает возможность (при определенных обстоятельствах) передавать дело на рассмотрение другого суда. В ходе судебного разбирательства, а иногда и сразу после принятия заявления могут выявиться обстоятельства, свидетельствующие о том, что принятое дело целесообразно или необходимо рассмотреть в каком-либо другом суде.

Основания, по которым суд может передать подсудное ему дело на рассмотрение по существу в другой суд, указаны в ст. 33 ГПК РФ.

Суд передает дело, если:

1) ответчика, место жительства или место нахождения которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в суд по месту его жительства или по 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 становится невозможным.

Из формулировок ст. 33 ГПК РФ видно, что дело передается судом, принявшим дело к своему производству, и только по четвертому основанию передача осуществляется вышестоящим судом.

В силу прямого действия ч. 1 ст. 47 Конституции РФ, в соответствии с которой никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, практика судов общей юрисдикции сложилась таким образом, что несоблюдение правил подсудности при рассмотрении дела (п. 3 ч. 1 ст. 33 ГПК РФ) является основанием для отмены вынесенных по делу судебных актов и направления дела на новое рассмотрение¹.

¹ См. определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 26 февраля 2002 г. // БВС РФ. 2002. № 11.

Передача дела оформляется определением суда, на которое может быть подана частная жалоба. Фактическая 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.

В части 4 ст. 33 ГПК РФ установлено правило о том, что дело, направленное из одного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Употребление в законе оборота «должно быть принято к рассмотрению» означает, что суд обязан принять дело к рассмотрению даже в случае его ошибочного направления. Это правило подтверждается также прямым указанием процессуального закона о недопустимости споров о подсудности между судами в Российской Федерации. Следовательно, дело может быть передано одним судом в другой только один раз.

Глава 6. Доказательства и доказывание в гражданском судопроизводстве

§ 1. Понятие и сущность судебного доказывания

В юридической литературе распространено мнение, что судебное доказывание — это урегулированный нормами гражданского процессуального права процесс (путь) движения от вероятных суждений к истинному знанию, обеспечивающему вынесение законных и обоснованных судебных решений¹. Иными словами, судебное доказывание рассматривают, в первую очередь, как судебное познание, т.е. как вид познания, имеющий свои особенности и закономерности.

Познание — это способ применения или использования имеющихся знаний конкретной личности для решения стоящих перед ней (как исследователем) задач. Применительно к судебной деятельности речь может идти о познании субъектами, которые вовлечены в гражданский процесс и имеют соответствующие процессуальные права или обязанности.

Доказывается в судебной деятельности существование или отсутствие определенных фактов, с которыми закон связывает

¹ См.: *Треушников М.К.* Судебные доказательства. М., 2004. С. 31.

возникновение, изменение или прекращение тех или иных правоотношений.

Внешним проявлением судебного познания или доказывания является процессуальная форма. Не случайно И.В. Решетникова считает доказывание особым видом познавательной деятельности, отличается властными началами, исходящими от суда как органа, который разрешает спор¹.

Следовательно, доказывание можно рассматривать как правомерную деятельность определенных законом субъектов, причем деятельность строго регламентированную.

В то же время многие ученые полагают, что доказывание не может строиться только на основе процессуальных норм; эта деятельность сложная и многогранная.

Суд не просто познает действительность, он в предписанном законом порядке устанавливает факты, с которыми, повторим, закон связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений. При этом суд пользуется не любой информацией (сведениями о фактах), значимой для разрешения дела, а только сведениями, которые получены из источников, предусмотренных законом и отвечающих предъявляемым к ним требованиям.

Процессуальная и логическая стороны доказывания находятся в постоянном диалектическом взаимодействии. Если нарушены процессуальные нормы, регулирующие, к примеру, порядок получения (вовлечения) доказательств, то решение, основанное на таком доказательстве, будет и незаконным, и необоснованным. Если же нарушены логические законы при исследовании доказательств и их оценке, то вынесенное на основе такой оценки судебное решение будет необоснованным и подлежит отмене.

Следует также иметь в виду, что установление обстоятельств гражданского дела еще не гарантирует его правильного разрешения по существу. Необходима точная квалификация рассматриваемого правоотношения. Правовая оценка неотделима от законов логики и права. Как пишет С.Ф. Афанасьев: «Будучи психической деятельностью, оценка опирается на словесно-логическое мышление. С его помощью судья определяет сущность фактов. Внешним же ориентиром для определения сущности являются

¹ См.: *Решетникова И.В.* Курс доказательственного права в российском гражданском судопроизводстве. М., 2000. С. 5.

нормы права, то есть лицо, осуществляющее правосудие, постоянно сравнивает уже установленные фактические обстоятельства с фактами, зафиксированными в нормах материального права»¹.

Таким образом, доказывание представляет собой сложный социально-правовой феномен, в котором проявляется во всем своем многообразии деятельность процессуальная и логическая.

Доказывание — это особая разновидность человеческой деятельности и, как можно убедиться из вышеизложенного, оно состоит из определенных элементов, определенной совокупности действий.

Число таких элементов, или этапов, а также их наименование в специальной литературе у различных авторов имеет определенные отличия. На наш взгляд, судебное доказывание *слагается из следующих элементов*:

- определение предмета доказывания по делу;
- определение круга искомых или необходимых доказательств;
- получение доказательств (за счет их представления и собирания);
- исследование и оценка доказательств.

Процесс судебного доказывания тесно связан с его целью. Вопрос о том, что является целью правосудия вообще и доказывания, в частности, — краеугольный камень процессуальной науки. Поэтому ему посвящены многочисленные работы ученых².

Большинство ученых, исходя из целей и задач гражданского судопроизводства, а также его принципов, считают, что судебное доказывание направлено на *установление истины по разрешаемому делу*. Различаются при этом подходы к определению характера устанавливаемой истины. Поэтому встречаются формулировки: «объективная истина», «формальная истина»,

¹ *Афанасьев С.Ф.* Проблема истины в гражданском судопроизводстве: Учебное пособие. Саратов, 1999. С. 70.

² См.: *Афанасьев С.Ф.* Проблема истины в гражданском судопроизводстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1998; *Козлов А.С.* Актуальные проблемы теории доказательств в науке гражданского процесса. Иркутск, 1980. С. 16; *Мохов А.А.* Проблемы истины в условиях состязательности // Современное право. 2002. № 2. С. 32-35; *Полов П.А.* Функции современного гражданского судопроизводства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2005; *Чесовской Е.* Действует ли принцип объективной истины в гражданском процессе // Российская юстиция. 2001. № 5. С. 16, 17.

«процессуальная истина», «судебная истина»¹. Разногласия по поводу наименования характера результатов деятельности суда носят принципиальный характер. Терминологическое обозначение, как отмечает С.Ф. Афанасьев, ставится в зависимость от сущностного наполнения категории². Проблема истины трактовалась с разных позиций: идеализма, субъективизма, экзистенциализма, прагматизма, диалектического материализма.

На наш взгляд, правильнее в условиях современной действительности вести речь о *судебной истине*.

Данный термин, с одной стороны, указывает на субъекта, получающего итоговое знание — суд, с другой — во многом снимает проблему «объективной» и «формальной» истины.

Цель судебного доказывания состоит не в механическом выполнении дела доказательственным материалом (формализм), а в извлечении из доказательств судом по возможности точных выводов (объективизация) для обоснования решения, для защиты права. В то же время не всегда представляется возможным установить в точности, в мельчайших подробностях все то, что имело место в прошлом, да и вряд ли это и требуется. Необходимо главное, сущностное, без чего невозможна правильная квалификация и вынесение акта, отвечающего предъявляемым требованиям.

К отмеченному следует добавить, что по ряду гражданских дел в силу прямого указания закона суд не устанавливает истину в том понимании, о котором мы говорим о соответствии факта реальности (в силу действия правил допустимости, презумпций, фикций).

С учетом изложенного *под судебным доказыванием в гражданском судопроизводстве следует понимать правомерную деятельность субъектов доказывания по определению, получению, исследованию и оценке юридически значимых сведений о фактах, осуществляемую в предписанной законом форме, направленную*

¹ См.: Васильковский Е.В. Курс гражданского процесса. М., 1913. Т. 1. С. 356; Гольмстен А.Х. Состязательное начало гражданского процесса в теории и русском законодательстве, преимущественно новейшем // Юридические исследования и статьи. СПб., 1894. С. 409; Малышев К. Курс гражданского судопроизводства. СПб., 1876. Т. 1. С. 287, 288; Яблочков Т.М. Учебник русского гражданского судопроизводства. Ярославль, 1910. С. 28.

² См.: Афанасьев С.Ф. Проблема истины в гражданском судопроизводстве: Учебное пособие. С. 14.

на разрешение дела, вынесение законного и обоснованного акта судебной власти.

§ 2. Понятие судебных доказательств

Для уяснения категории «судебное доказательство» обычно используется философско-правовой подход. Ученые выводят данное понятие, используя теорию отражения и сопоставляя друг с другом доказательство логическое и судебное.

Под доказыванием (доказательством) в логике понимают установление истинности одного суждения с помощью других, уже известных положений, суждений, принимаемых за истинные. При этом понятия «доказывание» и «доказательство» обычно употребляются как тождественные.

В юридической науке и законодательстве понятия «доказательство» и «доказывание» различаются. Каждое из них имеет свое содержание. В судебной деятельности доказывается существование или отсутствие фактов, с которыми закон связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений. Процесс доказывания осуществляется при помощи доказательств. Что же подразумевается под судебными доказательствами?

В юридической литературе определение доказательств проводится либо через факты, либо через сведения о фактах. На наш взгляд, характеристика доказательства как сведений о фактах представляется более точной. В основе данного вывода лежит информационный подход.

Информация — это сведения, сообщения, полученные от материальных объектов, т.е. средства установления фактов. Следовательно, под содержанием доказательств можно понимать информацию, сведения о фактах, подлежащих установлению по делу.

В результате отражения объекты запечатлеваются на определенном носителе в виде конкретного образа. Точно так же и при доказывании, пишет И.В. Решетникова: «Обстоятельства, подлежащие доказыванию (предмет доказывания) отражаются в сведениях (информации) об этих обстоятельствах. В зависимости от характера связи сведения могут отражать обстоятельства предмета доказывания непосредственно или опосредованно. На основе

их изучения субъекты доказывания приходят к определенным выводам, разрешающим дело»¹.

Процессуальный закон регламентирует форму, посредством которой могут быть получены данные сведения (искомая информация). Эти сведения получаются из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Иными словами, в отличие от доказательств в обычном значении этого слова, судебные доказательства должны заключать в себе информацию, извлеченную только из установленных в законе средств доказывания.

Вместе с тем гражданское процессуальное доказывание осуществляется в соответствии с установленной законом процессуальной формой, т.е. доказательства получают, исследуют и оценивают в строгом соответствии с требованиями гражданского процессуального закона.

Таким образом, понятие судебного доказательства может быть дано путем отражения в нем *следующих характеристик*: сведения (информация) о фактах; сведения, полученные из указанных в законе средств доказывания; сведения о фактах, полученные в порядке, предусмотренном процессуальным законом.

На основании изложенного можно сформулировать следующее определение: *судебными доказательствами являются сведения о фактах, способные подтвердить (опровергнуть) имеющие значение для правильного разрешения дела факты, полученные, исследованные и выраженные в строго установленном процессуальным законом порядке.*

Нельзя также обойти вниманием вопрос о функциях судебных доказательств.

К *функциям судебных доказательств* принято относить: организационную, отражательно-информационную и удостоверительную функции².

Организационная функция проявляется себя через процесс организации сбора необходимых доказательств по делу, позволяет

¹ Решетникова И.В. Курс доказательственного права в российском гражданском судопроизводстве. С. 119.

² См.: Молчанов В.В. Собираение доказательств в гражданском процессе. М., 1991. С. 13.

накопить первичную информацию (предварительные доказательства) для ее последующего исследования и оценки.

Отражательно-информационная функция проявляется в восприятии и считывании искомой информации, когда решаются вопросы относимости, допустимости, достоверности доказательств по делу.

Удостоверительная функция проявляется через аргументацию конечных выводов суда (на основе окончательных доказательств) по разрешаемому делу в судебном акте.

§ 3. Предмет доказывания.

Основания освобождения от доказывания

Правильное определение предмета доказывания по каждому делу чрезвычайно важно: если будут установлены не все факты, необходимые для разрешения дела, то это повлечет за собой вынесение судом необоснованного решения; если же суд будет исследовать факты, которые не имеют значения для дела, то это может привести к неправильному разрешению дела по существу, поскольку суд будет основывать свое решение на фактах, не имеющих с точки зрения закона существенного значения.

Итак, какие же обстоятельства подлежат доказыванию по гражданскому делу, что является предметом доказывания? Ответ на этот вопрос не так прост, как это может показаться на первый взгляд. Отметим основные позиции, точки зрения по данному вопросу.

Суд, чтобы разрешить дело, должен установить определенный факт или совокупность фактов. Какие это факты?

М.К. Треушников выделяет следующие *группы фактов, являющихся объектом познания*: юридические факты материально-правового характера; доказательственные факты; факты, имеющие процессуальное значение; факты, устанавливаемые для выполнения воспитательных и предупредительных задач правосудия¹.

Ясно, что факты, которые познает или должен познать суд по тому или иному делу, каким-то образом связаны с предметом доказывания. Но какова эта связь? Нами не случайно подчеркивалась связь между доказыванием и познанием.

¹ Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 1997. С. 9, 10.

Предметом доказывания, согласно точке зрения таких ученых, как А.Ф. Клейнман, Т.А. Лилуашвили, С.В. Курылев, являются только юридические факты основания иска и возражений против него, на которые указывает норма права, подлежащая применению¹. Иными словами, речь идет об установлении фактов материально-правового характера. Следуя этому подходу, объект познания и предмет доказывания соотносятся как общее и частное. Данный подход в дальнейшем мы будем именовать как *узкое понимание предмета доказывания*.

Предметом доказывания, согласно точке зрения другой группы ученых, являются не только факты материально-правовой природы, но и иные факты, имеющие юридическое значение². Данный подход свидетельствует о наличии *широкого понимания предмета доказывания*.

Фактически проблема предмета доказывания (его узкого и широкого понимания) сводится к тому, входят ли в предмет доказывания только обстоятельства материально-правового характера или и иные обстоятельства (факты).

На наш взгляд, более правильным будет придерживаться широкого понимания предмета доказывания. Связано это с тем, что стороны (обычно это граждане, не имеющие специальных юридических знаний) не всегда могут точно определить основание своих требований или возражений. Кроме того, в суде приходится доказывать не только факты материально-правового характера, но и иные факты (например, факт соблюдения претензионного порядка, факт невозможности участвовать в разбирательстве дела в силу состояния здоровья). Добавим к этому сложность изначально точного определения значимости того или иного факта для перспективы всего дела. Суд при подготовке дела к судебному

¹ Клейнман А.Ф. Основные вопросы теории доказательств в советском гражданском процессе. М., 1950. С. 33; Лилуашвили Т.А. Предмет доказывания и распределение бремени доказывания между сторонами в советском гражданском процессе. М., 1961. С. 7; Курылев С.В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 39.

² Вукот М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс России: Учебник. М., 1999. С. 233; Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 1997. С. 13; Фаткуллин Ф.Н. Общие проблемы процессуального доказывания. Казань, 1976. С. 48, 55; Строгович М.С. Материальная истина и судебные доказательства в советском уголовном процессе. М., 1955. С. 239; Осокина Г.Л. Иск (теория и практика). М., 2000. С. 186; Комментарий к АПК РФ. М., 1997. С. 111.

разбирательству может только предположительно установить предмет доказывания по этому делу, определить необходимые доказательства, средства доказывания. В последующем предмет доказывания в связи с реализацией сторонами своих прав может существенно меняться.

А.Г. Коваленко правильно полагает, что для вынесения обоснованного решения следует пользоваться такими понятиями, как «предмет доказывания истца», «предмет доказывания ответчика», «предмет доказывания третьего лица», «предмет доказывания суда»¹.

Данный подход представляется продуктивным в практическом плане — позволяет четко определить круг искомых доказательств, а также снимает остроту дискуссии между *узким* (факты материально-правового характера) и *широким* пониманием предмета доказывания.

Предмет доказывания суда, согласно данному подходу, в отличие от предмета доказывания сторон спорного правоотношения, будет складываться из фактов, составляющих предмет доказывания лиц, участвующих в деле (обычно фактов материально-правовой природы), а также иных обстоятельств материально-правового и процессуального характера, значимых для правильного разрешения дела. Следовательно, предмет доказывания суда шире предмета доказывания сторон спорного правоотношения, ведь в результате утверждений сторон наиболее часто определяется объем фактического материала материально-правового характера, подлежащего установлению, реже — процессуального.

Юридическая квалификация отношений сторон, выявление фактов, имеющих исключительно процессуальное значение, отдельных доказательственных фактов, фактов, необходимых для принятия мер профилактического характера, — обязанность суда.

Отмеченное выше позволяет также сделать вывод о том, что предметом доказывания по гражданскому делу является не единственный факт, а фактический состав — совокупность фактов (обстоятельств), имеющих значение для разрешения гражданского дела.

Возникает также закономерный вопрос: каково место и назначение процессуальных и доказательственных фактов в теории

¹ Коваленко А.Г. Формирование предмета доказывания в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 1999. № 2. С. 24.

доказательственного права, если придерживаться узкого понимания предмета доказывания, включающего лишь факты материально-правового значения?

Сторонники узкого толкования вовсе не отрицают, а признают необходимость доказывания и фактов процессуального характера, и доказательственных фактов. Для характеристики всей совокупности имеющих значение для дела обстоятельств, подлежащих установлению, в теории доказательственного права ими было предложено использовать такие понятия, как «объект доказывания», «пределы доказывания», «пределы судебного исследования».

Подводя итоги изложенному, отметим *факты, которые вне зависимости от имеющихся в теории подходов суд должен установить, чтобы разрешить дело по существу.*

К таким фактам относят: факты материально-правового характера; процессуальные факты; доказательственные факты; факты, имеющие воспитательное значение.

Факты материально-правового характера определяют материально-правовые взаимоотношения сторон — участников конфликта. Их установление необходимо для правильного понимания нормы материального права, регуливающей спорное правоотношение, и последующего разрешения дела по существу.

Процессуальные факты доказываются в связи с необходимостью совершения процессуальных действий, влияющих на движение дела в суде, защиту прав и охраняемых законом интересов лиц, участвующих в деле (например, обеспечение иска, приостановление производства по делу).

Доказательственные факты — это факты, которые, будучи доказанными, позволяют путем логических умозаключений вывести искомый юридический факт (выводные доказательства). Чаще всего это отрицательные факты, опровергающие утверждения противной стороны.

Факты, позволяющие суду выполнять воспитательные и предупредительные задачи правосудия. Обычно к ним относят факты нарушения законности, дающие суду основание выносить частные определения (ч. 1 ст. 226 ГПК РФ).

Завершая изложение материала о предмете доказывания, скажем о *локальном предмете доказывания*, иногда выделяемом

в литературе. Все, о чем говорилось выше, относится к *предмету доказывания по делу в целом*. Однако в процессе судебного разбирательства дела возникает потребность совершить ряд процессуальных действий (например, принятие мер по обеспечению иска, рассрочка уплаты судебных расходов), совершение или несовершение которых зависит от доказанности или недоказанности отдельных фактов. Такие единичные факты и составляют локальный предмет доказывания.

При рассмотрении гражданского дела следует учитывать *факты, не подлежащие доказыванию*. ГПК РФ предусматривает три категории фактов, которые могут быть положены в основу решения по делу без доказывания в судебном заседании:

- 1) общеизвестные факты;
- 2) преюдициально установленные факты;
- 3) признанные стороной факты.

Общеизвестными являются факты, о которых знает широкий круг лиц, в том числе судьи.

Право признать факт общеизвестным предоставлено суду. Это возможно при одновременном наличии *двух условий*: объективном — известность факта широкому кругу лиц и субъективном — известность факта всем членам суда.

Речь в этих случаях идет и об аксиомах, т.е. суждениях, многократно проверенных на практике и не нуждающихся в особых доказательствах в силу фактической ясности или методологической простоты. Причина принятия таких аксиом кроется в познавательной способности человека к непосредственному усмотрению очевидных истин.

Преюдициально установленные факты, т.е. установленные ранее вынесенным и вступившим в законную силу приговором или решением суда по конкретному делу.

Преюдиция — это такое нормативное предписание, которое предоставляет органу, рассматривающему юридическое дело, возможность освободить себя от необходимости заниматься доказыванием обстоятельств, уже ранее установленных и закрепленных в соответствующем судебном акте (решении, приговоре)¹.

¹ Горшенев В.М. Нетипичные нормативные предписания в праве // Советское государство и право. 1978. № 3. С. 116.

Исходя из смысла ч. 2 ст. 61 ГПК РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Указанные обстоятельства не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица. Однако возможны ситуации, когда имеющиеся по делу доказательства входят в противоречие с преюдициальными фактами. Как поступать суду в этом случае?

Одни процессуалисты исходят из того, что факты, установленные вступившим в законную силу решением суда, не входят в предмет доказывания и должны приниматься как истинные; другие считают, что в формировании своих выводов суд не связан никакими ранее состоявшимися судебными актами¹.

Не дает однозначного ответа и действующий гражданский процессуальный закон. С одной стороны, использование преюдиции — обязанность суда (ст. 61 ГПК РФ), с другой — нет (ст. 67 ГПК РФ).

Закон устанавливает не что иное, как презумпцию истинности судебного решения, которая может быть, как указывает сам законодатель, опровергнута, поэтому более предпочтительной выглядит вторая позиция.

Признание стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения. Данная норма является новеллой, действующей в гражданском судопроизводстве России с 1995 г. В теории гражданского процесса факты, признанные одной стороной (при наличии обязанности доказывания их другой стороной), еще называют *бесспорными*. Важно отметить, что признание факта является частным случаем освобождения от доказывания. Здесь велика роль усмотрения, внутреннего убеждения судьи (судей) в правдивости лица, отсутствии принуждения или заблуждения.

Поэтому представляется правильным считать признание доказательством.

Согласно ч. 3 ст. 68 ГПК РФ: «В случае, если у суда имеются основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия

¹ См.: Берзий А.Е., Мусин В.А. О преюдиции судебных актов // Вестник ВАС РФ. 2001. № 6. С. 65, 66; Еремкина А.П. Преюдиции в советском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1970. С. 7.

действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения, суд не принимает признание, о чем судом выносится определение. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях».

§ 4. Субъекты доказывания

Субъектами, или участниками гражданских процессуальных правоотношений, являются граждане и организации. Наряду с ними в гражданских процессуальных правоотношениях могут участвовать иностранные граждане и лица без гражданства, а также иностранные юридические лица.

Напомним, что всех участников процесса принято классифицировать на определенные группы в зависимости от отношения к делу, находящемуся на рассмотрении. Чаще всего *выделяют три таких группы*:

- 1) лица, разрешающие дела (суд);
- 2) лица, участвующие в деле (стороны, третьи лица, прокурор, заявители и др.);
- 3) лица, содействующие отправлению правосудия (эксперты, специалисты, переводчики и др.).

Субъекты гражданских процессуальных правоотношений занимают различное правовое положение, наделены неодинаковым кругом процессуальных прав и обязанностей. В связи с этим закономерен вопрос: кто является субъектом доказывания по гражданскому делу? Кто движется к истинному знанию, реализуя предоставленные законом процессуальные права и исполняя возложенные обязанности? Ответ очевиден: стороны как самые заинтересованные участники доказательственного процесса. Согласно ч. 1 ст. 57 ГПК РФ доказательства представляются сторонами.

Однако и суд не является безучастным, безынициативным наблюдателем процесса доказывания. Именно на нем лежат обязанности по реализации задач гражданского судопроизводства (ст. 2 ГПК РФ), оценке доказательств (ст. 67 ГПК РФ), вынесению законного и обоснованного решения (ст. 195 ГПК РФ). Для этого суд наделяется достаточными правомочиями (ч. 2 ст. 56, ст. 57, 67, 79, 196 ГПК РФ).

Для разрешения поставленных вопросов и выделения субъектов доказывания в ряду других участников разрешаемого дела необходимо (с позиций не только законодательства, но и правовой доктрины) определить квалифицирующие признаки субъекта доказывания.

Такими признаками предложено считать: наличие обязанности по доказыванию; право на постоянное участие в доказывании; наличие материально-правовой и (или) процессуальной заинтересованности в исходе дела¹.

Рассмотрим наличие таких признаков у субъектов гражданского судопроизводства.

Лица, участвующие в деле. Они наделены правом принимать активное участие при рассмотрении судом всех возникающих материальных и процессуальных вопросов по делу.

Гражданское процессуальное законодательство, повторим, закрепляет круг их правомочий: право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств и проч. Данные правомочия со всей очевидностью свидетельствуют о наличии права на участие в доказывании. Кроме того, на этих лиц возлагаются процессуальные обязанности, в частности, бремя доказывания. Так, истец доказывает факты основания иска, а ответчик — факты возражения против иска.

В силу очевидности этих признаков у лиц, участвующих в деле, они всеми и безоговорочно признаются в качестве субъектов доказывания.

Суд — обязательный субъект любого гражданского процессуального правоотношения. Его процессуальные действия являются основными юридическими фактами, влияющими на динамику процессуальных отношений.

Правовое положение суда характеризуется следующими особенностями: суд выступает в качестве органа, наделенного правомочием разрешать все вопросы, связанные с рассмотрением конкретного дела; суд является участником процессуальных правоотношений.

По поводу отнесения суда к субъектам доказывания было высказано две позиции.

¹ См.: *Решетникова И.В.* Курс доказательственного права в российском гражданском судопроизводстве. С. 89.

Первая позиция сводится к признанию суда субъектом доказывания. В качестве основного аргумента указывается неразрывная взаимосвязь между судебным доказыванием и судебным познанием. Процессуальная деятельность суда не позволяет исключить его из числа субъектов гражданского процессуального доказывания.

Согласно *второй позиции* суд не является субъектом доказывания, поскольку он не доказывает, а решает. Данная позиция обусловлена пониманием судебного доказывания только как процессуальной деятельности.

На наш взгляд, представляется правильной первая позиция. Суд наделен комплексом прав по доказыванию (ч. 2 ст. 56, ст. 57, ст. 67 и др.), позволяющих ему выполнить предписанные законом обязанности и разрешить дело, защитить нарушенные или оспариваемые права заинтересованных лиц. Имеются у суда и обязанности по определению предмета доказывания, относимости, допустимости доказательств и т.д. Все они направлены на реализацию его главной обязанности — вершить правосудие. Суд не может уклониться от участия в доказывании и от выполнения тех процессуальных действий, которые на него возложены законом.

Поэтому судебное доказывание целесообразнее рассматривать как деятельность не только сторон и других лиц, участвующих в деле, но и суда.

Лица, содействующие правосудию. Они привлекаются в процесс по инициативе лиц, участвующих в деле, или суда. Например, в результате исследования, проведенного лицом, обладающим специальными знаниями и навыками (экспертом), формируется экспертное заключение, которое рассматривается с позиций правовой доктрины и законодательства как средство доказывания. Средства доказывания используются субъектами доказывания в процессе доказательственной деятельности.

У лиц, содействующих правосудию, отсутствует заинтересованность в исходе дела. Более того, такие лица подлежат отводу, если они заинтересованы в исходе дела или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в их беспристрастности. Ни свидетели, ни эксперты, ни секретарь судебного заседания не могут действовать в процессе самостоятельно, не имеют каких-либо собственных целей, в отличие от сторон и суда.

Например, согласно ч. 2 ст. 85 ГПК РФ эксперт не вправе самостоятельно собирать материалы для проведения экспертизы, вступать в личные контакты с участниками процесса, разглашать сведения, которые ему стали известны в связи с проведением экспертизы, или сообщать кому-либо о результатах экспертизы, за исключением суда, ее назначившего.

Поэтому представляется более предпочтительной позиция исключения лиц, оказывающих содействие правосудию, из категории субъектов доказывания.

§ 5. Обязанность доказывания.

Распределение обязанностей по доказыванию

В соответствии с ч. 1 ст. 56 ГПК РФ каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. Обязанность, или бремя доказывания включает в себя необходимость представления, исследования и оценки доказательств. Так, истец должен доказывать факты основания иска, а ответчик — факты, обосновывающие возражения против иска.

Одни процессуалисты рассматривают доказывание как *юридическую обязанность*, другие так не считают.

На наш взгляд, целесообразно вести речь именно об обязанности. *Во-первых*, юридическая обязанность представления доказательств прямо закрепляется в отдельных нормах законодательства. Другое дело, каковы последствия неисполнения такого рода обязанности и в какой плоскости эту обязанность рассматривать (в процессуальной или материально-правовой). Заметим также, что в ряде случаев такая обязанность прямо обеспечивается процессуальной санкцией (ст. 238, 242 ГПК РФ). *Во-вторых*, ничего более четкого и стройного, чем выработанная и не вызывающая принципиальных возражений теория правоотношения, в правовой доктрине не существует. При этом, как известно, юридическое содержание правоотношения составляют субъективные права и субъективные обязанности.

В то же время следует отметить, что обязанность доказывания имеет свою специфику. Стороны проявляют активность в доказывании исходя из своих собственных интересов, а не интересов

другой стороны или интересов правосудия. Кроме того, сторона (например, ответчик) может и не отстаивать свои права и законные интересы в суде, но в этом случае она рискует получить неблагоприятные для себя последствия (удовлетворение исковых требований).

Общий механизм доказательственной деятельности и распределения обязанностей по доказыванию используется неизменно. Как уже отмечалось, истец доказывает обстоятельства, на которые он ссылается как на основания своих требований, ответчик — обстоятельства, на которых он основывает свои возражения против заявленного иска.

Специальными нормами федеральных законов *могут устанавливаться иные правила*.

К числу таких правил относят, в частности, *презумпции*.

Презумпции многочисленны и разнообразны. Чаще всего упоминают в литературе *следующие презумпции*:

- вина должника;
- добропорядочность гражданина;
- право собственности;
- отцовство;
- обоснованность заявляемых требований;
- обоснованность не отмененных судебных решений.

Прежде чем вести речь о презумпциях и их использовании в гражданском судопроизводстве, необходимо определиться с категорией «презумпция» как таковой.

В специальной литературе по теории права, гражданскому праву и гражданскому процессуальному праву отсутствует единство мнений по вопросу о понятии, содержании и видах презумпций, несмотря на их длительное существование.

Презумпция — это предположение, принятое в качестве вероятного. Последнее, в свою очередь, — это такое положение, которое временно, до получения доказательства противного, считается правильным¹.

Философскими предпосылками существования презумпций являются взаимосвязь явлений и повторяемость, или цикличность, многих процессов, в том числе развивающихся в социальной сфере

¹ См.: Краткая философская энциклопедия. М., 1994. С. 361, 362.

и в праве (законодательстве), регулирующем важнейшие из общественных отношений¹.

Д.И. Мейер определял презумпцию как «признание факта существующим по вероятности, что он существует»².

Е.В. Васьковский давал следующее определение презумпции: «Законные предположения — обязательные по закону заключения о доказанности известных фактов при наличии других фактов»³.

В.К. Бабаев сформулировал наиболее известное и широко цитируемое определение. По его мнению, презумпция — это «закрепленное в нормах права предположение о наличии или отсутствии юридических фактов, основанное на связи между ними и фактами наличными и подтвержденное предшествующим опытом»⁴.

В литературе высказывались критические замечания в адрес данного определения, сводящиеся в основном к тому, что не только юридические факты могут быть объектом предположения; к тому же это определение не указывает на цель такого предположения⁵.

В последние годы одна из удачных попыток исследования феномена презумпций была предпринята О.А. Кузнецовой.

Автор предлагает следующие видовые *признаки презумпции*: презумпция (предположение) содержится в норме права, находя свое закрепление прямым или косвенным способом; презумпция имеет отношение к наличию или отсутствию обстоятельств (фактов, правоотношений, событий и др.), имеющих правовое значение и влекущих правовые последствия; презумпция регулирует общественные отношения, поскольку предполагает необходимость (обязанность) признания закрепленного в ней предположения установленным без специальных доказательств, если не будет доказано противоположное предположению⁶.

Особый интерес представляет последний из перечисленных исследователем признаков презумпции. Рассматривая признаки

¹ См.: Бабаев В.К. Презумпции в советском праве. Горький, 1974. С. 9.

² Мейер Д.И. О юридических вымыслах и предположениях, о скрытых и притворных действиях. Казань, 1854. С. 44.

³ Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса. М., 1914. С. 232.

⁴ Бабаев В.К. Презумпции в советском праве. С. 14.

⁵ См.: Либус И. Презумпция невиновности в советском уголовном процессе. Ташкент, 1981. С. 14.

⁶ Кузнецова О.А. Презумпции в гражданском праве. СПб., 2004. С. 27.

правовых презумпций, следует отметить, что они всегда закрепляются специальными процессуальными нормами, содержащимися как в ГПК РФ, так и в регулятивных (материально-правовых) актах. Иными словами, речь идет о включении в различные акты специальных норм, регулирующих деятельность и процесс доказывания. Такие нормы изменяют или отменяют действие общей нормы¹.

В связи с изложенным прав О.В. Баулин, отмечающий, что презумпция — это, с одной стороны, процессуальное правило, а с другой — предположение, вероятное знание о существовании какого-либо факта, события, действия или состояния².

В то же время вряд ли можно согласиться с авторами, полагающими, что «значение презумпций полностью исчерпывается проблемой распределения обязанностей по доказыванию между сторонами»³.

С.В. Курылев считает, что многие презумпции (презумпция дееспособности, правомерности заключаемых сделок) освобождают участников процесса от доказывания⁴.

Ю.К. Орлов определяет презумпции как «метод принятия решений за неимением лучшего, когда просто нет другого выхода»⁵.

А.Т. Боннер пишет, что причина закрепления презумпций определена особенностями их содержания: «... встречаются обстоятельства, имеющие существенное юридическое значение, доказывание которых крайне затруднительно, а то и невозможно»⁶.

Не следует, на наш взгляд, обеднять презумпцию только перераспределением доказательственного бремени, а гражданское судопроизводство — только исковым производством. Ведь требование

¹ См.: Баулин О.В. Специальные нормы в гражданском процессуальном праве. Воронеж, 1997. С. 35-46.

² См.: Баулин О.В. Бремя доказывания при разбирательстве гражданских дел. М., 2004. С. 255.

³ Смышляев Л.П. Предмет доказывания и распределение обязанностей по доказыванию в советском гражданском процессе. М., 1961. С. 22.

⁴ См.: Курылев С.В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969. С. 96.

⁵ Орлов Ю.К. Основы теории доказательств в уголовном процессе. М., 2000. С. 97.

⁶ Боннер А.Т. Установление обстоятельств гражданских дел. М., 2000. С. 122.

нормы права обращено к суду; именно он перераспределяет доказательственное бремя, решает проблему достаточности доказательств для разрешения дела.

Следовательно, *действие презумпции заключается в следующем*: в перераспределении судом на основании подлежащей применению презумпции обязанности по доказыванию; в использовании судом презумпции для восполнения пробела, обусловленного неустранимой недостаточностью или противоречивостью доказательственной информации по делу.

Например, согласно п. 2 ст. 1064 ГК РФ: «Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине». В приведенной формулировке закона установлена *презумпция вины причинителя вреда*, обеспечивающая более эффективную защиту интересов слабой стороны и реализацию компенсационной функции гражданского права, что влечет за собой следующие правовые последствия. *Во-первых*, настоящая презумпция обязывает суд перераспределить обязанности по доказыванию по сравнению с общим правилом. По такому делу не истец (потерпевший) обязан доказать виновность причинителя вреда, а ответчик (причинитель вреда) обязан доказать свою невиновность. *Во-вторых*, если ответчик не докажет свою невиновность, суд должен исходить из виновности причинителя вреда, т.е. считать соответствующее искомое условие наличным.

Таким образом, *особенностью презумпций является их использование в доказательственной деятельности, причем вне зависимости от воли и желания участников процесса, т.е. в силу их закрепления в законе, следовательно, в силу их обязательного применения при разрешении конкретного дела.*

К числу норм, влияющих на доказательственную деятельность, относят также фикции.

Фикция — это «намеренно созданное, измышленное положение, построение, не соответствующее действительности и обычно используемое с какой-нибудь определенной целью»¹.

Это общее определение может быть полностью применимо к юриспруденции и доказательственной деятельности. Иными

¹ Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. М., 1989. С. 696.

словами, возможны ситуации, когда заведомо недостоверный факт считается существующим и порождает соответствующие юридические последствия¹.

К.С. Юдельсон писал о том, что презумпция отличается от фикции наличием определенной степени вероятности порождаемого факта².

Фикция, таким образом, по своему предназначению близка к презумпции, но отличается от нее степенью вероятности определяемого факта и невозможностью его опровержения.

В качестве примера закрепления фикции можно привести ч. 3 ст. 79 ГПК РФ: «При уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым».

Настоящая фикция побуждает участника процесса совершить определенное процессуальное действие, а также позволяет суду восполнить пробел, обусловленный отсутствием надлежащего экспертного заключения.

Примером фикции является и ст. 118 ГПК РФ, согласно которой «судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата и считаются доставленными, хотя бы адресат по этому адресу более не проживает или не находится».

Помимо презумпций и фикций в законодательстве существуют *иные нормы*, которые оказывают влияние на доказательственную деятельность и перераспределение доказательственных обязанностей.

¹ См.: *Зайцев И.М.* Правовые фикции в гражданском процессе // Российская юстиция. 1997. № 1. С. 35.

² См.: *Юдельсон К.С.* Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 1951. С. 250.

§ 6. Относимость, допустимость, достоверность и достаточность доказательств

Правильное решение вопросов относимости, допустимости, достоверности и достаточности доказательств позволяет прийти к итоговому выводу по разрешаемому судом гражданскому делу и вынести законное и обоснованное решение.

Их решение позволяет ответить на вопросы: Какие доказательства допускать в процесс и исследовать? Какие доказательства допустимы, а какие нет? Может ли быть признано то или иное доказательство достоверным? Являются ли имеющиеся в деле доказательства достаточными для разрешения дела? Необходимы или нет дальнейшие действия субъектов доказывания по установлению обстоятельств разрешаемого дела? Каковы пределы познания суда и пределы доказывания по делу?

Относимость доказательств — это связь между содержанием фактических данных и обстоятельствами, подлежащими доказыванию по делу. Иными словами, требуется выяснить, относится ли та или иная информация (сведения) к разрешаемому делу.

Правило относимости заключается в том, что суд должен исследовать только те из доказательств, которые относятся к делу. Данное правило зафиксировано в ст. 59 ГПК РФ. Однако его легальное закрепление весьма лаконично и не претендует на полноту.

Доказательство, на наш взгляд, признается относящимся к делу в следующих случаях. *Во-первых*, когда с их помощью устанавливается какое-либо из обстоятельств, входящих в предмет доказывания (позитивные доказательства). *Во-вторых*, относимыми признаются доказательства, с помощью которых проверяются фактические данные (доказательства), уже имеющиеся в деле. *В-третьих*, относимыми считаются не только материалы (сведения) или позитивные доказательства, устанавливающие искомые факты, но и доказательства негативные, опровергающие наличие тех или иных обстоятельств.

Правило относимости доказательств позволяет точно определить объем доказательственного материала, устранить из процесса все ненужное, не относящееся к делу.

При определении относимости доказательств особую значимость приобретает четкое и правильное определение как предмета доказывания в целом, так и локального предмета доказывания.

Понятие «допустимость» доказательств означает возможность использования того или иного доказательства в процессе доказывания обстоятельств, значимого для правильного разрешения дела.

Допустимость — есть пригодность доказательства с точки зрения законности источников, методов и приемов получения соответствующей информации.

Под допустимостью доказательств обычно понимают следующее. *Во-первых*, использование только предусмотренных законом доказательств (объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, заключения экспертов). *Во-вторых*, подтверждение конкретных обстоятельств только определенными средствами доказывания. *В-третьих*, получение доказательств с соблюдением гражданской процессуальной формы.

Проверка материалов, сведений на их допустимость и исключение из процесса доказательств, полученных с нарушением закона, рассматривается как важнейшая гарантия обеспечения прав, свобод и охраняемых законом интересов, гарантия правильного разрешения гражданского дела.

Решая вопрос о том, какие доказательства допускать, а какие не допускать в процесс, суд руководствуется рассмотренными выше критериями.

При этом свойство допустимости доказательств определяется (должно определяться) законом. В то же время следует отметить, что ни один закон не содержит в целом, т.е. в систематизированном виде, правил проверки допустимости доказательств. Отдельные интересующие нас нормы есть в ГПК РФ, другие — в иных правовых актах, что затрудняет их практическое применение.

В зарубежных странах вопросу допустимости доказательств законодатель уделяет большее внимание. Например, в Великобритании и США существуют законы, регламентирующие процесс доказывания.

Чтобы избежать ошибок в решении вопроса допустимости или недопустимости доказательств, лучше придерживаться следующих *правил*:

- о надлежащем субъекте представления доказательств;
- о надлежащем источнике получения доказательства;
- о надлежащей процедуре получения доказательства;

- о плодах отравленного дерева;
- о недопустимости доказательств, содержащих сведения неизвестного происхождения;
- о несправедливом предубеждении.

Согласно *правилу «О надлежащем субъекте»* доказательство должно быть получено лицом, правомочным проводить по данному делу то процессуальное действие, в ходе которого это доказательство получено.

Согласно *правилу «О надлежащем источнике»* доказательства должны быть получены только из предусмотренных законом источников — средств доказывания (объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов). Получение доказательства из не установленного законом источника влечет его недопустимость.

Закон также может содержать запрет на использование отдельных доказательств в процессе установления обстоятельств конкретного дела. Например, в соответствии с п. 1 ст. 162 ГК РФ: «Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства».

В ряде случаев закон указывает только на определенный источник (или источники), из которого могут быть получены те или иные сведения. В соответствии со ст. 60 ГПК РФ обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами. В таких случаях невозможна замена (подмена) одного источника (средства доказывания) другим (например, ст. 283 ГПК РФ).

Согласно *правилу «О надлежащей процедуре»* доказательство должно быть получено с соблюдением порядка совершения соответствующего процессуального действия.

ГПК РФ предусмотрен целый ряд процессуальных действий. Например, истребование судом письменных либо вещественных доказательств, назначение эксперта, осмотр на месте, судебное поручение.

Материалы, сведения, полученные путем проведения действий, не предусмотренных законом, либо с нарушением требований к процедуре процессуального действия (требований ко времени, месту совершения действия, обязательном участии специалиста, переводчика), с применением насилия, угрозы, а также в случае заблуждения лица относительно своих прав и обязанностей, не могут быть положены в основу судебного решения.

Согласно *правилу «О плодах отравленного дерева»* доказательство признается недопустимым, если оно получено на основе другого доказательства, добытого с нарушением закона.

Например, экспертное заключение, в основу которого были положены сведения из документов (экспертиза по материалам дела), признанных судом подложными, должно признаваться недопустимым и исключаться из числа доказательств по делу.

Согласно *правилу «О недопустимости доказательств, содержащих сведения неизвестного происхождения»* доказательство признается недопустимым, если оно содержит сведения, происхождения которых неизвестно и которые не могут быть проверены.

Так, согласно ч. 1 ст. 69 ГПК РФ: «Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности».

Согласно *правилу «О несправедливом предубеждении»* сила доказательства не должна существенно превышать опасность несправедливого предубеждения. Без необходимости (вне связи с предметом доказывания) не должны исследоваться факты прежней судимости, факты, свидетельствующие о наличии отдельных заболеваний, особые привычки, пристрастия и прочие обстоятельства, которые могут сформировать предвзятое отношение суда к одной из сторон.

Данное правило призвано исключить возможность влияния на суд заинтересованных участников.

Разумеется, это правило не может распространяться на спорные правоотношения, где данные о личности непосредственно связаны с материально-правовым основанием спорного правоотношения (например, по обязательствам из причинения вреда здоровью).

Достоверность — это характеристика доказательства, отражающая точность установленных обстоятельств дела фактическим обстоятельством, имевшим место.

Слово «достоверный» означает верный, не вызывающий сомнений¹.

Достоверность и истина — взаимосвязанные категории. Если истина — это соответствие знаний человека (как отвлеченного, так и конкретного человека) реальной действительности, то убеждение в истинности знания — достоверность. Переход от вероятности к достоверному знанию — закономерность любого процесса познания. Причем убежденность является индивидуальной характеристикой субъекта (эксперта, следователя, истца, ответчика, судьи).

Вероятность — это результат отсутствия достаточных знаний, позволяющих выделить такой класс явления, в котором рассматриваемые события были бы однозначно детерминированы.

Мы пользуемся вероятностными суждениями за неимением лучшего; они выражают не объективные отношения между классами событий, а недостаток знаний, нашу неуверенность, либо определяют степень нашей неуверенности.

Неопределенность знаний о фактических обстоятельствах дела у судьи (в момент принятия иска, подготовки дела к судебному разбирательству) объясняются неполнотой и противоречивостью доказательственной информации. Поэтому человеческий разум осуществляет построение и проверку гипотезы или гипотез.

Итак, *достоверность и вероятность* — наши представления об истине, характеристики имеющегося знания.

В силу этого возможно получение судом неистинного знания при достоверных выводах. Например, открылись обстоятельства, которые ранее суду объективно не могли быть известны, в связи с чем первоначальные выводы суда оказались неистинными. Именно поэтому пересмотр дел по вновь открывшимся обстоятельствам не свидетельствует о браке в работе суда, принявшего неистинное решение на основе имевшихся в его распоряжении доказательств.

Достоверность доказательства оценивается судом.

¹ Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1994. С. 173.

Вначале каждое из доказательств исследуется в отдельности, затем переходят к сопоставлению различных доказательств друг с другом и в совокупности. Обнаружение противоречивых, взаимоисключающих сведений по делу свидетельствует о порочности тех или иных материалов (доказательств) и, как правило, требует дальнейшей работы по установлению обстоятельств дела.

Достаточность доказательств — это качественная характеристика процесса (состояние), позволяющая суду сделать однозначный вывод из имеющейся по делу совокупности доказательств и разрешить дело по существу.

Как известно, задачи гражданского судопроизводства могут быть выполнены при условии, что суд правильно установит обстоятельства, подлежащие доказыванию, получит их, исследует, даст им адекватную оценку.

Решение проблемы достаточности доказательств связано с вопросом о цели судебного доказывания и характере истины, устанавливаемой судом при разрешении гражданского дела.

Поиск истины ограничен предметом доказывания, трудностями доказывания по конкретному делу, нормами, подлежащими применению по делу.

Следует также заметить, что стороны не всегда в полной мере используют возможности, предоставленные им законом. Тогда суд вынужден разрешать проблему «достаточности» доказательств. При непредставлении каких-либо доказательств, исчерпанию возможностей по установлению искомых фактов *суд устанавливает*: наличие доказательств — на основе доказательственных презумпций, исходя из того, что они не опровергнуты¹; отсутствие обстоятельств — на основе того, что сторона, на которой лежит обязанность доказывания, не представила доказательств в их подтверждение².

§ 7. Средства доказывания

Статья 55 ГПК РФ называет средства доказывания: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные

¹ См. подробнее: *Баулин О.В.* Бремя доказывания при разбирательстве гражданских дел. М., 2004. С. 213-235.

² См.: *Жуйков В.М.* Проблемы гражданского процессуального права. М., 2001. С. 16.

и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов.

Право давать *объяснения суду* составляет важнейшее процессуальное право (ч. 1 ст. 35 ГПК РФ), нарушение которого может повлечь за собой отмену решения суда (ч. 1 ст. 364 ГПК РФ).

Сторонами в гражданском судопроизводстве выступают субъекты общественных отношений, которые лежат в основе возникшего спора, подлежащего разрешению судом. Являясь участниками данных отношений, истец и ответчик, а также другие лица, отстаивающие свои интересы в процессе, обладают определенной информацией, знают о существовании или отсутствии фактов, значимых для разрешения дела.

Положения, характеризующие объяснения сторон, применимы и к третьим лицам, и к заявителям по неискowym делам.

Особенностями объяснений сторон как средства доказывания, исходя из анализа специальной литературы, являются: юридическая заинтересованность в исходе дела; наличие прав и обязанностей по доказыванию.

Стороны одновременно являются и лицами, от действий которых зависит возникновение, движение и окончание процесса, и носителями доказательственной информации.

В объяснениях сторон выделяют: сообщения, сведения о фактах, т.е. доказательства; волеизъявления; суждения о юридической квалификации правоотношений; мотивы, аргументы, с помощью которых каждая сторона освещает фактические обстоятельства в выгодном для себя аспекте; выражение эмоций, настроений¹.

Средствами доказывания выступают объяснения сторон только в части, содержащей сведения о фактических обстоятельствах, имеющих значение для дела. При этом действующим законом не предусматривается предупреждение сторон и третьих лиц об уголовной ответственности за отказ от дачи объяснения или за дачу заведомо ложных объяснений.

В объяснениях сторон принято различать утверждения и признание.

Утверждениями называют сведения о фактах, которые соответствуют процессуальным интересам утверждающей стороны

¹ См.: Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 2004. С. 159.

или другого лица, участвующего в деле. Они характерны для любого гражданского дела: стороны и третьи лица утверждают те обстоятельства, на которых основывают свои требования и возражения.

Под *признанием* понимают согласие с фактом, на котором другая сторона основывает свои требования или возражения.

Под исследованием доказательств понимают их изучение судом, который призван вынести решение, с целью выработки его внутреннего убеждения относительно истинности фактов.

Способ исследования объяснений сторон определяется их формой (устной или письменной).

Если стороны участвуют в процессе лично и дают объяснения в устной форме, то способом исследования выступают заслушивание этих объяснений, постановка вопросов перед стороной.

Если объяснения сторон даны письменно или получены в порядке судебного поручения другим судом, а также в порядке обеспечения доказательств, то способом исследования выступает оглашение письменных объяснений или полученных судом протоколов.

Среди доказательств, которыми суд устанавливает фактические обстоятельства по делу, закон называет *показания свидетелей* (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Правоотношения возникают, изменяются и прекращаются на основании определенных фактов, совершающихся нередко в присутствии людей, которые не являются непосредственными участниками соответствующих материально-правовых отношений, но которые в состоянии объективно и верно засвидетельствовать их. Такие лица могут рассматриваться в качестве свидетелей по гражданскому делу.

Свидетель — это лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ч. 1 ст. 69 ГПК РФ).

Свидетель, как и стороны, выступает носителем доказательственной информации в силу факта своего присутствия при возникновении, изменении или прекращении материального правоотношения, однако в отличие от сторон не имеет юридической заинтересованности в исходе дела.

Следует также заметить, что законодательство не устанавливает возрастных ограничений для свидетелей, но вводит процессуальные особенности допроса несовершеннолетних (ст. 179 ГПК РФ).

Не содержит закон и каких-либо специальных требований к психофизиологическому состоянию лица, привлекаемого в процесс в качестве свидетеля. Однако в случае обоснованных сомнений суда в способности лица объективно свидетельствовать по делу для разрешения этого вопроса может быть назначена судебная экспертиза (обычно проводится судебно-медицинская или судебно-психиатрическая экспертиза).

Свидетельствование в суде обеспечивается процессуальными правами лиц, вызванных в качестве свидетелей (ст. 9, ч. 1 и 3 ст. 70, ст. 95, 97, ч. 4 и 5 ст. 177, ст. 178 ГПК РФ), а исполнение гражданского долга и достоверность свидетельских показаний — наличием юридических санкций (ст. 168 и ч. 2 ст. 70 ГПК РФ).

С учетом изложенного для свидетеля *характерны следующие особенности*: это физическое лицо, способное сообщить суду сведения о воспринятых им фактах, значимых для рассмотрения и разрешения дела; это лицо, не имеющее юридической заинтересованности в исходе дела; это лицо, обязанное явиться в суд и дать правдивые показания.

Показания свидетеля — информация, сообщенная лицом, которому известны какие-либо обстоятельства, значимые для рассмотрения и разрешения дела.

Основным способом получения и исследования показаний свидетеля является *допрос*, проводимый в присутствии сторон, иных лиц, участвующих в деле, в открытом, гласном судебном заседании составом суда, призванным разрешить дело по существу.

Свидетель дает показания в форме свободного рассказа о событиях, явлениях, действиях, очевидцем которых он был, а также о фактах, о наличии или отсутствии которых ему стало известно со слов иных лиц. После этого свидетелю могут быть заданы вопросы.

В случаях, установленных законом, порядок вовлечения в процесс показаний свидетеля меняется. *К таким случаям относятся*: показания в порядке обеспечения доказательств; допрос свидетеля в месте его пребывания (если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не

в состоянии явиться по вызову суда); показания в порядке выполнения судебного поручения; показания при отложении разбирательства дела, если в судебном заседании присутствуют все лица, участвующие в деле.

Показания свидетеля, которые судом, разрешающим дело, непосредственно не воспринимались, должны быть оглашены по протоколу допроса.

При решении вопроса о привлечении в процесс свидетеля и его допросе необходимо учитывать *свидетельский иммунитет*. Правовая основа свидетельского иммунитета заложена в Конституции РФ и ряде федеральных законов.

ГПК РФ предусматривает группы лиц, которых нельзя допрашивать в качестве свидетелей, а также случаи, когда лицо имеет право отказаться от дачи свидетельских показаний (ч. 3 и 4 ст. 69 ГПК РФ).

Законодательством могут устанавливаться и иные категории лиц, которые вправе отказаться от дачи показаний.

За отказ от дачи показаний по основаниям, не предусмотренным законом, а также за дачу заведомо ложного показания свидетель несет ответственность по уголовному законодательству Российской Федерации (ст. 307 УК РФ).

Далее рассмотрим письменные и вещественные доказательства (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющие значение для 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 способом, позволяющим установить достоверность документа. К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (ч. 1 ст. 71 ГПК РФ).

Предлагаемое в законе определение носит наиболее общий характер; в теории гражданского процессуального права также не выработано понятия, которое исчерпывающе определяло бы сущность письменных доказательств.

Трудность определения понятия «письменное доказательство» состоит в том, что в письменной форме могут быть даны и объяснения сторон, и заключение эксперта, которые являются самостоятельными доказательствами по гражданскому делу.

Для письменного доказательства характерно, что сведения (информация), запечатленная в нем, исходят от лиц, не занимавших процессуального положения стороны, третьего лица, эксперта, и возникают до процесса, вне связи с ним.

Существует два основных способа получения письменных доказательств — представление сторонами и другими лицами, участвующими в деле, и истребование судом. При невозможности или нецелесообразности представления письменного доказательства оно может быть исследовано по месту его хранения или нахождения (ст. 58 ГПК РФ).

Письменные доказательства могут быть истребованы: непосредственно судом путем направления судебного запроса; путем выдачи лицу, участвующему в деле, запроса суда на право получения письменного доказательства и представления его в суд (ч. 2 ст. 57 ГПК РФ); посредством судебного поручения (ст. 62 ГПК РФ).

Письменные доказательства или протоколы их осмотра оглашаются в судебном заседании и предъявляются лицам, участвующим в деле, представителям, а при необходимости — экспертам, специалистам и свидетелям. После этого лица, участвующие в деле, могут дать свои объяснения. Участники процесса исследуют, таким образом, содержание и форму письменных доказательств.

При их исследовании и оценке, а также сопоставлении с другими доказательствами по делу перед судом может быть поставлен вопрос о *подложности* письменного доказательства. Чаще всего он возникает в силу спора о подложности между сторонами и другими лицами, участвующими в деле.

Подложность письменного доказательства выявляется путем исследования других доказательств по делу в их совокупности, а также путем производства экспертизы. Как правило, суды сталкиваются с необходимостью назначения криминалистической экспертизы.

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

Предметы или вещи становятся носителями доказательственной информации в силу того, что они отражают различного рода связи между явлениями: причины и следствия, временные, пространственные и т.п.

Вещественные доказательства также называют «реальными», или непосредственными доказательствами в силу специфики процесса их формирования. Ввиду своей непосредственности они сходны с личными доказательствами, но лишены человеческого субстрата (неодушевленны).

Вещественные доказательства также имеют черты сходства с письменными доказательствами за счет единства их носителя (вещи, предмета), но отличаются от них способом или формой хранения искомой информации. Письменное доказательство предполагает возможность непосредственного восприятия информации обычным, средним человеком (общепринятые знаки, символы, образы), вещественное доказательство — далеко не всегда. Вещественное доказательство предполагает извлечение искомой информации либо с материальных, наглядно воспринимаемых признаков участниками процесса (например, восприятие следов грубой подчистки на документе), либо за счет использования специальных знаний и навыков сведущих лиц, вскрывающих для «неспециалистов» содержание вещественного доказательства.

Поскольку сохранение и передача информации с помощью вещественных доказательств достигается путем непосредственного отображения объектов, процессов на поверхности предметов, а также путем изменения их свойств и качеств, то способом снятия, или считывания информации, т.е. способом исследования вещественных доказательств, является, по общему правилу, их *осмотр*.

Вещественные доказательства осматриваются судом и предъявляются лицам, участвующим в деле, а в необходимых случаях — экспертам, специалистам и свидетелям.

Если вещественные доказательства по каким-либо причинам не могут быть доставлены в суд или их доставка затруднительна, они осматриваются судом по месту их нахождения (ст. 184 ГПК РФ). Об осмотре на месте суд выносит определение. Результаты осмотра заносятся в протокол, к которому могут приобщаться составленные или проверенные при осмотре планы, схемы, чертежи, расчеты, копии документов, сделанные во время осмотра видеозаписи, фотоснимки (ч. 3 ст. 184 ГПК РФ).

Во время осмотра с целью установления искомой информации либо устранения противоречий между имеющимися доказательствами по делу может потребоваться привлечение лиц, обладающих специальными знаниями (экспертов и специалистов).

Иногда возникает необходимость предъявления вещественных доказательств свидетелям.

Еще одним видом доказательства являются *аудио- и видеозаписи* (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Понятия *аудио- и видеозаписи* как доказательства в законе не дано. Не выработала дефиниции, заслуживающей цитирования и практического применения, и правовая доктрина. Обычно ограничиваются отнесением аудио- и видеозаписей к числу документов, в которых информация представляется в виде образов (зрительных, звуковых).

Связано это с незначительным периодом действия ГПК РФ, который впервые, учитывая достижения научно-технического прогресса и нужды судебной практики, включил аудио- и видеозаписи в число средств доказывания по гражданским делам. Раньше такие доказательства предлагалось рассматривать в качестве письменных¹.

Аудио- и видеозаписи обладают признаками, роднящими их с письменными и вещественными доказательствами. Они имеют свой носитель информации, свою систему знаков.

Специфика аудио- и видеозаписей обусловлена наличием носителя, который специально предназначен для хранения информации в определенном виде и в определенной форме, а также

¹ См. постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 декабря 1983 г. № 10 «О применении процессуального законодательства при рассмотрении гражданских дел в суде первой инстанции» // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М., 1997. С. 101.

особенностями формирования, фиксации и сохранения информации на носителе (наличие специальных технических средств).

Сказанное предопределяет и особые условия их вовлечения в гражданский процесс. Участвующее в деле лицо, представляющее данное доказательство, *обязано указать*: когда осуществлялась запись; кем и при каких обстоятельствах она производилась (ст. 77 ГПК РФ).

Исследование аудио- и видеозаписей осуществляется путем их воспроизведения (прослушивания, просмотра) в зале заседания или ином специально оборудованном для этой цели помещении. После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. Воспроизведение может быть повторено полностью либо в какой-либо части. В необходимых случаях в процесс могут привлекаться специалисты и эксперты.

И наконец, рассмотрим такое доказательство, как *заключение эксперта*.

Сведущие лица или лица, обладающие специальными знаниями в области науки, искусства, техники или ремесла, привлекаемые судом для исследования фактических обстоятельств, называются судебными экспертами, а соответствующая экспертиза — судебной.

Термин «судебная экспертиза» означает, что имеется в виду не любая экспертиза, а используемая в судопроизводстве. Иными словами, это одна из разновидностей экспертизы, обладающая особыми признаками, описанными в процессуальном законе, т.е. характерной чертой судебной экспертизы является ее процессуальная форма.

В научной литературе можно встретить *несколько подходов к определению понятия судебной экспертизы*: как исследования, проводимого экспертами на основе специальных познаний; как особого процессуального действия; как института доказательственного права.

Между данными подходами нет противоречия, так как различия в формулировках вызваны акцентированием тех или иных аспектов одного явления, — факторов, в равной мере важных и необходимых для понимания сущности судебной экспертизы.

Выявить особенности института судебной экспертизы можно, определив предмет регулирования. Предметом правового

регулируемые выступают общественные отношения, которые, будучи урегулированы нормами права, принимают форму правовых отношений. Таким образом, судебную экспертизу можно определить через систему правовых (процессуальных) отношений, складывающихся в процессе назначения, проведения и оценки результатов экспертизы (экспертного заключения).

Основанием возникновения правоотношений по поводу экспертизы являются юридические факты — процессуальные действия. Главный из них — определение суда о назначении судебной экспертизы. За пределами процесса получить заключение эксперта как судебное доказательство по делу невозможно. Более того, даже в рамках процесса нарушение процессуальных норм при назначении, проведении экспертизы и судебной оценке заключения дезавуирует доказательственную силу последнего. Поэтому заключение эксперта, как самостоятельное судебное доказательство, является результатом только судебной экспертизы, назначенной и проведенной в строгом соответствии с правилами гражданского процессуального законодательства.

Вместе с тем определение судебной экспертизы только как правового института или комплекса процессуальных действий не раскрывает в полной мере существа данного феномена. Эксперт для решения поставленных задач применяет свои профессиональные знания и навыки, относящиеся к соответствующей отрасли человеческой деятельности (науке, искусству, технике или ремеслу). При этом экспертизой является *применение таких знаний только в форме исследования*.

Исследование предполагает получение таких фактических данных, которые не были известны ранее и которые иным способом, иными процессуальными средствами установить невозможно. Другими словами, экспертиза направлена на выявление фактических данных, которые способны подтвердить или опровергнуть факты, имеющие юридическое значение, и дать им компетентную (профессиональную) оценку. Установление наличия или отсутствия самих фактов является компетенцией суда.

Судебная экспертиза включает *следующие обязательные компоненты*: целевой — получение новых данных по делу в форме заключения эксперта, являющегося самостоятельным судебным доказательством; специальный — необходимость применения

специальных знаний в форме исследования; правовой — наличие гражданской процессуальной формы (соблюдение процедуры).

Следовательно, *судебная экспертиза в гражданском судопроизводстве* — это специальное исследование, проводимое сведущим лицом по определению суда (судьи) при наличии соответствующих оснований (специального — необходимость исследования фактических данных путем применения специальных знаний и процессуального — соблюдение процессуальной формы) с целью получить судебное доказательство по делу в форме заключения эксперта.

Правильное использование экспертиз открывает большие возможности в решении целого комплекса вопросов, связанных с разбирательством конкретных дел и осуществлением задач, стоящих перед правосудием по гражданским делам.

Рассмотрим основные классификации экспертиз с учетом их значения для теории гражданского процессуального права и судебной практики.

В зависимости от того, по чьей инициативе проводится экспертиза, каков ее порядок и цель, различают:

- судебную экспертизу;
- несудебную (ведомственную) экспертизу.

Судебная экспертиза в гражданском судопроизводстве, как было отмечено, назначается только судом (судьей) и проводится в установленном процессуальным законом порядке.

Органы ведомственной экспертизы находятся при соответствующих органах управления. Порядок проведения ведомственной экспертизы, ее компетенция определены в соответствующих нормативных актах (например, медико-социальная экспертиза, военно-врачебная экспертиза, экспертиза качества медицинской помощи, проводимая экспертами страховых организаций). Результаты таких экспертиз не могут рассматриваться в качестве результатов судебной экспертизы, но с их помощью решается вопрос о необходимости назначения судебной экспертизы по делу, формируется круг вопросов (задание) судебному эксперту, исследуется и оценивается экспертное заключение, а также иные доказательства по делу.

- По месту проведения различают:*
- экспертизу в судебном заседании;

экспертизу вне зала судебного заседания (амбулаторная или стационарная).

Выбор места проведения экспертизы во многом предопределен ее видом и теми методами, которые необходимо применить для конкретного исследования. Наиболее часто назначается амбулаторная экспертиза, реже — стационарная. Вид экспертизы тесным образом связан с процессуальными правами и обязанностями личности, следовательно, он должен отражаться в определении о назначении судебной экспертизы. ГПК РФ не выделяет понятия «стационарная» и «амбулаторная» экспертиза. Здесь следует исходить из норм, установленных иным законодательством. В настоящее время специальная норма по данному поводу содержится в ст. 27 **Закона о государственной судебно-экспертной деятельности**.

В зависимости от последовательности существует:

первичная экспертиза, т.е. проводимая впервые;

вторичная экспертиза.

Вторичные экспертизы, в свою очередь, делят (в зависимости от таких критериев, как качество экспертизы и ее полнота) на *дополнительную и повторную*.

Дополнительная экспертиза проводится в случаях, когда первичная экспертиза признана неполной (не все объекты представлены, не все необходимые вопросы заданы и получили разрешение).

Проведение такой экспертизы, как правило, поручается тому же эксперту, который проводил первичную экспертизу. В этом случае первичная экспертиза признается качественной, но не полной. Назначение дополнительных экспертиз обычно свидетельствует о дефекте работы лиц, поручающих производство экспертизы (суда).

Повторная экспертиза назначается в случаях, когда первичная экспертиза не удовлетворила суд из-за необъективности, необоснованности выводов. Проведение такой экспертизы поручается другому эксперту или комиссии экспертов. Первичная экспертиза, таким образом, признается судом некачественной, свидетельствует о низкой квалификации эксперта.

Следует заметить, что назначение и проведение дополнительной или повторной экспертизы не означает автоматического исключения первоначальной экспертизы из доказательственной базы по конкретному делу. Если дополнительная экспертиза

«развивает» и уточняет выводы первичной экспертизы, то повторная экспертиза по отношению к первоначальной нередко становится конкурирующей.

По численности экспертов различают:

экспертизы, выполняемые единолично;

экспертизы, выполняемые группой лиц.

Единоличная экспертиза — наиболее частая разновидность исследования, проводимого сведущим лицом.

По составу исполнителей различают:

комиссионные;

комплексные экспертизы.

Для комиссионной экспертизы характерно участие в исследовании одного объекта нескольких сведущих лиц — представителей одного рода экспертиз (соответствующих дисциплин, специальностей). Как правило, подобная экспертиза необходима в сложных случаях (например, определение стойкой утраты трудоспособности, самоповреждения, «врачебные дела», некоторые дополнительные и повторные экспертизы).

Комиссия экспертов согласует цели, очередность и объем исследований исходя из необходимости решения поставленных перед ней вопросов. При этом каждый эксперт независимо и самостоятельно проводит исследование, оценивает результаты, полученные им лично и другими экспертами, и формулирует выводы в пределах своих специальных знаний.

Комплексной называется экспертиза, в производстве которой участвуют несколько сведущих лиц — экспертов, представляющих разные классы или роды экспертиз. Иными словами, в комплексной экспертизе эксперты, специализирующиеся в разных классах или родах судебных экспертиз, заняты совместным решением одних и тех же вопросов. Итогом комплексного исследования является формулирование общих выводов. При этом каждый эксперт подписывает ту часть заключения, которая содержит описание проведенных им исследований, и несет за нее ответственность. Общий вывод делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов и формулировании данного вывода.

Заключение эксперта — это основанное на задании суда письменное изложение сведений (или акт) об обстоятельствах, имеющих значение для дела, установленных в результате специального

исследования объектов (материалов), представленных судом, отражающих ход и результаты исследований, проведенных экспертом.

Практикой выработана определенная последовательность изложения заключения эксперта и требования, предъявляемые к нему как средству доказывания. В настоящее время эти требования закреплены на уровне федерального закона¹.

Различают следующие *виды заключений эксперта*:

категорическое (положительное или отрицательное);

заключение о невозможности ответить на поставленный вопрос на основе имеющихся данных;
вероятное.

Исследуя заключение эксперта, суд проверяет соблюдение процессуальной формы получения данного доказательства по делу и гарантии прав лиц, участвующих в судебном разбирательстве. Исследование заключения эксперта отражается в протоколе судебного заседания и дает суду необходимую информацию для последующей его оценки. Правильная оценка доказательства, каковым является заключение эксперта, играет первостепенную роль для вынесения законного и обоснованного решения. С целью разъяснить и дополнить заключение суд, лица, участвующие в деле, могут задать эксперту (экспертам) вопросы. Это происходит в рамках *допроса эксперта*.

Оценка заключения эксперта включает несколько последовательных стадий:

анализ соблюдения процессуального порядка подготовки, назначения и проведения экспертизы;

анализ соответствия заключения эксперта заданию;

анализ полноты заключения;

оценку научной обоснованности заключения;

оценку содержащихся в нем фактических данных с точки зрения их относимости и места в системе других доказательств.

Завершающим этапом анализа заключения эксперта является его сопоставление с другими доказательствами по делу. Оценка заключения завершена, когда суд определит его доказательственную силу и значение в системе доказательств.

¹ См. ст. 25 **Закона о государственной судебно-экспертной деятельности**.

При оценке заключения суд может признать его: полным, научно обоснованным и положить в основу своего решения наряду с другими доказательствами по делу; недостаточно ясным или неполным и назначить дополнительную экспертизу; необоснованным, вызывающим сомнение в правильности выводов и назначить повторную экспертизу.

Суд также может, при несогласии с выводами эксперта, разрешить дело по существу на основании других доказательств, если они в своей совокупности позволяют сделать истинный вывод о действительных фактических обстоятельствах по делу. В таком случае суд должен привести в мотивировочной части решения убедительные доводы, по которым он отвергает заключение эксперта и разрешает дело по существу без назначения повторной экспертизы. Однако осуществить последнее правило на практике чаще всего невозможно, так как экспертное заключение — источник новых фактических данных, которые не могут быть получены другими процессуальными средствами.

Глава 7. Судебные расходы и штрафы

§ 1. Понятие и виды судебных расходов

Судья, принимая иск (заявление), обязан рассмотреть вопросы, связанные с судебными расходами.

Судебными расходами называются денежные затраты, связанные с рассмотрением гражданского дела и исполнением судебного решения.

Вопросам регулирования судебных расходов посвящена гл. 7 ГПК РФ.

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела (ст. 88 ГПК РФ).

Обязанность несения судебных расходов в гражданском процессе возлагается на стороны, а также на третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора.

Обязанность уплаты государственной пошлины обеспечивает возможность возмещения государству части расходов, необходимых для осуществления правосудия, стимулирует добровольное выполнение ответчиком своих обязанностей и в определенной

мере препятствует предъявлению необоснованных исков (сутяжничеству).

Размер судебных расходов диктуется уровнем благосостояния граждан, общей социально-экономической ситуацией в стране. Судебные расходы должны быть такими, чтобы, с одной стороны, обеспечивать возможность обращения большинства граждан в суд за судебной защитой, а с другой — препятствовать возникновению неосновательных споров. Для малоимущих граждан доступ к судебной защите обеспечивается за счет механизма освобождения их от судебных расходов полностью или в определенной части.

Государственная пошлина — установленный законом денежный сбор, взимаемый в федеральный бюджет за совершаемые судом действия.

Государственная пошлина взимается с лиц при их обращении в Конституционный Суд РФ, в суды общей юрисдикции, арбитражные суды или к мировым судьям — до подачи запроса, ходатайства, заявления, искового заявления, жалобы (в том числе апелляционной, кассационной или надзорной); при подаче встречного иска, а также за выдачу копий документов и бумаг, находящихся в деле, и за повторные копии судебных решений и определений.

В настоящее время порядок взимания государственной пошлины устанавливает Налоговый кодекс РФ, в котором появилась гл. 25³ «Государственная пошлина».

Государственная пошлина может определяться в твердой сумме и в процентах относительно цены иска, которая указывается в исковом заявлении.

В соответствии со ст. 91 ГПК РФ *цена иска определяется* по искам:

- 1) о взыскании денег, исходя из взыскиваемой денежной суммы;
- 2) об истребовании имущества, исходя из стоимости истребуемого имущества;
- 3) о взыскании алиментов, исходя из совокупности платежей за год;
- 4) о срочных платежах и выдачах, исходя из совокупности всех платежей и выдач, но не более чем за 3 года;
- 5) о бессрочных или пожизненных платежах и выдачах, исходя из совокупности платежей и выдач за 3 года;

6) об уменьшении или увеличении платежей и выдач, исходя из суммы, на которую уменьшаются или увеличиваются платежи и выдачи, но не более чем за год;

7) о прекращении платежей и выдач, исходя из совокупности оставшихся платежей и выдач, но не более чем за год;

8) о досрочном расторжении договора имущественного найма, исходя из совокупности платежей за пользование имуществом в течение оставшегося срока действия договора, но не более чем за 3 года;

9) о праве собственности на объект недвижимого имущества, принадлежащий гражданину на праве собственности, исходя из стоимости объекта, но не ниже его инвентаризационной оценки или при отсутствии ее — не ниже оценки стоимости объекта по договору страхования, на объект недвижимого имущества, принадлежащего организации, — не ниже балансовой оценки объекта;

10) состоящим из нескольких самостоятельных требований, исходя из каждого требования в отдельности.

Цену иска указывает истец. Однако если она явно не соответствует действительной стоимости истребуемого имущества, судья сам определяет цену, принимая исковое заявление.

Плательщиками государственной пошлины признаются организации и физические лица (ст. 333¹⁷ НК РФ). Госпошлина уплачивается в наличной или безналичной форме.

Факт уплаты госпошлины подтверждается квитанцией установленной формы, выдаваемой плательщику банком, либо платежным поручением с отметкой банка о его исполнении. Иностранные организации, иностранные граждане и лица без гражданства уплачивают государственную пошлину в том же порядке и размерах, как и отечественные организации и физические лица.

Размеры госпошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, установлены в ст. 333¹⁹ НК РФ.

Госпошлина уплачивается в следующих размерах:

1) при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска: до 10 000 руб. — 4% цены иска, но не менее 200 руб.; от 10 001 руб. до 50 000 руб. — 400 руб. плюс 3% суммы, превышающей 10 000 руб.; от 50 001 руб. до 100 000 руб. — 1600 руб. плюс 2% суммы, превышающей

50 000 руб.; от 100 001 руб. до 500 000 руб. — 2600 руб. плюс 1% суммы, превышающей 100 000 руб.; свыше 500 000 руб. — 6600 руб. плюс 0,5% суммы, превышающей 500 000 руб., но не более 20 000 руб.;

2) при подаче заявления о вынесении судебного приказа — 50% размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера;

3) при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера: для физических лиц — 100 руб.; для организаций — 2000 руб.;

4) при подаче надзорной жалобы — 50% размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера;

5) при подаче искового заявления о расторжении брака — 200 руб.;

6) при подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц: для физических лиц — 100 руб.; для организаций — 2000 руб.;

7) при подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права или свободы граждан или организаций, — 100 руб.;

8) при подаче заявления по делам особого производства — 100 руб.;

9) при подаче апелляционной жалобы и кассационной жалобы — 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера;

10) при подаче заявления о повторной выдаче копии решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копии других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов — 2 руб. за 1 страницу документов, но не менее 20 руб.;

11) при подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда — 1000 руб.;

12) при подаче заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, — 100 руб.;

13) при подаче заявления об отмене решения третейского суда — 1000 руб.;

14) при подаче заявления по делам о взыскании алиментов — 100 руб.

Если судом выносится решение о взыскании алиментов на содержание детей и на содержание истца, размер государственной пошлины увеличивается в 2 раза.

Особенности уплаты государственной пошлины излагаются в ст. 333²⁰ НК РФ. Например, при подаче исковых заявлений о расторжении брака с одновременным разделом совместно нажитого имущества супругов, государственная пошлина уплачивается в размерах, установленных как для исковых заявлений о расторжении брака, так и для исковых заявлений имущественного характера.

Статья 90 ГПК РФ предоставляет суду или судье право отсрочить и рассрочить уплату госпошлины, исходя из имущественного положения сторон, или уменьшить ее размер.

Если в процессе рассмотрения дела цена иска будет увеличена, то госпошлина должна быть доплачена (ст. 92 ГПК РФ).

Госпошлина может быть возвращена в следующих случаях:

1) внесения пошлины в большем размере, чем предусмотрено законом;

2) отказа в принятии заявления о вынесении судебного приказа на основании ч. 1 ст. 125, ч. 1 ст. 134 ГПК РФ и в других случаях, предусмотренных в ст. 93 ГПК РФ;

3) прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения ст. 333⁴⁰ НК РФ.

Возврат госпошлины производится налоговыми органами по определению суда.

Если дело было закончено мировым соглашением или истец отказался от иска либо ответчик добровольно погасил долг (исполнил свою обязанность) после предъявления иска, то это не влечет возвращения госпошлины. Считается, что в подобных случаях дело получило свое разрешение в судебном заседании.

В судебные расходы процессуальный закон включает и издержки, связанные с рассмотрением дела (ст. 94 ГПК РФ).

К издержкам закон относит:

- 1) суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам, расходы на оплату услуг переводчика;
- 2) расходы на проезд, проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- 3) расходы на производство осмотра на месте;
- 4) расходы на оплату услуг представителей;
- 5) компенсацию за фактическую потерю времени в соответствии со ст. 99 ГПК РФ;
- 6) почтовые расходы, понесенные сторонами;
- 7) другие расходы, если суд признает их необходимыми.

Денежные суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам, и другие необходимые суммы предварительно вносятся на банковский счет управления (отдела) Судебного департамента при Верховных судах в субъектах РФ стороной, заявившей соответствующую просьбу. Если просьба поступила от обеих сторон, то требуемая сумма вносится сторонами в равных частях (ст. 96 ГПК РФ).

За работающими свидетелями на время их вызова в суд сохраняется средний заработок по месту работы. Не работающие свидетели получают компенсацию за потерю времени исходя из фактических затрат времени и установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда (ст. 95 ГПК РФ).

Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству присуждаются (с другой стороны) расходы на оплату услуг представителя. Размер сумм, которые могут возмещаться, в законе не указан. Он определяется судом в разумных пределах с учетом характера дела, имущественного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

Со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Размер компенсации определяется судом (ст. 99 ГПК РФ).

На определения по вопросам, связанным с судебными расходами, может быть подана частная жалоба (ст. 104 ГПК РФ).

Освобождаются от оплаты государственной пошлины только участники процесса, которые перечислены в соответствующих нормах федерального закона. Например, истцы — по искам из трудовых отношений, по спорам об авторстве, по спорам, вытекающим из права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также из других прав на интеллектуальную собственность; по искам о взыскании алиментов; по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или смертью кормильца; по искам о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением; по искам, связанным с нарушением прав потребителей; по искам о взыскании пособий социальной защиты.

Освобождение отдельных категорий истцов от уплаты госпошлины позволяет обеспечить доступность правосудия для всех слоев общества.

§ 2. Распределение судебных расходов

В основу распределения расходов между сторонами положен принцип, согласно которому ответственность за вред возлагается на того, чьим действием или бездействием он причинен. Иными словами, бремя несения расходов возлагается на лицо, отказавшееся добровольно исполнить свои обязанности, либо на лицо, неосновательно обратившееся в суд. Этот принцип отражен в лаконичной фразе «Пусть проигравший платит».

Общие правила распределения судебных расходов закреплены в ст. 98 ГПК РФ.

Стороне, в пользу которой состоялось решение, суд присуждает с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы. Исключение составляют расходы, которые приняло на себя государство в соответствии с ч. 2 ст. 96 ГПК РФ. Например, если суд по своей инициативе, а не по ходатайству стороны (сторон), назначил эксперта (экспертов) для производства судебной экспертизы по делу.

Судебные расходы распределяются между сторонами следующим образом:

1) если иск удовлетворен полностью, истцу возмещаются уплаченная им при подаче искового заявления государственная пошлина и все понесенные во время рассмотрения дела судебные издержки за счет ответчика;

2) если иск удовлетворен частично, судебные расходы возмещаются истцу пропорционально удовлетворенной части исковых требований; ответчику судебные расходы возмещаются за счет истца пропорционально той части иска, в которой судом было отказано;

3) если в иске было отказано, судебные расходы истцу не возмещаются; судебные расходы, понесенные ответчиком, возмещаются ему за счет истца в полном объеме.

Отказ истца от иска лишает его права требовать возмещения понесенных расходов. Понесенные им издержки не возмещаются.

Если заключено мировое соглашение, судебные расходы распределяются по согласию сторон. Если согласие на сей счет отсутствует, суд может разрешить вопрос о судебных расходах исходя из общих правил (ч. 2 ст. 101 ГПК РФ).

Кроме того, следует учитывать возможность освобождения отдельных лиц от возмещения судебных расходов.

В соответствии со ст. 103 ГПК РФ издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, и государственная пошлина, от уплаты которых истец был освобожден, взыскиваются с ответчика, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет пропорционально удовлетворенной части исковых требований.

При отказе в иске издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, в федеральный бюджет.

Если иск удовлетворен частично, а ответчик освобожден от уплаты судебных расходов, издержки, понесенные судом в связи с рассмотрением дела, взыскиваются в федеральный бюджет с истца, не освобожденного от уплаты судебных расходов, пропорционально той части исковых требований, в удовлетворении которой ему отказано.

В случае если обе стороны освобождены от уплаты судебных расходов, понесенные судом издержки возмещаются за счет федерального бюджета.

§ 3. Судебные штрафы

Судебный штраф — денежное взыскание, налагаемое на лицо, которое уклоняется от поручений суда, выполнения процессуальных обязанностей.

Судебные штрафы, таким образом, обеспечивают исполнение требований процессуального законодательства и служат мерой ответственности за его нарушение.

Участники судебного процесса и другие лица, так или иначе связанные с рассматриваемым судом гражданским делом, свои обязанности, как правило, выполняют добровольно и добросовестно. Однако если кто-либо их нарушает, процессуальный закон предусматривает применение определенных мер воздействия — процессуальные санкции. Например, удаление из зала заседания (ст. 159 ГПК РФ).

Кроме того, штрафы играют определенную роль в своевременном получении отдельных доказательств по делу во исполнение принятых судом решений. Например, законом предусматривается наложение штрафа за несвоевременное исполнение или неисполнение запроса суда о предоставлении письменных, вещественных доказательств.

Судебные штрафы налагаются судами в случаях и в размерах, предусмотренных ГПК РФ. Законом также предусмотрена возможность сложения или уменьшения судебного штрафа (ст. 106 ГПК РФ).

В пределах 10 дней со дня получения копии определения суда о наложении судебного штрафа лицо, на которое наложен штраф, может обратиться в суд с заявлением о сложении или об уменьшении штрафа.

Такие заявления рассматриваются в судебном заседании в 10-дневный срок. Лицо, подавшее заявление, извещается о времени и месте судебного заседания, однако его неявка не препятствует рассмотрению заявления.

На определение об отказе сложить или уменьшить судебный штраф может быть подана частная жалоба.

Определение суда о наложении штрафа исполняется после вступления его в законную силу.

Глава 8. Процессуальные сроки

§ 1. Понятие и виды сроков

Одной из задач гражданского судопроизводства является своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. Для этого существует институт процессуальных сроков.

Под процессуальным сроком понимают время либо отрезок времени, установленный процессуальным законом или судом для осуществления процессуальных действий.

Процессуальные сроки в этой связи можно подразделить на два вида:

- 1) сроки рассмотрения гражданских дел судом;
- 2) сроки совершения процессуальных действий лицами, участвующими в деле.

Первые сроки адресованы суду, вторые — иным участникам процесса.

Кроме того, процессуальные *сроки можно разделить на установленные*: федеральным законом и самостоятельно судом.

К срокам, установленным законом для процессуальных действий суда, относятся сроки рассмотрения гражданских дел, а также сроки совершения отдельных процессуальных действий судом.

Общими сроками разрешения гражданских дел в суде первой инстанции являются сроки, установленные в ст. 154 ГПК РФ. Они не могут быть изменены (продлены или сокращены) ни соглашением сторон, ни постановлением суда.

Верховный Суд РФ постоянно обращает внимание нижестоящих судов на обязательность соблюдения общих сроков рассмотрения и разрешения гражданских дел¹. Нарушение этих сроков не только препятствует быстрому восстановлению нарушенных гражданских прав, но и умаляет честь и достоинство судей, а также снижает авторитет судебной власти.

Гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения 2 месяцев со дня поступления заявления в суд, а мировым судьей — до истечения месяца со дня принятия заявления к производству.

¹ См. постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. № 7 «О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации».

Дела о взыскании алиментов и о восстановлении на работе рассматриваются и разрешаются до истечения месяца.

Федеральными законами могут устанавливаться и более сокращенные сроки.

ГПК РФ устанавливает следующие *сокращенные процессуальные сроки*:

1) заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено в течение 3 дней со дня его подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования — немедленно (ч. 7 ст. 260 ГПК РФ);

2) заявление, поданное в суд до дня голосования в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, должно быть рассмотрено в течение 5 дней со дня его подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день голосования или в день, следующий за днем голосования, — немедленно. В случае если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, решение по нему принимается не позднее чем через 10 дней со дня подачи заявления (ч. 6 ст. 260 ГПК РФ);

3) решение об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимается не позднее чем за 5 дней до дня голосования (ч. 9 ст. 260 ГПК РФ);

4) заявление относительно решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов, референдума должно быть рассмотрено и разрешено в течение 2 месяцев со дня его подачи (ч. 8 ст. 260 ГПК РФ);

5) судебный приказ по существу заявленного требования выносится в течение 5 дней со дня поступления в суд заявления о вынесении судебного приказа (ч. 1 ст. 126 ГПК РФ);

6) заявление об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного и муниципального служащего рассматривается судом в течение 10 дней (ч. 1 ст. 257 ГПК РФ);

7) заявление об оспаривании нормативного правового акта рассматривается в течение месяца со дня его подачи (ч. 2 ст. 252 ГПК РФ);

8) заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной

госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, рассматривается судьей в течение 5 дней со дня возбуждения дела (ч. 1 ст. 304 ГПК РФ).

В общие сроки рассмотрения гражданских дел входит и время подготовки дел к судебному разбирательству.

Пропуск процессуального срока, установленного законом или назначенного судом, влечет за собой погашение права на совершение процессуальных действий (ст. 109 ГПК РФ).

Жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, не рассматриваются судом и возвращаются истцу, который их подал, если не заявлено ходатайство о восстановлении пропущенных сроков.

Рассмотрение дела судом апелляционной инстанции проводится по правилам производства в суде первой инстанции (ст. 327 ГПК РФ) и в те же сроки.

Сроки рассмотрения дел *в кассационной инстанции* зависят от того, какой суд выступает в качестве кассационной инстанции, а также от сложности рассматриваемого дела. Так, Верховный суд субъекта РФ должен рассмотреть дело в течение месяца со дня его поступления. Верховный Суд РФ должен рассмотреть дело, поступившее по кассационной жалобе или представлению, в пределах 2 месяцев со дня его поступления.

По отдельным категориям дел могут устанавливаться сокращенные сроки рассмотрения кассационных жалоб, представлений (ст. 348 ГПК РФ).

В суде надзорной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, надзорная жалоба или представление прокурора рассматривается не более чем месяц, в Верховном Суде РФ — не более чем 2 месяца.

Срок рассмотрения заявления *о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам* не установлен. Действуют общие сроки рассмотрения дела, установленные для соответствующего суда.

К срокам совершения судом (судьей) отдельных процессуальных действий относятся:

1) срок для составления мотивированного решения — не более 5 дней со дня оглашения резолютивной части решения (ст. 199 ГПК РФ);

2) срок для рассмотрения замечаний на протокол судебного заседания — до 5 дней со дня подачи замечаний (ст. 232 ГПК РФ).

К срокам, установленным законом для лиц, участвующих в деле, относятся:

1) срок для подачи в суд заявления о вынесении дополнительного решения — до вступления в законную силу решения суда (ст. 201 ГПК РФ);

2) срок для подачи в суд заявления о разъяснении решения — до истечения срока, в пределах которого оно может быть принудительно исполнено (ст. 202 ГПК РФ);

3) срок для подачи в суд заявления об оспаривании решения, действия (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего — в течение 3 месяцев со дня, когда гражданину или организации стало известно о нарушении его прав и свобод (ст. 256 ГПК РФ);

4) срок для подачи жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении — 10 дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии либо об отказе в совершении нотариального действия (ст. 310 ГПК РФ);

5) срок для подачи кассационной жалобы, представления (принесения протеста) — 10 дней со дня вынесения решения в окончательной форме (ст. 338 ГПК РФ);

6) срок для подачи заявления о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам — 3 месяца со дня установления этих обстоятельств (ст. 394 ГПК РФ).

Существуют, как отмечалось, также сроки, устанавливаемые судом для совершения отдельных действий. Суд может самостоятельно устанавливать сроки представления письменных, вещественных доказательств и др.

§ 2. Порядок исчисления сроков, их продление, восстановление, перерыв

Процессуальные сроки исчисляются периодами времени — годами, месяцами и днями, в пределах которых должны быть совершены и процессуальные действия. Например, кассационная жалоба может быть подана в 10-дневный срок со дня принятия судом решения в окончательной форме (ст. 338 ГПК РФ).

В соответствии со ст. 299 ГПК РФ заявления о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним суд рассматривает по истечении 3 месяцев со дня опубликования указанных в ч. 1 ст. 296 ГПК РФ сведений. Судебные постановления, вступившие в законную силу, могут быть обжалованы в суде надзорной инстанции в течение 6 месяцев со дня их вступления в законную силу (ст. 376 ГПК РФ).

Иногда процессуальные сроки связываются с наступлением каких-либо событий. Так, встречный иск может быть предъявлен ответчику до принятия судом решения по первоначальному иску (ст. 137 ГПК РФ).

Процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока. А срок, исчисляемый месяцами, — в соответствующее число последнего месяца срока.

Если конец срока наступает в таком месяце, который не имеет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца (ст. 108 ГПК РФ).

В случае когда последний день срока попадает на нерабочий день, днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день.

Процессуальное действие, для совершения которого установлен срок, может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. Если жалобы, документы либо денежные суммы были сданы на почту или на телеграф до 24 часов последнего дня срока, то срок не считается пропущенным (ст. 108 ГПК РФ).

Окончанием срока рассмотрения дела считается день вынесения судом решения по существу спора или определения о прекращении дела производством либо об оставлении иска без рассмотрения.

Если судом приостановлено производство по делу, то приостанавливается и течение процессуальных сроков (ст. 110 ГПК РФ).

Приостановление сроков начинается со времени возникновения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства; со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Назначенные судом процессуальные сроки могут быть продлены судом (ст. 111 ГПК РФ).

Лицу, пропустившему установленный федеральным законом процессуальный срок по причинам, признанным судом уважительными, этот срок может быть восстановлен (ст. 112 ГПК РФ).

Просьба о восстановлении пропущенного срока подается в суд, в котором должно быть совершено процессуальное действие, и рассматривается в судебном заседании.

Неявка лиц, участвующих в деле, в судебное заседание не препятствует разрешению поставленного перед судом вопроса. Одновременно с подачей заявления должно быть совершено необходимое процессуальное действие, в отношении которого пропущен срок (подана жалоба, представлены документы).

Необходимо подчеркнуть, что заявление о восстановлении пропущенного процессуального срока, установленного ч. 2 ст. 376 ГПК РФ, подается в суд, рассмотревший дело по первой инстанции (ст. 112 ГПК РФ).

На определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть подана частная жалоба.

РАЗДЕЛ II. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 9. Иск

§ 1. Понятие иска и права на иск

Понятия «иск», «право на иск» прошли длительный путь развития от древнего Рима до наших дней. Иск появился в цивилизованном обществе. Он пришел на смену варварским способам защиты — кровной мести, самоуправству.

Термин «иск» вошел в деловой оборот России в начале XIX в. До этого судебные дела начинались тяжбой. Отсюда пошли понятия «тяжущиеся стороны», а также «сутяга», т.е. лицо, которое часто обращалось в суд по различным делам, в том числе предъявляя необоснованные требования.

Иск является переводом с латинского понятия «акцио» — действие, направленное на защиту своего права. Активная рецепция — заимствование римского права в России началось с XIX в. В Риме судебные дела в защиту частных интересов начинались путем предъявления иска претору, магистрату — должностным лицам, которые осуществляли защиту нарушенных прав и назначали судей для разрешения спора. Исками возбуждали и уголовные дела. В России также был уголовный иск.

Ввиду неоднозначности исследуемого понятия общепризнанной точки зрения в научной литературе до сих пор не выработано.

Иск используется при защите субъективных прав и интересов гражданина, юридического лица, государства, субъектов Федерации, муниципальных образований, общественных организаций и даже неопределенного круга лиц.

Иск используется так же, как способы защиты прав и интересов, средство обращения к суду, форма защиты прав и форма судебного производства.

Если взять за основу любое из названных направлений, то понятие будет односторонним. Полагаем, что следует отметить несколько самых важных моментов, позволяющих дать формулировку иска.

Иск — есть цивилизованное средство защиты субъективных прав, определяющее способ защиты и форму производства по рассмотрению и разрешению гражданских дел в суде.

Сложность выработки этого понятия заключается в следующем. Иск, являясь способом защиты субъективного права, лежит в плоскости материального права, так как он служит средством защиты гражданских, семейных, трудовых и иных прав. В то же время иск как средство защиты определяет форму производства по судебному делу — исковое производство.

Действующий ГПК РФ, например, в ст. 131 устанавливает, что исковое заявление должно указывать, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования. А подраздел II ГПК РФ называется «Исковое производство».

Следовательно, законодатель воспринял двойственное понятие иска:

- 1) как средства защиты субъективного нарушенного права или угрозы такого нарушения;
- 2) как формы, вида производства суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел.

В этой связи одни авторы за основу берут первую сторону и говорят, что иск полностью лежит в сфере материального права, другие настаивают на том, что иск лежит в сфере процессуального права и является средством обращения к суду и средством возбуждения дела. Некоторые ученые предлагают понимать иск как единое понятие, соединяющее обе стороны — материально-правовую и процессуально-правовую.

Полагаем, что выделение в иске и материально-правовой, и процессуальной сторон в наибольшей степени соответствует действующему законодательству, но с одним уточнением. Когда понятие «иск» употребляется в материально-правовом смысле, то необходимо иметь в виду такие отрасли материального права, в которых субъекты обладают равными правами и обязанностями. Предъявить иск и состязаться в своей правоте можно только с равным. Кроме того, следует учитывать отраслевую принадлежность субъективного права (трудовое, семейное, гражданское и др.), которое оказывает влияние на процесс, но не подрывает, не уничтожает исковую форму производства в суде, а делает ее гибкой и более приспособленной для защиты права, принадлежащего физическому или юридическому лицу.

Материально-правовая сторона иска обращена к нарушителю, его содержание определено отраслевой принадлежностью (семейные, жилищные и иные отношения). Процессуально-правовая сторона обращена к суду с требованием о проведении открытого гласного процесса, который регулируется нормами процессуального права, т.е. содержание этого требования определяет процессуальное законодательство.

Кроме того, процессуальные нормы содержатся не только в Гражданском процессуальном и Арбитражном процессуальном кодексах. Они включены и во многие материально-правовые или регулятивные законы (Семейный кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ и др.).

На основании изложенного можно дать определение *иска как обращения заинтересованного лица к суду с требованием о защите его субъективного права или охраняемого законом интереса*.

В научной литературе и на практике применяется понятие «право на иск», которое тесно связано с понятием иска.

Право на иск представляет собой обеспеченную законом возможность обращаться к суду для защиты, восстановления нарушенного права или устранения неопределенности в праве.

В первую очередь здесь следует упомянуть ст. 46 Конституции РФ, которая обеспечивает каждому право на обращение в суд без всяких условий и оговорок.

ГПК РФ в ст. 3, развивая указанную конституционную норму, формулирует более конкретно: «Заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов».

Конкретизация права на иск в ГПК РФ заключается в том, что лицо должно быть заинтересовано (иметь интерес); при этом обращение в суд возможно лишь при соблюдении порядка, установленного законом.

Двусторонний характер иска в полной мере проявляется и в понятии «право на иск». *С материально-правовой стороны* право на иск означает право на удовлетворение иска, а *с процессуально-правовой стороны* — право на предъявление иска в суд.

Например, предъявлен иск о возврате долга. В подтверждение данного требования суду представлена подложная расписка. Здесь есть право на предъявление иска, но нет права на его удовлетворение. Суд не может отказать в принятии иска по мотивам отсутствия права на удовлетворение, т.е. отсутствия материально-правовой стороны права на иск. Это будет отказ в правосудии, т.е. будет нарушено конституционное право на обращение в суд. Только в процессе судебного разбирательства может быть установлен факт подложности расписки.

Право на иск как процессуальная категория, как право на обращение в суд может быть реализовано путем предъявления иска. Таким образом, право на предъявление иска является формой реализации права на иск, права на судебную защиту.

В свою очередь, возможность осуществить право на предъявление иска закон связывает с наличием определенных предпосылок, которые в процессуальной науке именуются *общими предпосылками права на предъявление иска*.

Первой предпосылкой следует считать наличие процессуальной правоспособности у истца.

Второй предпосылкой является подведомственность дела суду общей юрисдикции. Если дело подведомственно арбитражному суду или несудебным органам, то суд откажет в принятии заявления.

Третьей предпосылкой является факт отсутствия вступившего в законную силу решения по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям либо определения суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или с утверждением мирового соглашения сторон.

Сюда же можно отнести и факт отсутствия решения третейского суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, за исключением случаев, когда суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Данная предпосылка говорит о том, что с одним и тем же иском дважды в суд обращаться нельзя, что делает судебную практику стабильней.

Помимо названных выделяют «специальные» предпосылки права на предъявление иска, которые необходимо соблюдать по ряду категорий дел. К числу таковых относится прежде всего обязательное соблюдение досудебного или внесудебного порядка разрешения спора в случаях, предусмотренных законом (например, по спорам о неполучении почтового отправления, по спорам в связи с перевозкой грузов различным транспортом). К числу общих данная предпосылка не может быть отнесена прежде всего по причине иных процессуальных последствий, которые влечет ее отсутствие. В случае несоблюдения обязательного досудебного претензионного порядка разрешения спора соответствующее лицо не утрачивает право на судебную защиту, поскольку после возвращения искового заявления по рассмотренной причине имеет возможность устранить допущенное нарушение и вновь обратиться в суд.

Процессуальное значение предпосылок права на предъявление иска заключается в том, что только их совокупность дает заинтересованному лицу право обращаться в суд. Если отсутствует хотя бы одна из общих предпосылок, то суд отказывает в принятии заявления. А если их отсутствие обнаружилось после принятия искового заявления и возбуждения гражданского дела, дело прекращается в любой стадии процесса.

Так как право на удовлетворение иска в момент принятия искового заявления не проверяется, а предполагается, его наличие или отсутствие устанавливается в ходе судебного разбирательства. А окончательный ответ дается судом в решении или определении по делу в целом.

§ 2. Элементы иска

Иск имеет внутреннюю структуру и состоит из элементов — признаков, которые дают возможность производить индивидуализацию и классификацию исков.

Правильное понимание элементов не только имеет теоретическое значение как основание для процессуальной классификации исков на виды, но и играет большую роль в определении тождества исков.

Элементы иска, таким образом, носят индивидуализирующий характер и позволяют отличить один иск от другого.

Одни авторы выделяют три элемента (предмет, основание, содержание¹ или стороны²), другие — два (предмет и основание³).

На наш взгляд, *необходимо различать три элемента иска*: предмет, основание и содержание.

Предметом иска является все то, в отношении чего истец добивается судебного решения. При предъявлении иска истец может добиваться принудительного осуществления своего материально-правового требования к ответчику (требовать возврата долга, возврата вещи в натуре, взыскания заработной платы и др.).

Истец может требовать и признания судом наличия или отсутствия правового отношения между ним и ответчиком (признания его соавтором произведения, признания права на жилую площадь, признания отцовства и т.д.).

Следовательно, предмет иска определяется, в первую очередь, характером и содержанием материально-правового требования, с которым истец обращается к ответчику, так как материально-правовые отношения складываются между сторонами: истцом и ответчиком.

Выдвигая определенные требования к ответчику, например, о возмещении ущерба, истец одновременно называет действия, которые ответчик обязан совершить в пользу истца (взыскать определенную денежную сумму, перенести забор, сломать перегородку, освободить конкретную квартиру, передать конкретную вещь). По данной причине наряду с предметом иска в процессуалистике принято выделять материальный объект спора. Ввиду очевидной и неразрывной связи последнего с предметом иска следует сделать вывод, что материальный объект спора входит в предмет иска и индивидуализирует материально-правовые требования истца. Особенно ярко это заметно при предъявлении виндикационных исков, заявляемых собственниками.

¹ См.: Гурвич М.А. Лекции по советскому гражданскому процессу М., 1950. С. 69; Клейнман А.Ф. Советский гражданский процесс. С. 151 и др.

² См.: Комиссаров К.И. Право на иск и прекращение производства по гражданскому делу (некоторые вопросы) // Ученые труды Свердловского юрид. ин-та. 1969. Вып. 9. С. 162.

³ См.: Щеглов В.Н. Иск о судебной защите гражданского права. Томск, 1987. С. 17; Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 1998. С. 147.

Основанием иска являются фактические обстоятельства, с которыми истец связывает наличие правовых отношений, выносимых на рассмотрение суда.

Иными словами, это такие факты, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений, т.е. прав и обязанностей сторон. Об этом говорит п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ, согласно которому истец обязан указать, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца и его требования.

Пункт 5 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ предписывает, чтобы в исковом заявлении были указаны обстоятельства, на которых истец основывает свои требования к ответчику.

Таким образом, согласно ГПК РФ факты и обстоятельства можно подразделить на два вида. *Первые* — это такие факты, которые подтверждают наличие или отсутствие правоотношений между сторонами по делу (договор, причиненный вред здоровью, имуществу). *Вторые* — это такие факты, которые подтверждают требования истца к ответчику (неисполнение договора, нарушение правил движения, режима эксплуатации техники).

Конечно, это подразделение условное, но оно имеет существенное значение при оценке доказательств. Например, факт причинения вреда не только подтверждает возникновение обязательства вследствие причинения вреда, но и доказывает требования потерпевшего (истца) к причинителю вреда (ответчику).

Статья 131 ГПК РФ предписывает, чтобы истец указывал на обстоятельства, на которых он основывает свои требования. Если в силу различных причин истец их не указал, то суд согласно ст. 56 ГПК РФ сам определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела и какая сторона должна их доказать. Тем самым на суде также лежит обязанность уточнять значимые для дела обстоятельства, т.е. помогать сторонам в определении предмета доказывания. Это вполне соответствует правилам относимости доказательств.

Третьим элементом иска является его содержание.

Некоторые авторы возражают против наличия третьего элемента. Они считают, что достаточно двух элементов, а третий только усложняет структуру иска.

Полагаем, что третий элемент необходим, несмотря на то, что ГПК РФ его не называет. Он носит вполне самостоятельный характер и не поглощается двумя первыми.

Содержание иска определяется той целью, которую преследует истец, предъявляя иск. Истец может просить суд о присуждении ему определенной вещи, о признании наличия, отсутствия или изменения его субъективного права. Следовательно, под содержанием иска надо понимать *просьбу истца к суду* о присуждении, признании или изменении (преобразовании) права.

Таким образом, предмет иска определяется требованием истца к ответчику, а содержание иска — требованием истца к суду. В содержании истец указывает процессуальную форму судебной защиты.

Элементы иска значимы для определения предмета доказывания, защиты ответчика против иска. Ответчик должен знать, на что претендует истец и на основании каких обстоятельств.

Элементы иска также помогают суду определить объем требований истца и форму защиты.

§ 3. Виды исков

Классификация исков возможна по двум ранее отмеченным признакам (критериям): материально-правовому и процессуально-правовому.

По материально-правовому признаку классификация исков соответствует отрасли права. Если иск вытекает из трудовых отношений, то и иски будут трудовые; из жилищных правоотношений — жилищные; из гражданских правоотношений — гражданские; из семейных правоотношений — семейные и т.д.

Внутри каждой группы может быть более конкретная классификация. Например, иски из гражданских правоотношений, в свою очередь, подразделяются на: иски из отдельных договоров — договора аренды, договора лизинга и т.д.; иски о защите права собственности; иски о праве наследования; иски из авторских прав.

Классификация исков на виды по материально-правовому признаку играет важную роль при изучении судебной практики по отдельным категориям гражданских дел. Статистика движения дел по такой классификации служит основанием для выводов

о причинах правонарушений в сфере гражданских, трудовых, семейных и других правоотношений, а также для выработки мер борьбы с нарушениями и их предупреждения.

Для науки гражданского процессуального права имеет значение классификация исков на виды *по процессуальному признаку*.

Предъявляя иск, истец может преследовать различные цели. От цели иска (его содержание) или способа защиты права зависит сам характер судебного решения, т.е. какое решение хочет получить истец от суда.

В зависимости от способа защиты права или законного интереса различают иски: о присуждении; о признании; преобразовательные.

Иски о присуждении представляют собой требования, предмет которых характеризуется такими способами защиты, как добровольное или принудительное исполнение подтвержденной судом обязанности ответчика.

Они направлены на понуждение ответчика совершить определенные действия или воздержаться от них.

Таким образом, иски о присуждении имеют цель получить такое решение, которым суд подтверждает требование истца и одновременно обязывает ответчика совершить действия или запрещает их совершать. Например, истец просит взыскать с ответчика стоимость купленной вещи. Или: истец просит суд обязать совладельца дома прекратить его слом.

Если по иску о принуждении вынесено решение, то судом выдается исполнительный лист. Поэтому такие иски еще называют исполнительными.

Иски о признании представляют собой требования, предмет которых характеризуется такими способами защиты, как констатация наличия либо отсутствия спорных прав или законных интересов, т.е. спорного правоотношения. Нередко их именуют установительными, так как они направлены на установление наличия или отсутствия спорного правоотношения. Здесь от суда не требуют что-либо изменить в правоотношении; суд должен лишь констатировать его существование.

Следовательно, содержанием такого иска является требование подтвердить правоотношение. Известно, что в ряде случаев к суду обращаются с просьбой подтверждения только тех или иных

юридических фактов, а не вытекающих из них правоотношений. Но для этого существует особое производство — по установлению юридических фактов. А иск о признании направлен не на подтверждение фактов, способных вызвать те или иные правоотношения, вытекающие из указываемых фактов, а на установление самих правоотношений.

В отличие от исков о присуждении, предъявляемых по поводу состоявшегося нарушения, иски о признании предъявляются с целью предупредить нарушение. Следовательно, иски о признании охраняют уверенность в существовании права, т.е. устраняют неопределенность в праве.

Иски о признании, в свою очередь, подразделяются на положительные и отрицательные. Если истец просит суд подтвердить наличие правоотношений, то это — положительный иск о признании. Например, истец просит признать за ним право собственности на жилое строение, признать его автором произведения. Если же истец обращается к суду с просьбой подтвердить отсутствие определенного правоотношения, то это — отрицательный иск о признании. Например, иск о признании брака недействительным.

Иски о признании имеют, как правило, *преюдициальное* значение. Например, истец добился решения о признании его собственником жилого помещения. Затем он предъявил иск о выселении ответчика из квартиры, собственником которой он уже признан. Суд при рассмотрении заявленного иска не должен обсуждать вопрос о том, кто является собственником квартиры, так как он уже решен судом ранее. Суд обязан рассмотреть только вопрос о выселении.

Кроме того, необходимо учитывать, что при рассмотрении иска о присуждении суд должен выяснить сначала вопрос о наличии или отсутствии права, о его нарушении и только после этого решать вопрос о принуждении ответчика к совершению или не совершению определенных действий. Таким образом, по природе своей иски о принуждении шире исков о признании, так как при их рассмотрении одновременно решаются вопросы о признании правоотношения и о принуждении ответчика к восстановлению нарушенного права.

Преобразовательные иски представляют собой требования, предмет которых характеризуется такими способами защиты, как изменение или прекращение спорного правоотношения, т.е. его преобразование.

Цель таких исков — изменить или прекратить существующее между сторонами правоотношение или создать между ними новое правоотношение.

К преобразовательным искам обычно относят иски об исключении имущества из описи, о расторжении брака, о разделе общей собственности и др. Например, при разделе общей собственности она преобразуется в индивидуальную, при расторжении брака прекращаются брачные отношения.

Выделение этих исков в отдельную группу отнюдь не бесспорно. Концепция преобразовательных исков разработана в процессуальной науке М.А. Гурвичем и развита такими известными учеными, как Е.А. Крашенинников, М.С. Шакарян и др. В качестве одного из основных аргументов в пользу данной точки зрения укажем, что возможность предъявления таких исков вытекает из предусмотренных законом способов защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ).

При этом достаточно аргументированной выглядит позиция ряда авторов (А.А. Добровольский, А.Ф. Клейнман, К.С. Юдельсон), возражающих против выделения преобразовательных исков, в частности, по причине того, что суд не может установить новое право, преобразовать либо прекратить его существование, а должен лишь осуществлять его защиту. Фактически речь идет о возможности приведения исков данного вида, в зависимости от конкретной ситуации, либо к искам о признании, либо к искам о присуждении. Здесь же можно изложить и точку зрения об отсутствии достаточных оснований для введения термина «преобразовательные иски», поскольку они могут быть названы исками об изменении или прекращении правоотношения.

В литературе встречаются и иные основания классификации исков.

Например, *по характеру защищаемых интересов* различают иски: личные; в защиту публичных интересов; в защиту прав других лиц; о защите неопределенного круга лиц (групповые иски); косвенные иски.

Личные иски направлены на защиту истцом своих собственных интересов по спорному материальному правоотношению. Они составляют основную часть дел, разрешаемых судами общей юрисдикции.

По *искам в защиту публичных интересов* выгодоприобретателем предполагается общество в целом или государство.

Иски в защиту прав других лиц направлены на защиту не самого истца, а других лиц в установленных законом случаях. Например, иски, подаваемые органами опеки и попечительства в защиту прав несовершеннолетних детей.

Иски о защите неопределенного круга лиц (групповые иски¹) направлены на защиту интересов группы граждан, полный персональный состав которой на момент возбуждения дела неизвестен.

В интересах группы выступает одно или несколько лиц группы без специального уполномочия. Предполагается, что сама процедура разбирательства, связанная с необходимостью оповещения и выявления участников группы, позволяет к вынесению судебного решения сделать состав группы определенным, персонализированным². Следует указать, что вопрос о тождестве исков о защите неопределенного круга лиц и групповых исков является дискуссионным. Так, В.В. Ярков считает иски в защиту неопределенного круга лиц разновидностью групповых исков³, Н. Батаева разграничивает групповые иски и иски о защите неопределенного круга лиц по критерию определенности состава группы⁴.

Косвенные иски направлены на защиту интересов группы лиц, персональный состав которой заранее определен. Они призваны, в первую очередь, защищать интересы субъектов корпоративных отношений (в основе которых лежит объединение лиц и (или) их капиталов с целью достижения общей экономической цели, получения прибыли).

¹ См.: Колесов П.П. Групповые иски в США. М., 2004.

² См.: Аболонин Г.О. Групповые иски в законодательстве и судебной практике США // Российский юридический журнал. 1997. № 1. С. 144-147.

³ См.: Гражданский процесс. Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2006. С. 264.

⁴ См.: Батаева Н. Необходимо ввести институт группового иска // Российская юстиция. 1998. № 10. С. 43.

Своеобразие косвенного иска заключается в том, что истцы защищают свои интересы опосредованно, путем предъявления иска в защиту другого лица. Чаще всего предъявляются иски против корпорации или ее руководящих органов. В качестве примера можно привести предъявление акционерами иска о неправомерности продажи здания, принадлежащего ОАО, к единоличному исполнительному органу (генеральному директору) акционерного общества в защиту интересов данного общества. В данном случае акционеры должны будут доказать, что здание продано, например, по заниженной стоимости, чем причинен ущерб компании и, косвенно, всем ее акционерам.

§ 4. Предъявление иска и его принятие. Возбуждение гражданского дела

Для того чтобы суд рассмотрел и разрешил юридический спор, необходимо предъявить иск. Он предъявляется в суд путем подачи искового заявления; следовательно, исковое заявление является внешней формой выражения иска.

Заинтересованное лицо может как обратиться в суд с исковым заявлением лично, так и переслать его по почте. Статья 133 ГПК РФ устанавливает, что судья в течение 5 дней со дня поступления искового заявления в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству. Из этой статьи следует, что вопрос о принятии заявления судья решает единолично.

Предъявление и принятие искового заявления влечет следующие *процессуально-правовые последствия*:

лицо, предъявившее исковое заявление, становится истцом и приобретает все процессуальные права и обязанности, предоставленные законом;

лицо, которое указывается в исковом заявлении как нарушитель права, становится ответчиком и также приобретает все права стороны.

Иными словами, возникает процессуальное правоотношение.

Материально-правовые последствия предъявления иска заключаются в том, что прерывается срок исковой давности (ст. 203 ГК РФ).

Порядок обращения в суд или порядок предъявления иска строго регламентирован.

Как указывалось ранее, необходимо соблюдение всех предпосылок права на предъявление иска: наличие права дееспособности заявителя — истца; подведомственность дела суду, подсудность конкретному суду; обязательное соблюдение досудебного порядка рассмотрения спора, если это предусмотрено федеральными законами или договором; отсутствие вступившего в законную силу решения суда по тому же спору, между теми же сторонами, по тому же предмету и по тем же основаниям; определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового утверждения сторон; отсутствие решения третейского суда по такому же делу, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

При предъявлении иска необходимо соблюдение *письменной* формы искового заявления (ст. 131 ГПК РФ). В заявлении должны быть отражены все требуемые ст. 131 ГПК РФ реквизиты, без которых суд не может принять его и приступить к рассмотрению. Необходимо, чтобы в заявлении было указано наименование суда, наименование истца, его место жительства (если истцом является организация, то ее место нахождения). А когда заявление подается представителем, то указываются его наименование и адрес.

В заявлении необходимо назвать ответчика, его место жительства (если ответчиком является организация — ее место нахождения). Без этих данных нельзя решить, кто выступает сторонами по предъявленному иску. Если же в споре участвуют несколько истцов и несколько ответчиков, то указываются их наименования и адреса.

Статья 4 ГПК РФ разрешает предъявлять иск в защиту чужих интересов только в случаях, предусмотренных ГПК РФ и другими федеральными законами. Лица, возбуждающие такие дела, выступают от своего имени. Следовательно, в исковом заявлении необходимо указать наименование заявителя и его адрес, а также наименование того лица, в защиту прав, свобод и законных интересов которого заявлен иск. Если иск заявлен в защиту интересов Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального образования или неопределенного круга лиц, то адрес не указывается.

На практике нередко случается, что место нахождения ответчика неизвестно; тогда указывается адрес последнего известного места жительства (ст. 119 ГПК РФ). По требованиям, предъявляемым в защиту интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, а также по делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, при неизвестности пребывания ответчика судья обязан своим определением объявить розыск ответчика (ст. 120 ГПК РФ). Ответчик разыскивается через органы милиции.

Согласно п. 4 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ в заявлении нужно указывать, какие права, свободы или законные интересы истца нарушены либо создана угроза их нарушения и в чем заключаются его требования. Здесь формулируется предмет иска.

В исковом заявлении должны быть указаны обстоятельства, на которых истец основывает свои требования (т.е. такие, которые входят в основание иска). Это факты правообразующие, правоизменяющиеся и правопрекращающие. Они одновременно свидетельствуют о наличии права и о его нарушении. К ним можно отнести: заключение договора и неисполнение договорных обязательств, причинение вреда личности истца или его имуществу и др.

Также должны быть указаны доказательства, подтверждающие эти обстоятельства. При этом в заявлении нужно сообщить суду фамилии и имена свидетелей и лиц, у которых находятся письменные или вещественные доказательства, их адреса и т.д., указать перечень прилагаемых документов.

Если заявляемое требование подлежит оценке, то указывается цена иска, расчет взыскиваемых и оспариваемых сумм.

Кроме того, ГПК РФ требует указывать сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон.

В заявлении можно давать номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, ответчика, иные сведения, имеющие значение для дела, а также излагать ходатайства. Например, ходатайства об истребовании доказательств, о проведении экспертизы,

направлении судебных поручений о сборе доказательств в другом регионе (допрос свидетеля).

ГПК РФ не требует юридической квалификации просьбы истца, т.е. обязательной ссылки на норму материального права. Однако 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, необходимо указывать, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено, и должна быть ссылка на закон или иной нормативный правовой акт, предусматривающий способы защиты таких интересов (ч. 3 ст. 131 ГПК РФ).

Если прокурор обращается в суд за защитой прав гражданина, то необходимо обосновать невозможность предъявления иска самим гражданином.

На практике также сложилось, что заявление, подаваемое адвокатом или юрисконсультom, должно содержать ссылку на закон.

Заявление подписывается истцом или его представителем при наличии у него полномочий на подписание заявления и на предъявление его в суд.

К соблюдению формы искового заявления следует отнести и требования ст. 132 ГПК РФ, которая дает перечень документов, прилагаемых к исковому заявлению. Введение в ГПК РФ этой статьи делает судебную практику единообразной, приводит к более быстрому принятию заявлений судом, уменьшает возможности субъективного усмотрения судьи.

К заявлению должны быть приложены его копии по числу ответчиков и третьих лиц, письменные доказательства и их копии. Если оспаривается нормативный акт, то в приложении должен быть опубликованный его текст и ряд других документов.

Принимая заявление, судья обязан проверить соблюдение требований процессуального законодательства как относительно предпосылок права на иск, так и относительно формы и содержания заявления. Если отсутствует хотя бы одна из предпосылок права на иск, заявление возвращается (ст. 135 ГПК РФ). Если же судья установит, что исковое заявление не отвечает требованиям, предъявляемым к его форме и содержанию (ст. 131, 132 ГПК РФ),

то выносит определение об оставлении его без движения. В определении указываются недостатки и устанавливается разумный срок для их исправления. При исправлении заявления в установленный судьей срок оно считается поданным в день первоначального представления в суд. В противном случае заявление считается неподанным и возвращается заявителю со всеми приложениями (ст. 136 ГПК РФ). При этом следует подчеркнуть, что непредставление достаточных доказательств не является нарушением формы и содержания заявления и по этой причине оно не может быть оставлено без движения. Заявление в этом случае принимается, а суд предлагает предоставить дополнительные доказательства.

О принятии заявления к производству судья выносит определение, которое служит основанием для возбуждения гражданского дела в суде первой инстанции (ст. 133 ГПК РФ).

Закон предоставляет истцу право в одном исковом заявлении соединить несколько требований, связанных между собой, а судья, принимающий заявление, вправе выделить одно или несколько из соединенных требований в отдельное производство, если признает раздельное их рассмотрение более целесообразным.

Кроме того, если судья установит, что в производстве данного суда уже имеются несколько однородных дел, в которых участвуют одни и те же стороны, либо несколько дел по искам одного истца к различным ответчикам, либо нескольких истцов — к одному и тому же ответчику, он вправе объединить эти дела в одно производство для совместного рассмотрения, если это приведет к более быстрому и правильному рассмотрению спора. Например, иски работников к организации о взыскании начисленной, но не выплаченной заработной платы.

Необходимо указать на некоторую несогласованность процессуальных норм по вопросу о возбуждении гражданского дела. Статья 4 ГПК РФ указывает, что суд возбуждает гражданское дело по заявлению истца, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов. А статья 133 ГПК РФ предписывает судье в 5-дневный срок со дня поступления рассмотреть вопрос лишь о его принятии к производству суда. В свою очередь, основанием возбуждения гражданского дела в суде первой инстанции является определение о принятии заявления. ГПК РФ

не обязывает выносить отдельное определение — о возбуждении гражданского дела. Было бы целесообразнее выносить только одно определение о возбуждении гражданского дела. На практике нет единства в решении этих вопросов.

§ 5. Обеспечение иска

Обеспечение иска означает принятие судом предусмотренных законом процессуальных мер, гарантирующих исполнение возможного решения по заявленному иску.

Обеспечение иска допускается во всяком положении дела, если непринятие мер обеспечения может затруднить или сделать невозможным исполнение решение суда (ст. 139 ГПК РФ). Обеспечение иска может быть произведено судом или судьей по просьбе лиц, участвующих в деле.

Меры обеспечения иска зависят от предмета искового заявления.

К мерам по обеспечению иска относят:

1) наложение ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или у других лиц;

2) запрещение ответчику совершать определенные действия; (например, запрет на заселение квартиры, если возник спор о вселении на соответствующую жилую площадь);

3) запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора, в том числе передавать имущество ответчику или выполнять по отношению к нему иные обязательства (например, запрещение ломбарду выдавать ответчику его имущество, находящееся на хранении);

4) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключение из описи);

5) приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником в судебном порядке (ст. 140 ГПК РФ).

Допускается одновременное применение двух или нескольких мер обеспечения иска, однако общая сумма обеспечения должна быть соразмерна заявленному истцом требованию.

Необходимо подчеркнуть, что указанные меры используются и в уголовном процессе. Они применяются дознавателем,

следователем с согласия прокурора и по решению суда с целью защиты имущественных интересов потерпевших.

В судебной практике чаще всего применяется мера обеспечения иска, связанная с наложением ареста на имущество или на денежные средства, принадлежащие ответчику и находящиеся в кредитных учреждениях.

Порядок наложения ареста на имущество подробно определен в **Законе об исполнительном производстве**.

Целью ареста имущества при обеспечении иска является его сохранность до разрешения дела в суде.

ГПК РФ обязывает судью или суд незамедлительно сообщать о принятых мерах по обеспечению иска в соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления, регистрирующие имущество или права на него, их ограничения (обременения), переход.

Для лиц, которым суд запретил передавать имущество ответчику, ГПК РФ предусмотрел, в случае нарушения такого запрета, штраф в размере до 10 МРОТ. Кроме того, истцу предоставлено право требовать возмещения с этих лиц убытков, вызванных неисполнением определения суда об обеспечении иска.

В статье 446 ГПК РФ дается перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам. Это такое имущество, без которого невозможно существование самого человека (жилые помещения, предметы домашней обстановки, одежда и т.п.).

Заявление об обеспечении иска рассматривается в день, когда оно поступило в суд, без извещения ответчика, других лиц, участвующих в деле.

На основании определения об обеспечении иска суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию определения. Определение приводится в исполнение немедленно через службы судебных приставов-исполнителей (короткий срок рассмотрения заявления и немедленное исполнение обеспечивает оперативность этого процессуального действия, чтобы недобросовестный ответчик не мог скрыть находящееся у него имущество).

Процессуальный закон допускает замену одних мер по обеспечению иска другими. Замена мер рассматривается в суде также без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле

(ст. 143 ГПК РФ). Например, такая мера обеспечения иска, как наложение ареста на имущество, может быть заменена наложением ареста на денежный вклад в банке.

Взамен ареста имущества и денежного вклада ответчик вправе внести на денежный счет суда истребуемую сумму.

Вопрос об отмене принятых судом мер по обеспечению иска рассматривается в судебном заседании с извещением ответчика и других лиц, участвующих в деле. Однако их неявка не препятствует решению этого вопроса (ст. 144 ГПК РФ).

Рассматривает вопрос об отмене обеспечения иска тот же суд или судья, который эти меры применил.

На все определения по вопросам обеспечения иска может быть подана частная жалоба.

Подача частной жалобы на определение суда об обеспечении иска *не приостанавливает* исполнение этого определения.

Подача частной жалобы на определения о замене и об отмене мер обеспечения иска *приостанавливает* исполнение таких определений (ст. 145 ГПК РФ).

§ 6. Распоряжение исковыми средствами защиты права

Равенство сторон в процессе обеспечивается наделением их равными возможностями по распоряжению исковыми средствами защиты своих прав и охраняемых законом интересов.

В соответствии с ч. 3 ст. 38 ГПК РФ стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности.

Истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска; ответчик вправе признать иск, стороны могут окончить дело мировым соглашением.

Право на изменение иска. В соответствии со ст. 39 ГПК РФ истец вправе изменить только предмет или только основание иска, а не оба элемента вместе. Изменение основания иска может вызываться тем, что истец сослался на обстоятельства, которые не могут обосновать заявленные требования. Например, заявлен иск о выселении из квартиры. В обосновании иска указывается факт, что наниматель квартиры допускает систематическое проживание граждан без регистрации. Этот факт не соответствует

требованию о выселении. Тогда в процессе рассмотрения дела основание иска изменяется, и вместо прежнего факта предлагается другой: наниматель пользуется помещением не по назначению и ухудшает состояние квартиры, делает ее непригодной для проживания.

То же — в отношении предмета иска. Если требование сформулировано ошибочно и не соответствует предусмотренному законом составу правоотношения, то истцу предоставляется возможность изменить требование, сохраняя основание иска.

Например, заявлено требование о признании права собственности на часть дома (квартиры). При рассмотрении дела выясняется, что согласно установленным фактам истец может требовать признания только права пользования (проживания) в доме, квартире. Тогда истец может изменить предмет иска.

Если одновременно изменить предмет и основание иска, то по существу это будет отказ от него и заявление нового иска.

Статья 196 ГПК РФ предписывает суду принимать решения по заявленным требованиям. Общее правило таково, что суд без согласия истца не может изменить предмет или основание иска. В то же время суд может выйти за пределы заявленных требований в случаях, предусмотренных федеральным законом. Например, Семейный кодекс РФ разрешает суду при разделе имущества между супругами выйти за пределы равенства долей и, учитывая интересы детей, увеличить долю того супруга, с которым остаются дети.

Право на увеличение или уменьшение размера исковых требований используется в зависимости от конкретной ситуации в процессе. Право на увеличение размера исковых требований может быть использовано, например, в ситуации, когда истец, с достаточной степенью достоверности определив верность своей правовой позиции по делу, требует взыскать с ответчика, помимо суммы основного долга, проценты за пользование денежными средствами либо, в связи с длительным сроком рассмотрения дела, просит взыскать штрафные санкции не на день подачи искового заявления, а на момент вынесения решения.

Уменьшение размера исковых требований может означать как то, что истец осознал неверность правовой позиции по отдельным вопросам (например, когда первоначально, наряду с другими, было заявлено требование о компенсации морального вреда,

а уже в ходе возникшего процесса истец понял, что характер спорных материальных правоотношений не предусматривает такой возможности), так и о добровольном внесудебном удовлетворении части требований ответчиком.

Отказ от иска либо означает осознание истцом бесперспективности для себя судебного разбирательства, либо свидетельствует о достижении сторонами внесудебного мирового соглашения. В любом случае совершение истцом данного распорядительного действия свидетельствует о его отказе от права на судебную защиту, поскольку закон запрещает повторное обращение в суд с тождественным иском.

Мировое соглашение. Законодательной дефиниции мирового соглашения Гражданский процессуальный кодекс не содержит, однако процессуальной наукой данный вопрос разработан достаточно подробно. Мировым соглашением следует признать процессуально закрепленное волеизъявление сторон, направленное на достижение определенности в правоотношениях между ними в целях окончания процесса путем самоурегулирования правового конфликта¹.

Реализация принципа равноправия сторон в арбитражном процессе обеспечивается предоставлением ответчику возможности защищаться против предъявленного иска, выдвигая необходимые возражения.

При этом он может использовать две формы защиты: возражение против иска и подачу встречного иска. Ответчик также вправе признать иск, если считает требование истца законным и обоснованным.

Возражения против иска — это аргументированные доводы, опровергающие предъявленный иск.

По своему характеру возражения могут быть материально-правовыми и процессуальными. *Материально-правовые возражения* направлены на опровержение фактов, составляющих основание предъявленного иска и свидетельствующих о незаконности или необоснованности требования истца. *Процессуальные возражения* направлены на то, чтобы доказать неправомочность возникновения самого процесса по делу ввиду отсутствия у истца права

¹ См.: Вукот М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс. Курс лекций. Саратов, 1998. С. 190.

на иск или нарушения им порядка предъявления иска. В качестве таких фактов ответчик может указывать неподведомственность дела суду, наличие вступившего в законную силу решения суда по тождественному иску, недееспособность лица.

Встречный иск — это самостоятельное требование ответчика к истцу, предъявляемое в суд для одновременного совместного рассмотрения с первоначальным иском.

Требование ответчика может быть принято в следующих случаях:

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

Встречный иск может быть предъявлен до постановления решения по первоначальному иску, т.е. практически до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения.

Признание иска означает согласие ответчика с исковыми требованиями истца. Оно может быть полным или частичным. Фактически реализация ответчиком данного диспозитивного полномочия означает признание им обоснованности правовой позиции истца и нежелание тратить время и материальные ресурсы в заведомо проигрышной ситуации.

Реализация ряда нижеперечисленных диспозитивных полномочий сторон проходит под контролем суда. Заявление истца об отказе от иска, признание иска ответчиком и условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного заседания и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами. В случае, если отказ от иска, признание иска или мировое соглашение сторон выражены в адресованных суду письменных заявлениях, они приобщаются к делу, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Суд обязан разъяснить сторонам последствия совершения указанных процессуальных действий, а именно: утверждение их судом означает прекращение производства по данному делу.

Следует отметить, что суд не принимает отказ от иска, признание иска и не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК РФ).

ГПК РФ также предусматривает меры по охране интересов ответчика от возможных убытков для него.

Статья 146 ГПК РФ наделяет суд или судью, допустивших обеспечение иска, правом требовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. При вынесении решения суда об отказе в иске и после вступления в силу этого решения ответчик вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами обеспечения иска, принятыми по просьбе истца.

Это положение процессуального закона гарантирует реализацию принципа равноправия сторон в гражданском судопроизводстве.

Глава 10. Подготовка гражданского дела к судебному разбирательству

§ 1. Понятие и значение стадии подготовки дела к судебному разбирательству

После принятия искового заявления к производству судья готовит дело к судебному разбирательству (гл. 14 ГПК РФ). Важность и необходимость данного этапа производства обусловлена невозможностью обеспечения законности и обоснованности разрешения дела без его надлежащей подготовки. Научный интерес¹, проявленный к изучению подготовки дела к судебному разбирательству, обусловлен еще и тем, что процессуальное законодательство, регламентирующее цели, задачи и содержание данного

¹ См.: *Шибалов В., Фархтдинов Я.* Методика подготовки гражданских дел // Советская юстиция. 1983. № 16; *Ташназаров С.А.* Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1988; *Шумейко Е.С.* Подготовка дела к судебному разбирательству: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2000; *Козырин М.* Во всех ли случаях нужна стадия подготовки дела к судебному разбирательству // Росийская юстиция. 2003. № 7; *Улетова Г.Д.* Концепция подготовки дела к судебному разбирательству в ГПК 1923 г., ГПК РСФСР 1964 г. и ГПК РФ 2002 г.: сравнительный анализ // Новеллы гражданского процессуального права: материалы научно-практической конференции, посвященной 80-летию М.С. Шакарян. М., 2004 и др.

этапа, по существу, выделило подготовку дела в отдельный самостоятельный институт. Процессуальное законодательство и судебная практика всегда уделяли большое внимание этому этапу, определяя его как эффективное средство в области профилактики правонарушений. В частности, одним из направлений реформирования гражданского процессуального законодательства России, начиная с середины 90-х годов XX в., стало постепенное повышение роли подготовки как стадии производства в суде первой инстанции.

Однако по отношению к судебному разбирательству подготовительная деятельность судьи все-таки носит вспомогательный характер, хотя и создает основу для правильного рассмотрения и разрешения дела по существу.

Таким образом, подготовка дела отличается определенными методами осуществления процессуальных действий и *состоит из следующих элементов*:

- 1) самостоятельная цель, которая достигается путем совершения совокупности определенных действий;
- 2) непосредственно действия суда и лиц, участвующих в деле, включая уточнение фактических обстоятельств дела;
- 3) надлежащее процессуальное оформление совершенных действий.

Подготовка любого дела к разбирательству является обязательной стадией гражданского процесса, на которой закладываются основы для выполнения судом главных задач судопроизводства, определенных в ст. 2 ГПК РФ. Дополнительную значимость этой стадии процесса придает возможность окончания производства по делу путем принятия решения об отказе в иске в соответствии с ч. 6 ст. 152 ГПК РФ, а также прекращения производства по делу или оставления искового заявления без рассмотрения по основаниям, предусмотренным ст. 220, 222 ГПК РФ.

Таким образом, *подготовка дела к судебному разбирательству* — самостоятельная стадия гражданского процесса, представляющая собой совокупность процессуальных действий судьи и лиц, участвующих в деле, и направленная на обеспечение своевременного и правильного рассмотрения и разрешения гражданского дела.

Подготовка дела проводится по любому иску (заявлению), принятому судом первой инстанции, независимо от категории дела, его сложности и объема процессуальных действий; исключений в этом вопросе законодательство не делает.

Подготовка начинается непосредственно после вынесения судьей определения о возбуждении гражданского дела.

Данная стадия помимо своего значения, специфических задач и цели имеет определенные временные рамки¹; однако срок, в течение которого судья обязан совершить определенные процессуальные действия по подготовке дела, законодательно не установлен и включается в общий срок рассмотрения и разрешения дела в суде первой инстанции. Это позволяет судье самостоятельно определять разумное время, учитывая характер и сложность спорного правоотношения, что необходимо отразить в определении о подготовке дела к судебному разбирательству.

Стадия подготовки дела к судебному разбирательству является активной и проводится при обязательном участии сторон, а также их представителей под руководством судьи.

Результатом надлежащего осуществления процессуальных действий выступает реализация указанных в ст. 148 ГПК РФ *задач подготовки дела к судебному разбирательству*:

- 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.

Законодатель не определяет очередность выполнения перечисленных задач, что позволяет судить о необходимости их одновременной реализации. При этом стоит отметить, что именно задачи подготовки дела к судебному разбирательству закрепляют направления процессуальной деятельности всех конкретных участников того или иного гражданского дела. Таким образом,

¹ См.: Гражданский процесс России: Учебник / Под ред. М.А. Викут. М., 2004. С. 251.

фактическое решение указанных задач позволяет судье правильно определить круг доказательств, которые должны представить стороны для обеспечения возможности рассмотрения и разрешения дела уже в первом судебном заседании.

§ 2. Порядок подготовки дела к судебному разбирательству.

Предварительное судебное заседание

Как уже было сказано выше, в соответствии со ст. 147 ГПК РФ судья обязан вынести определение о подготовке дела к судебному разбирательству с указанием конкретных действий, которые следует произвести сторонам, другим лицам, участвующим в деле, а также сроков совершения этих действий.

По существу, это определение является «планом действий по подготовке дела, источником руководящих указаний для работников канцелярии по совершению подготовительных действий и средством контроля за качеством подготовки дел со стороны вышестоящих судебных инстанций»¹.

Такое определение должно быть вынесено и в случае, если возникает необходимость в дополнительных действиях по подготовке дела к судебному разбирательству после отмены ранее состоявшегося судебного решения и направления дела на новое рассмотрение либо после возобновления приостановленного (прекращенного) производства по делу. Подготовительные действия производятся и помимо тех, которые указаны в определении, если в ходе подготовки дела выявится их необходимость.

Содержание стадии подготовки дела к судебному разбирательству составляют процессуальные действия сторон (ст. 149 ГПК РФ) и судьи (ст. 150 ГПК РФ).

Действия сторон по подготовке дела к судебному разбирательству. Состязательная модель гражданского процесса определяет содержание совершаемых процессуальных действий, поэтому подготовка дела к судебному разбирательству в состязательном процессе является деятельностью не только суда, но и лиц, участвующих

¹ Плешанов А.Г. Гражданский процесс: Учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению 521400 «Юриспруденция» и по специальности 021100 «Юриспруденция» / Отв. ред. В.В. Ярков. 6-е изд., перераб. и доп. М., 2006. С. 320.

в деле. Основная роль в этом принадлежит сторонам — истцу и ответчику.

Истец на этапе подготовки и подачи иска должен быть готов к возникновению дополнительных обстоятельств, связанных с возражениями ответчика, с необходимостью (по требованию суда) представить дополнительные доказательства, а также с возможностью изменений тех обстоятельств, которые послужили основанием для обращения в суд. Требование тщательной подготовки к предстоящему процессу в равной степени распространяется и на ответчика; ввиду того что его активная деятельность начинается только в этой стадии (на этапе возбуждения гражданского дела ответчик активным участником процесса не является), для него подготовка дела к судебному разбирательству — стадия, где он впервые реализует свои процессуальные права.

Для ответчика подготовка сводится к обоснованию своих возражений со ссылкой на нормы материального и процессуального права, к установлению круга доказательств, опровергающих требования истца, а также к выбору механизмов и способов представления возражений и доказательств.

Стороны, готовясь к судебному заседанию, вправе рассчитывать на определенное содействие суда по истребованию доказательств, которые они не могут получить самостоятельно. Однако они не должны забывать о принципе состязательности судопроизводства (ст. 12 ГПК РФ), сущность которого заключается в том, что каждая из сторон должна самостоятельно доказать те обстоятельства, на которые она ссылается в обоснование своих требований и возражений. Законодатель, таким образом, стимулирует основных субъектов конфликта к активному участию в судебном состязании.

Действия судьи по подготовке дела к судебному разбирательству. Достаточно подробный перечень этих действий перечислен в ст. 150 ГПК РФ. Однако п. 14 ч. 1 этой статьи указывает на право судьи совершать иные необходимые процессуальные действия, направленные на обеспечение правильного и своевременного разрешения правового конфликта. Это значит, что судья не ограничен в выборе действий, которые могут способствовать подготовке судебного разбирательства и дальнейшему успешному его проведению.

В этой связи судья прежде всего выясняет существо заявленных требований и возможных возражений, определяет характер спорного правоотношения и подлежащий применению закон, обстоятельства, имеющие значение для дела, и круг доказательств, подлежащих исследованию в судебном разбирательстве, разрешает вопрос о составе лиц, участвующих в деле.

Для реализации этих задач судья вызывает и опрашивает истца по существу заявленных требований, а ответчика — по обстоятельствам дела. Подобный опрос является обязательным процессуальным действием. Собеседование может проводиться как поочередно с обеими сторонами, так и совместно — для выяснения взаимных претензий. Истцу суд предлагает уточнить требования, оказывая помощь по внесению в них ясности и определенности; при собеседовании с ответчиком судья выясняет сущность его возражений, предлагает раскрыть доказательства в обоснование своих возражений. Требование о раскрытии доказательств может быть обращено не только к ответчику, но и к истцу и другим лицам, участвующим в деле.

Кроме того, при собеседовании судья разъясняет участникам дела их процессуальные права и обязанности, а также последствия совершения или несоблюдения процессуальных действий (например, указывает на последствия непредставления доказательств). Оформление хода собеседования и его результатов процессуальным документом ГПК РФ не требует.

Для установления состава участников процесса судья разрешает вопросы процессуального соучастия, определяя его вид, а также рассматривает необходимость вступления в дело других участников, например третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора; информирует, при необходимости, о рассмотрении спора лиц, имеющих потенциальный интерес относительно его предмета (чтобы они могли вступить в процесс в качестве соответствующих третьих лиц). Анализирует состав истцов и ответчиков на предмет их замены в порядке, установленном ГПК РФ: истца или ответчика — в порядке процессуального правопреемства (ст. 44), ответчиков — путем замены ненадлежащего ответчика с согласия истца в соответствии со ст. 41. Решает вопрос о вызове свидетелей, привлечении специалистов и переводчиков.

Кроме того, суд должен учитывать требования ст. 45 и 47 ГПК РФ, которые предусматривают случаи обязательного участия в процессе прокурора и субъектов, защищающих права и законные интересы других лиц.

Для реализации задачи по представлению необходимых доказательств сторонами и другими лицами, участвующими в деле, судья назначает экспертизу и экспертов для ее проведения в строгом соответствии со ст. 79-87 ГПК РФ. При этом исследование и оценка результатов экспертизы должны проводиться в ходе судебного разбирательства, если отсутствуют основания для назначения дополнительной (ч. 1 ст. 87 ГПК РФ) или проведения повторной (ч. 2 ст. 87 ГПК РФ) экспертизы.

Также суд может оказать содействие сторонам и другим лицам, участвующим в деле, в истребовании тех доказательств, которые они не могут получить самостоятельно. Если же для этого необходимо осуществить определенное процессуальное действие в другом районе или городе, суд направляет судебное поручение. Кроме того, судья имеет право в порядке подготовки дела к судебному разбирательству — в случаях, не терпящих отлагательства, — провести осмотр на месте письменных или вещественных доказательств, при условии обязательного и надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, о совершении данного процессуального действия.

Помимо перечисленных действий, которые судья совершает с соблюдением строгой процессуальной формы, он имеет право на ряд действий, которые не носят строго подготовительный характер, однако направлены на достижение основной цели судопроизводства — защиты прав и охраняемых законом интересов. К их числу относится проведение примирительных процедур с учетом обстоятельств и характера дела. В большинстве случаев суд обязан содействовать примирению сторон путем разъяснения им возможности заключить мировое соглашение и последствий его заключения. При этом судья назначает предварительное судебное заседание, отражает намерения сторон заключить мировое соглашение в протоколе, а само мировое соглашение приобщает к материалам дела.

В указанный круг действий входит также решение вопроса о соединении (разъединении) исковых требований в случае целесообразности их совместного (раздельного) разбирательства.

Кроме того, судья принимает меры по обеспечению иска, когда есть основания полагать, что исполнение судебного решения может быть затруднено или станет в принципе невозможным.

Предварительное судебное заседание.

Новеллой ГПК РФ является законодательное закрепление института предварительного судебного заседания (ч. 1 ст. 150), в науке именуемого также предварительным судебным разбирательством¹.

В ГПК РФ не содержится как самого определения предварительного судебного заседания, так и его отличительных признаков, что позволяет определить его сущность через понятие обычного судебного заседания.

Так, Я.Х. Беков предварительное судебное заседание определяет «как разновидность судебного заседания, обладающую как общими с судебным заседанием признаками: единоличное проведение заседания судьей (ч. 2 ст. 152 ГПК РФ), извещение о времени и месте проведения заседания сторон и иных лиц, участвующих в деле (ч. 2 ст. 152 ГПК РФ), письменная форма фиксации действий участников заседания (ч. 7 ст. 152 ГПК РФ), ..., так и специфическими, присущими только ему признаками: предварительное судебное заседание проводится на этапе подготовки дела к судебному разбирательству (п. 13 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ), перед предварительным судебным заседанием стоят специфические цели (ч. 2 ст. 152 ГПК РФ), его проведение не всегда является обязательным (п. 13 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ)»².

Предварительное судебное разбирательство не связано с рассмотрением и разрешением дела по существу, не подменяет его, а лишь способствует правильному рассмотрению дела в стадии судебного разбирательства либо разрешению вопроса о невозможности предварительного судебного рассмотрения. В нем не должны исследоваться доказательства, устанавливаться факты

¹ См.: Решетникова И.В. Концепция подготовки дела к судебному разбирательству // Современная доктрина гражданского, арбитражного процесса и исполнительного производства. Теория и практика: Сборник научных статей. Краснодар; Санкт-Петербург, 2004. С. 301.

² Беков Я.Х. Предварительное судебное заседание — элемент подготовки гражданских дел к судебному разбирательству // Арбитражный и гражданский процесс. 2005. № 10. С. 12, 13.

материально-правового значения и проч. То есть, по сути, такое заседание призвано завершить подготовку дела путем разрешения организационных и процессуальных вопросов, что позволит оперативно и с максимальным эффектом провести судебное разбирательство.

При отсутствии легального определения понятия «предварительное судебное заседание» законодательно закреплены его цели, достижение которых, с одной стороны, способствует оперативности процесса, а с другой — гарантирует законность осуществления процессуальных прав сторон.

Предварительное судебное заседание проводится в целях:

1) осуществления подготовительных действий (на этом этапе судья должен точно определить предмет доказывания, вынести на обсуждение сторон юридически значимые обстоятельства, на которые стороны на ссылались, и разъяснить, кем они доказываются, а также определить достаточность доказательств по делу в принципе);

2) осуществления действий, не охватываемых подготовкой дела к судебному разбирательству (проводится процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, направленных на окончание дела; исследуются обстоятельства, имеющие значение для дальнейшего движения дела, т.е. устанавливается факт пропуска срока исковой давности и сроков обращения в суд, причины пропуска сроков).

Вопрос о необходимости предварительного судебного заседания, времени и месте его проведения решается судьей единолично, что отражается в определении о подготовке дела к судебному разбирательству.

Порядок предварительного судебного заседания менее формализован, чем судебное разбирательство, и регламентирован ст. 158, 159 ГПК РФ, согласно которым судья открывает судебное заседание в указанное его определением время и объявляет перечень вопросов, подлежащих рассмотрению.

В ходе предварительного судебного заседания *ведется протокол*, который оформляется по правилам ст. 229, 230 ГПК РФ и подписывается не позднее чем через 3 дня после окончания такого заседания; при этом суд обязан разъяснить лицам, участвующим

в деле, их право ознакомиться с протоколом и подать на него замечания (ст. 231 ГПК РФ).

Следует еще раз отметить, что предварительное судебное заседание призвано решать процессуальные вопросы подготовки дела к судебному разбирательству, поэтому в ходе его проведения стороны имеют право представлять доказательства, заявлять ходатайства, приводить свои доводы и т.д. Однако суд исследует и оценивает только те из них, которые касаются пропуска сроков на обращение в суд и сроков исковой давности (остальные доказательства по делу исследуются непосредственно в период судебного разбирательства).

Решив все вынесенные в предварительном заседании вопросы и придя к выводу о готовности дела, судья назначает его к судебному разбирательству (ст. 153 ГПК РФ).

§ 3. Судебные извещения и вызовы

Право человека на справедливое судебное разбирательство обеспечивается надлежащим уведомлением лиц, участвующих в деле, о месте и времени его рассмотрения и разрешения.

В соответствии со ст. 113 ГПК РФ обязанность извещать лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий возложена на судебную инстанцию. При подготовке дела к судебному разбирательству важно правильно определить круг этих лиц, поскольку рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, будет безусловным основанием для отмены судебного акта (п. 2 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ).

Термин «надлежащее извещение» означает *соблюдение совокупности условий извещения*:

- 1) повестка отправляется в срок, разумно достаточный для подготовки сторон и иных лиц, участвующих в деле, к защите своего интереса, собирания необходимых материалов, явки в суд;
- 2) адреса, по которым должны доставляться повестки, указываются в заявлении, поданном в суд;
- 3) фиксируется результат уведомления, что будет служить подтверждением надлежащего извещения (квитанция об отправлении

телеграммы, выписка из журнала телефонограмм, факсограмм и т.д.)¹.

Одна из основных форм судебных извещений и вызовов — судебная повестка с обязательным уведомлением о ее вручении. Извещение о месте и времени судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия представляется документом установленного образца², в котором *должны содержаться*:

- 1) наименование и адрес суда;
- 2) указание времени и места судебного разбирательства;
- 3) наименование адресата — лица, извещаемого или вызываемого в суд;
- 4) указание, в качестве кого извещается или вызывается адресат;
- 5) наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата.

Помимо этого в судебных повестках (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; разъясняется обязанность сообщить суду причины неявки.

Одновременно с судебной повесткой лицам, участвующим в деле, направляются копии процессуальных документов (копия искового заявления — ответчику, копия возражений ответчика, при условии их поступления в суд — истцу), что рассматривается как обязанность суда.

Наряду с повесткой законодатель, как было указано выше, допускает извещение лиц, участвующих в деле и содействующих правосудию, заказным письмом с уведомлением, телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки. Важно лишь зафиксировать судебное извещение и его вручение адресату. Однако не все перечисленные в законе способы извещения являются действенными,

¹ См.: Черных И.И. Гражданское процессуальное право: Учебник / С.А. Алехина, В.В. Блажеев и др.; под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 239.

² См. Инструкцию по судебному делопроизводству в районном суде. Утв. приказом Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29 апреля 2003 г. № 36.

так как, например, почтовые работники в нарушение действующих правил вручают заказные письма консьержкам, водителям и т.д., а иногда суды поручают истцу передать уведомление другой стороне, т.е. допускают не предусмотренный законом способ извещения.

Таким образом, способ доставки повестки должен определяться судом в каждом конкретном случае, однако при использовании современных ускоренных процедур извещения важно обязать лицо, согласившееся передать повестку, возвратить в суд расписку адресата в ее получении. Это необходимо, чтобы извещение было признано надлежащим.

Таким образом, под надлежащим извещением следует понимать совокупность условий, включающих: оповещение лиц в срок, достаточный для подготовки к началу судебного заседания или проведению отдельного процессуального действия; соблюдение формы и вручения судебного извещения; зафиксированный результат уведомления, дающий безусловные основания полагать, что адресат осведомлен о предстоящих процессуальных мероприятиях.

После возбуждения гражданского дела сообщение о перемене своего адреса становится не правом, а обязанностью каждого из лиц, участвующих в деле (ст. 118 ГПК РФ). Доставка извещения по последнему известному суду адресу считается надлежащей. При отказе адресата принять судебную повестку, лицо, которое осуществляло доставку, делает соответствующую пометку и возвращает повестку в суд; при этом адресат, отказавшийся принять судебную повестку или иное судебное извещение, считается надлежаще извещенным.

В случае, если по указанному адресу гражданин фактически не проживает, а в материалах дела есть информация о месте работы истца и ответчика, извещение может быть направлено по месту их работы. Судебное извещение, адресованное организации, направляется по месту ее нахождения, но может быть отправлено и по месту нахождения ее представительства или филиала, если они указаны в соответствующих учредительных документах.

Если место пребывания извещаемого лица на момент судебного разбирательства или совершения отдельного процессуального действия неизвестно, суд может приступить к рассмотрению

дела только после поступления данных об этом с последнего известного места его жительства. В таком случае суд, рассматривая дело по существу, руководствуется основной целью гражданского судопроизводства и исходит из того, что лицо извещено надлежащим образом, хотя в действительности суду известно, что адресат повестку не получал. Подобная правовая фикция¹ обусловлена тем, что без нее рассмотрение дело по существу было бы невозможно, и, как следствие, права и законные интересы истца не были бы защищены.

При неизвестности места пребывания ответчика по требованиям, предъявляемым в защиту интересов Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований, а также по требованиям о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца, судья, напомним, обязан объявить ответчика в розыск, независимо от наличия просьбы об этом заинтересованных лиц.

Глава 11. Судебное разбирательство

§ 1. Понятие и значение стадии судебного разбирательства

Судебное разбирательство — основная стадия гражданского процесса, цель которой заключается в рассмотрении и разрешении гражданского дела по существу судом первой инстанции.

Судебное разбирательство *как стадия процесса* характеризуется определенной совокупностью процессуальных действий.

Судебное разбирательство *как функция* указывает на деятельность суда и других участников процесса, подчиненную целевым установкам и задачам гражданского судопроизводства.

Цели и задачи гражданского судопроизводства достигаются за счет совершения определенной совокупности процессуальных действий, предписанных законом для этой стадии процесса. Поэтому обе характеристики судебного разбирательства раскрывают его сущность с разных сторон и неразрывно связаны друг с другом.

¹ См.: Черных И.И. Гражданское процессуальное право: Учебник / С.А. Алехина, В.В. Блажеев и др.; под ред. М.С. Шакарян. С. 240.

Именно в этой стадии судебного разбирательства: с наибольшей полнотой действуют принципы правосудия (состязательности, диспозитивности, непосредственности, непрерывности и др.);

решается главная задача правосудия — правильное и своевременное рассмотрение и разрешение дела (другие стадии лишь обеспечивают решение этой задачи);

рассматривается и разрешается подавляющая часть гражданских дел.

§ 2. Порядок разбирательства дела в суде первой инстанции

Разрешая дело по существу, суд действует в соответствии с установленными процессуальным законом требованиями. В связи с этим содержание, последовательность, время совершения определенных действий судом и иными участниками процесса установлены законодательством.

Так, в соответствии со ст. 154 ГПК РФ гражданские дела рассматриваются и разрешаются: судом до истечения 2 месяцев со дня поступления заявления в суд; мировым судьей — до истечения месяца со дня принятия заявления к производству; отдельные категории гражданских дел — в меньшие сроки (например, дела о взыскании алиментов — до истечения месяца).

Судебное разбирательство по гражданскому делу в суде первой инстанции происходит в судебном заседании (ст. 155 ГПК РФ) с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о чем говорилось выше. Исключение составляют лица, признанные в установленном порядке безвестно отсутствующими или недееспособными.

В судебном заседании основная роль принадлежит председательствующему. Судья, рассматривающий дело единолично, выполняет обязанности председательствующего. При коллегиальном рассмотрении дела в районном суде председательствует судья или председатель этого суда, в заседаниях других судов — судья, председатель или заместитель председателя.

Председательствующий руководит судебным заседанием, создает условия для всестороннего и полного исследования

доказательств и обстоятельств дела, устраняет из судебного разбирательства все, что не имеет отношения к делу.

Возражения кого-либо из участников процесса относительно его действий заносятся в протокол судебного заседания. Председательствующий дает разъяснения участникам процесса относительно своих действий.

Председательствующий принимает меры по обеспечению установленного порядка в судебном заседании. Его распоряжения обязательны для всех участников процесса, а также для граждан, присутствующих в зале заседания суда.

Судебное разбирательство должно проводиться в условиях, обеспечивающих надлежащий порядок в зале.

Все присутствующие встают при входе судей в зал. Участники процесса обращаются к судьям со словами «Уважаемый суд!». Они должны вставать при обращении к суду, даче объяснений и показаний по делу. Отступления от этого порядка возможны с разрешения председательствующего.

Надлежащему порядку в судебном заседании не должны мешать действия граждан, присутствующих в зале и осуществляющих с разрешения суда фотосъемку, видеозапись, трансляцию судебного заседания по каналам связи. Принцип гласности судебного разбирательства реализуется с учетом имеющихся законодательных ограничений (право на тайну).

Нарушителям порядка в судебном заседании председательствующий от имени суда объявляет предупреждение. При повторном нарушении лицо, участвующее в деле, или его представитель могут быть удалены из зала на все время судебного заседания или его части на основании определения суда.

Граждане, присутствующие в судебном заседании, за повторное нарушение порядка удаляются из зала на все время судебного заседания.

Суд также может наложить на лиц, виновных в нарушении порядка в судебном заседании, штраф (ч. 3 ст. 159 ГПК РФ).

В случае, если в действиях лица, нарушающего порядок в судебном заседании, имеются признаки преступления, судья направляет соответствующие материалы прокурору для возбуждения дела.

Суд также может удалить из зала заседания суда граждан, не являющихся участниками процесса, и рассмотреть дело в закрытом судебном заседании (ч. 6 ст. 10 ГПК РФ); отложить разбирательство дела.

Разбирательство дела проходит устно и при неизменном составе судей. В случае замены одного из судей в процессе рассмотрения дела разбирательство должно быть произведено с самого начала.

Судебное заседание происходит непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. Лишь в этом случае дело считается рассмотренным в одном судебном заседании. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие дела.

При рассмотрении дела суд обязан непосредственно исследовать доказательства по делу: заслушать объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, пояснения и консультации специалистов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и просмотреть видеозаписи (ч. 1 ст. 157 ГПК РФ).

Регламент судебного заседания в судах общей юрисдикции закреплен в гл. 15 ГПК РФ.

Нормы этой главы детально регулируют деятельность суда и иных участников процесса и *позволяют*:

- 1) обеспечить независимость суда;
- 2) гарантировать реализацию судом и иными участниками процесса основополагающих принципов гражданского процесса;
- 3) достаточно полно установить обстоятельства разрешаемого дела;
- 4) реализовать процессуальные права и надлежащим образом исполнить возложенные на лиц, участвующих в деле, процессуальные обязанности.

Судебное заседание с учетом целенаправленности совершаемых процессуальных действий принято делить на четыре составные части:

- 1) подготовительную;
- 2) рассмотрение дела по существу;
- 3) судебные прения;

4) постановление и оглашение судебного решения.

Каждая из этих частей характеризуется своими процессуальными задачами и имеет свое содержание.

Подготовительная часть судебного заседания. В этой части судебного разбирательства суд выясняет возможность слушания дела по существу в данном судебном заседании.

Он решает следующие вопросы:

- 1) можно ли рассматривать дело в данном составе суда;
- 2) можно ли разбирать дело по существу с учетом явившихся для участия в деле лиц;
- 3) можно ли разрешать дело при имеющихся доказательствах.

Подготовительная часть начинается открытием судебного заседания. В назначенное для слушания время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению.

Затем следует доклад секретаря судебного заседания, который *оглашает суду*:

- 1) кто явился в суд из вызванных по делу лиц;
- 2) вручены ли не явившимся лицам повестки и какие имеются сведения о причинах неявки.

Далее суд проверяет личность явившихся, полномочия должностных лиц и представителей.

Устанавливая личность явившихся в судебное заседание, суд обязан выяснить их фамилию, имя, отчество, год рождения, место работы и жительства. Кроме того, выясняют другие данные, которые могут иметь значение для правильного разрешения дела. В частности, выясняются:

1) у стороны, являющейся гражданином, — данные, которые могут иметь значение для правильного разрешения дела (например, семейное положение и заработок по иску о взыскании алиментов);

2) у должностного лица или представителя — объем его полномочий, а также не имеются ли обстоятельства, исключающие возможность его участия в суде;

3) у эксперта — сведения о его образовании, занимаемой должности и стаже работы по специальности;

4) у свидетеля — родственные и иные отношения со сторонами.

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в деле в качестве прокурора, секретаря, представителей, эксперта, специалиста, переводчика.

Участвующим в деле лицам и их представителям разъясняют их процессуальные права и обязанности, в частности, право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства, давать объяснения суду, представлять свои доводы и соображения по возникающим вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, знакомиться с протоколом судебного заседания, добросовестно пользоваться принадлежащими лицам процессуальными правами и др.

Кроме того, оговаривается необходимость разъяснения сторонам распорядительных прав, предусмотренных ст. 39 ГПК РФ, а именно: право истца изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска; право ответчика признать иск; право сторон окончить дело мировым соглашением.

Ходатайства лиц, участвующих в деле, по вопросам, связанным с разбирательством дела, разрешаются на основании определений суда после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. Эти определения оглашаются немедленно после вынесения.

Отказ суда в удовлетворении ходатайства не лишает лицо, участвующее в деле, права обратиться с ходатайством повторно.

Отдельно рассмотрим ходатайство об отводе. В соответствии со ст. 16-20 ГПК РФ мировой судья, судья, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист, переводчик *не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу, если они:*

1) при предыдущем рассмотрении дела участвовали в нем в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;

2) являются родственниками или свойственниками кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей;

3) лично, прямо или косвенно, заинтересованы в исходе дела или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в их объективности или беспристрастности.

Кроме того, в состав суда не могут входить лица, состоящие в родстве между собой.

Статья 17 ГПК РФ предусматривает недопустимость повторного участия судьи в рассмотрении гражданского дела в суде первой инстанции после его участия в рассмотрении дела в апелляционной, кассационной инстанции или в порядке надзора. При наличии указанных условий судья обязан заявить самоотвод независимо от просьбы об этом участвующих в деле лиц.

Статья 18 ГПК РФ устанавливает дополнительное основание для отвода эксперта — если он находился или находится в служебной либо иной зависимости от сторон или других лиц, участвующих в деле, а также их представителей.

Отвод (самоотвод) должен быть мотивирован и заявлен до начала рассмотрения дела по существу. Заявление отвода или самоотвода в ходе дальнейшего рассмотрения дела допускается только в случае, если его основание стало известно лицу, заявляющему отвод или самоотвод, либо суду после начала рассмотрения дела по существу.

В случае заявления отвода суд, помимо мнения лиц, участвующих в деле, заслушивает мнение лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения.

Вопрос об отводе разрешается судом в совещательной комнате с вынесением соответствующего определения (удовлетворяет ходатайство об отводе или отказывает в его удовлетворении).

Вопрос об отводе, заявленном судье, рассматриваемому делу единолично, разрешается тем же судьей. При коллегиальном рассмотрении дела вопрос разрешается этим же составом суда в отсутствие отводимого судьи.

Вопрос об отводе прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика разрешается судом, рассматривающим дело.

При удовлетворении ходатайства об отводе разбирательство дела откладывается для замены судьи или другого участника процесса.

В рассматриваемой части судебного заседания также разрешается вопрос о последствиях неявки кого-либо из лиц, вызванных в судебное заседание (ст. 167, 168 ГПК РФ).

Последствия неявки лиц, участвующих в деле, зависят от причин отсутствия этих лиц и наличия сведений об их извещении надлежащим образом.

В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, в отношении которых у суда нет сведений об их извещении, разбирательство дела откладывается. Если же лица, участвующие в деле, извещены надлежащим образом, суд может отложить разбирательство дела при признании причин неявки уважительными. Обычно это происходит в случае извещения суда о причинах неявки и представления доказательств уважительности этих причин (болезнь, командировка и проч.).

Суд вправе рассмотреть дело в случае неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, если ими не представлены сведения о причинах неявки или суд признает их неуважительными.

Суд может признать явку лица обязательной и отложить разбирательство дела. Откладывая разбирательство, суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют все участвующие в деле лица. Однако допрос свидетелей недопустим, если разбирательство откладывается из-за неявки кого-либо из участвующих в деле лиц (например, истца, ответчика, третьего лица).

Рассмотрение дела по существу. Эта часть судебного заседания начинается докладом дела председательствующим или кем-либо из судей.

В докладе *кратко излагаются*:

- 1) существо заявленных требований;
- 2) обстоятельства, на которых они обосновываются;
- 3) имеющиеся возражения.

Далее председательствующий выясняет:

- 1) поддерживает ли истец свои требования и в каком размере;
- 2) признает ли ответчик иск;
- 3) не желают ли стороны закончить дело мировым соглашением.

Заявления об отказе от иска, признание иска ответчиком, условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного

заседания и подписываются истцом, ответчиком или обеими сторонами (при заключении мирового соглашения).

Данные заявления могут быть также выражены письменно. Тогда они приобщаются к материалам дела, о чем указывается в протоколе судебного заседания.

До принятия отказа от иска, утверждения мирового соглашения суд разъясняет сторонам последствия совершения этих процессуальных действий (невозможность повторного обращения в суд с тождественным иском).

В случае принятия или непринятия отказа от иска, признания иска или непринятия мирового соглашения суд выносит соответствующее определение.

Как только выяснится, что окончить дело без его разрешения по существу невозможно, суд переходит к заслушиванию объяснений лиц, участвующих в деле. Их последовательность установлена ст. 174 ГПК РФ.

Сначала заслушиваются объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, затем ответчика и участвующего на его стороне третьего лица. Далее объяснения дают остальные лица, участвующие в деле. Если в суд за защитой прав и интересов других лиц обратились прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, граждане, они дают объяснения первыми.

Во время объяснений участвующие в деле лица вправе задавать вопросы в целях уточнить фактические обстоятельства дела. Судьи задают вопросы в любой момент дачи ими объяснений.

Заслушав объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, суд устанавливает очередность исследования доказательств и приступает к их рассмотрению. Обычно сначала рассматриваются доказательства, представленные истцом, а потом — ответчиком.

Когда все имеющиеся доказательства по делу и все существенные обстоятельства дела рассмотрены, председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, их представителей, не желают ли они выступить с дополнительными объяснениями. При отсутствии такого желания председательствующий объявляет рассмотрение дела по существу окончанным и переходит к судебным прениям.

Судебные прения — часть судебного заседания, в которой путем поочередного выступления участвующих в деле лиц подводятся итоги проведенного по делу исследования доказательств. Высказываются суждения о том, какие факты можно считать установленными, а какие — нет. Решается вопрос, подлежит ли заявленное требование удовлетворению.

Последовательность выступления (ст. 190 ГПК РФ) такова: истец и его представитель, ответчик и его представитель.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, выступают после истца или ответчика (в зависимости от того, на чьей стороне они выступают).

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования, выслушиваются после сторон и их представителей.

Прокурор, представители государственных органов, органов местного самоуправления, граждане, обратившиеся в защиту интересов других лиц, участвуют в прениях первыми.

Выступая в судебных прениях, стороны и другие участвующие в деле лица имеют право высказывать свои соображения по обстоятельствам рассматриваемого дела, указывать на достаточность либо недостаточность исследованных доказательств, излагать мнение о том, как должно быть разрешено дело.

Все участники прений вправе выступить вторично с репликой по поводу того, что было сказано другими лицами. Право последней реплики принадлежит ответчику и его представителю (ст. 190 ГПК РФ).

Участники судебных прений не вправе ссылаться на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании. Если возникает необходимость выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, исследовать новые доказательства, то суд своим определением возобновляет разбирательство по существу.

Постановление решения. Это — последняя часть судебного заседания. Здесь подводятся окончательные итоги судебного разбирательства, гражданское дело решается по существу.

Для постановления судебного решения суд удаляется в совещательную комнату, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале.

В совещательной комнате обсуждаются и разрешаются все вопросы, возникшие во время разбирательства дела. Суд проводит

окончательную оценку доказательств, определяет, какие обстоятельства по делу установлены, какой закон должен быть применен и как следует разрешить спор между сторонами.

Во время совещания и принятия решения в совещательной комнате могут присутствовать только судьи, участвовавшие в рассмотрении дела (ст. 194 ГПК РФ).

При вынесении решения суд должен *дать ответ на следующие вопросы*:

- 1) какие факты имеют значение для дела и на основании каких доказательств следует считать их установленными;
- 2) какие факты, имеющие значение для дела, не установлены;
- 3) каковы правоотношения сторон;
- 4) какая норма материального права должна быть применена к установленным фактам;
- 5) как следует разрешить дело (подлежат ли требования истца удовлетворению и в каком объеме);
- 6) каким образом должны быть распределены судебные расходы по делу;
- 7) подлежит ли решение суда немедленному исполнению.

Если суд признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении судебного разбирательства.

Обычно суд принимает решение по заявленным истцом требованиям. Однако в случаях, предусмотренных федеральным законом, он может выйти за пределы заявленных требований (ст. 196 ГПК РФ).

Решение суда постановляется большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. При этом каждый из них вправе приложить к делу свое особое мнение. Особое мнение приобщается к делу, но не оглашается.

После принятия и подписания решения суд возвращается в зал заседания, где председательствующий или один из судей объявляет решение суда. Затем устно разъясняется содержание решения, порядок и срок его обжалования.

После этого судебное заседание объявляется закрытым.

Решение суда объявляется публично, за исключением случаев, когда это идет вразрез с правами и законными интересами граждан (например, по делам об усыновлении).

Лицам, участвующим в деле, но не присутствующим в судебном заседании, копии решения суда высылаются не позднее чем через 5 дней со дня принятия решения суда в окончательной форме.

§ 3. Приостановление производства по делу. Отложение разбирательства дела. Окончание дела без вынесения судебного решения

Приостановление производства по делу — это временное прекращение процессуальных действий по не зависящим от суда и сторон обстоятельствам, препятствующим дальнейшему движению дела.

Процессуальное законодательство различает обязательное и факультативное приостановление производства.

Суд, в соответствии со ст. 215 ГПК РФ, *обязан приостановить производство по делу* в случаях:

1) смерти гражданина (если спорное правоотношение допускает правопреемство) или реорганизации юридического лица, которые являются сторонами в деле или третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования относительно предмета спора;

2) признания стороны недееспособной или отсутствия законного представителя у лица, признанного недееспособным;

3) участия ответчика в боевых действиях, выполнения задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов;

4) просьбы истца, участвующего в боевых действиях либо в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов;

5) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном производстве;

6) обращения в Конституционный Суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ.

Суд, в соответствии со ст. 216 ГПК РФ, *может приостановить производство как по заявлению лиц, участвующих в деле, так и по собственной инициативе* в случаях:

- 1) нахождения стороны в лечебном учреждении;
- 2) розыска ответчика;
- 3) назначения судом экспертизы;
- 4) назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;
- 5) направления судом судебного поручения при необходимости получения доказательств, находящихся в другом городе или районе.

О приостановлении производства по делу выносятся определение.

Сроки приостановления регулируются ст. 217 ГПК РФ и определяются устранением обстоятельств, повлекших приостановление производства по делу. Например, в случае невозможности рассмотреть данное дело до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, административном или уголовном порядке, производство приостанавливается на срок до вступления в законную силу судебного постановления, решения суда, приговора, определения суда или до принятия постановления по материалам дела, рассматриваемого в административном порядке.

В силу изложенного суд не указывает срок, на который приостанавливается производство по делу.

Производство по делу возобновляется после устранения препятствий к его рассмотрению — обстоятельств, которые вызвали его приостановление. О возобновлении производства по делу суд (на основании заявления лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе) также выносит определение. В нем указываются обстоятельства, свидетельствующие о том, что основания приостановления производства отпали, а также время и место судебного заседания, о чем извещаются все участники процесса.

Со дня возобновления производства по делу возобновляется и течение сроков рассмотрения и разрешения дела.

Отложение разбирательства дела — это перенесение рассмотрения дела по существу в другое судебное заседание.

Его следует отличать от перерыва в судебном заседании, поскольку при отложении дела разбирательство начинается сначала, а после перерыва — с того момента, на котором оно было прервано.

Процессуальное законодательство дает примерный перечень оснований к отложению судебного разбирательства, допуская его также в случаях, когда суд не сочтет возможным рассмотреть дело в данном судебном заседании.

К числу основных причин, по которым откладывается разбирательство дела, относятся: неявка в судебное заседание по уважительным причинам кого-либо из лиц, участвующих в деле; отсутствие сведений об извещении участников процесса; необходимость замены ненадлежащей стороны; необходимость истребования дополнительных доказательств по делу.

Откладывая судебное разбирательство, суд выносит определение, *в котором указывает:*

- 1) причины отложения разбирательства;
- 2) меры, которые должны быть приняты для рассмотрения дела в судебном заседании;
- 3) время и место нового заседания.

При отложении разбирательства дела суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны.

Отложение разбирательства дела не влияет на течение процессуальных сроков.

Рассмотрение гражданского дела заканчивается, по общему правилу, вынесением решения. Однако иногда в ходе судебного разбирательства дела выясняются обстоятельства, при которых производство по делу заканчивается без вынесения решения. Существует два таких способа окончания процесса по конкретному гражданскому делу:

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

Прекращение производства по делу — это окончание дела без его разрешения по существу и без возможности рассмотрения дела в будущем.

Суд при невозможности рассмотреть по существу правовой конфликт (при отсутствии оснований отложить слушание дела

или приостановить производство по делу) прекращает производство.

Производство по делу прекращается определением суда, в котором прямо указывается, что повторное обращение в суд по спору между теми же сторонами и по тем же основаниям не допускается. Таким образом, суд прекращает судебное разбирательство без получения какого-либо материально-правового результата для заинтересованных лиц, и при этом они утрачивают право на судебную защиту по тождественному иску (заявлению).

ГПК РФ содержит исчерпывающий перечень случаев, когда суд прекращает производство по делу:

1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства (если оно рассматривается в ином порядке, либо заявление подано лицом, которому федеральным законом не предоставлено такое право, либо в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права или законные интересы заявителя);

2) имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

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, когда суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

б) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемства или завершена ликвидация юридического лица, являвшегося одной из сторон по делу.

Оставление заявления без рассмотрения — это окончание дела без его разрешения по существу с сохранением возможности его рассмотрения в будущем.

Основания для такого окончания дела можно разделить на *три группы*:

1) обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка предъявления иска (например, несоблюдение установленного досудебного порядка разрешения спора);

2) неявка в судебное заседание сторон;

3) иные обстоятельства, наличие которых препятствует рассмотрению дела в силу прямого указания закона (например, наличие соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда).

Эти основания законодательно закреплены в ст. 222 ГПК РФ, в соответствии с которой *суд оставляет заявление без рассмотрения*, если:

1) истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором досудебный порядок урегулирования спора;

2) заявление подано недееспособным лицом;

3) заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;

4) 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;

5) имеется соглашение сторон о передаче данного спора в третейский суд и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде;

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

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

Кроме того, в соответствии с ч. 3 ст. 263 ГПК РФ в случае, если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду, суд своим определением оставляет заявление без рассмотрения, разъяснив (в том же определении) заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Перечень оснований, по которым заявление оставляется без рассмотрения, исчерпывающий.

После устранения перечисленных обстоятельств заинтересованное лицо вправе вновь обратиться в суд с заявлением в общем порядке.

§ 4. Протокол судебного заседания

Протокол судебного заседания — документ, в котором отражается все происходящее во время разбирательства в суде первой инстанции.

Протокол позволяет суду провести окончательную оценку доказательств в совещательной комнате, так как именно в нем отражены результаты исследования доказательств в процессе судебного заседания; следовательно, он дает возможность вынести законное и обоснованное решение. Кроме того, именно по протоколу судебного заседания можно проверить соответствие решения суда исследованным и оцененным доказательствам. Следует также заметить, что сам протокол судебного заседания выступает в качестве письменного доказательства по делу.

В связи с изложенным закон требует ведения протокола и на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, и в ходе предварительного судебного заседания, и при рассмотрении дела по существу. Кроме того, протокол должен вестись и вне судебного заседания — при совершении отдельных процессуальных действий (например, при осмотре и исследовании доказательств по месту их нахождения, выполнении судебного поручения, изъятии образцов для исследования).

Обязанность составления таких протоколов возлагается на секретаря судебного заседания.

Абсолютно все в протоколе отразить сложно. Здесь на помощь суду могут прийти современные технические средства (аудио- и видеозаписи), которые до настоящего времени — в силу отсутствия законодательной обязанности по их использованию и последующему хранению — применяются ограниченно. Поэтому законодатель обязывает отражать в протоколе все существенные сведения о разбирательстве дела или совершении отдельного процессуального действия.

В ч. 2 ст. 229 ГПК РФ указан перечень сведений, которые всегда должны *отражаться в протоколе*:

- 1) дата и место судебного заседания;
- 2) время начала и окончания судебного заседания;
- 3) наименование суда, рассматривающего дело, состав суда и секретарь судебного заседания;
- 4) наименование дела;
- 5) сведения о явке лиц, участвующих в деле, их представителей, свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков;
- 6) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам их процессуальных прав и обязанностей;
- 7) распоряжения председательствующего и вынесенные в зале судебного заседания определения;
- 8) заявления, ходатайства и объяснения лиц, участвующих в деле, их представителей;
- 9) показания свидетелей, разъяснения экспертами своих заключений, консультации и пояснения специалистов;
- 10) сведения об оглашении письменных доказательств, данные осмотра вещественных доказательств, прослушивания аудио-записей, просмотра видеозаписей;
- 11) содержание заключений прокурора и представителей государственных органов, органов местного самоуправления;
- 12) содержание судебных прений;
- 13) сведения об оглашении и о разъяснении содержания решения суда и определений суда, разъяснении порядка и срока их обжалования;
- 14) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, их прав на ознакомление с протоколом и подачу на него замечаний;
- 15) дата составления протокола.

Кроме того, анализ требований ряда статей ГПК РФ (ч. 6 ст. 53, ч. 2 ст. 68, ч. 2 ст. 156, ч. 3 ст. 162 и др.) показывает, что *в протоколе также должны быть отражены*:

- 1) заявление истца об изменении им предмета или основания иска, заявление об отказе от иска;
- 2) заявление ответчика о признании иска;
- 3) заявление о заключении мирового соглашения;

4) признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения;

5) замечания переводчика по поводу правильности перевода;

6) возражения кого-либо из участников процесса относительно действий председательствующего;

7) действия по оформлению полномочий представителя.

Неотъемлемой частью протокола являются и приобщенные к нему документы.

Протокол судебного заседания должен быть составлен и подписан не позднее чем через 3 дня после окончания судебного заседания, протокол отдельного процессуального действия — не позднее чем на следующий день после его совершения.

Протокол подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания. Обнаруженные в нем недостатки устраняются путем внесения дополнений, изменений, исправлений, которые должны быть оговорены и удостоверены подписями председательствующего и секретаря судебного заседания.

Лица, участвующие в деле, их представители вправе выразить свое несогласие с протоколом судебного заседания или отдельной его частью и подать в письменном виде замечания после подписания протокола председательствующим.

Законом предусмотрен 5-дневный срок на ознакомление, письменное оформление несогласия с протоколом судебного заседания и подачу замечаний в суд.

Замечания на протокол рассматриваются подписавшим его судьей в течение 5 дней со дня их подачи.

По итогам рассмотрения замечаний *судья наделен полномочиями:*

1) удостоверить правильность замечаний в полном объеме;

2) удостоверить правильность части замечаний;

3) вынести мотивированное определение об их полном отклонении;

4) вынести мотивированное определение об их частичном отклонении.

Независимо от реализованных судом полномочий замечания приобщаются к материалам дела. Кроме того, замечания могут быть положены в основу апелляционной или кассационной жалобы.

Глава 12. Постановления суда первой инстанции

§ 1. Понятие и виды судебных постановлений

Правосудие по гражданским делам осуществляется путем рассмотрения и разрешения их в судебном заседании. Рассмотрение дела представляет собой установление его обстоятельств, сведений о фактах, имеющих юридическое значение. Рассматривая дело, суд также определяет юридические взаимоотношения сторон, закон, которым следует руководствоваться, и нормы, подлежащие применению. Разрешение дела выражается в суждениях суда, волеизъявлениях и т.п. Эти суждения (волеизъявления) высказываются в форме постановлений.

Постановления суда — властные волевые акты, обязательные для исполнения всеми участниками процесса и обеспеченные государственным принуждением. Они неоднородны по своему значению и содержанию.

Различают следующие *виды судебных постановлений*: судебные решения, судебные определения, судебные приказы.

Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, выносится в форме *решения*.

Этим актом окончательно разрешается вопрос об охране и защите прав и законных интересов граждан или организаций. В решении содержится итоговый вывод суда о применении определенной нормы или норм к конкретному случаю¹.

По каждому гражданскому делу суд постановляет, по общему правилу, одно решение.

Наряду с решениями суд первой инстанции выносит *определения*. Ими разрешаются отдельные вопросы, возникающие при рассмотрении гражданского дела, а также при исполнении решения суда (например, об отложении разбирательства дела, о прекращении производства по делу, о назначении экспертизы).

Количество определений по разрешаемому делу определяется его особенностями.

Судебный приказ представляет собой постановление суда, вынесенное по заявлению кредитора о взыскании денежных средств

¹ См.: Гурвич М.А. Судебное решение (теоретические проблемы). М., 1976; Зейдер Н.Б. Судебное решение по гражданскому делу. М., 1966.

или об истребовании движимого имущества от должника. Он выносится только в порядке приказного производства (гл. 11 ГПК РФ) и направлен на принудительное исполнение строго определенных требований без разрешения дела по существу.

Более подробно виды судебных постановлений рассматриваются далее.

§ 2. Судебное решение. Законная сила судебного решения

Судебное решение — это выносимое именем государства постановление относительно существа спора сторон в исковом производстве, а также относительно объекта процесса в деле особого производства или в деле, возникшем из публичных правоотношений.

В решении, как уже отмечалось, содержится вывод суда о применении определенной нормы права к конкретному случаю, материально-правовым отношениям сторон.

Своим решением суд восстанавливает нарушенные ответчиком права истца либо отклоняет его необоснованные требования, защищая тем самым права ответчика. В отдельных случаях судебное решение устраняет неясность в содержании или самом факте существования спорного материального правоотношения.

Кроме того, в судебном решении проявляются профилактическая и воспитательная функции гражданского процессуального права.

Решение, провозглашенное именем Российской Федерации, придает выводу суда властный, бесспорный и общеобязательный характер.

Нарушение предписания суда может повлечь:

- 1) принудительное исполнение;
- 2) административное или уголовное наказание;
- 3) взыскание убытков.

Виды решений. Законодательство выделяет их три вида:

- 1) решения мирового судьи;
- 2) решения федерального суда первой инстанции;
- 3) апелляционное решение.

В основу этого деления положен субъект, уполномоченный выносить то или иное решение.

В науке гражданского процессуального права обычно *различают шесть видов решений*:

- 1) обычное (основное);
- 2) заочное;
- 3) промежуточное;
- 4) дополнительное;
- 5) частичное;
- 6) условное.

Обычное (основное) решение представляет собой судебный акт, которым дело разрешается по существу в суде первой инстанции и которое полностью отвечает предъявляемым законодательством требованиям к такого рода судебным постановлениям.

Заочное решение представляет собой акт, принимаемый в отсутствие хотя бы одной из сторон. Кроме того, под заочным понимают решение, вынесенное судом в отсутствие ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного рассмотрения дела, но не явившегося и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие (заочное решение в узком смысле).

Промежуточным считается *решение*, которое разрешает иск в принципе (т.е. разрешает вопрос о праве), но вопрос о размере присужденной суммы, об имуществе, подлежащем передаче, и проч. оставляется открытым и устанавливается отдельным (дополнительным) решением.

ГПК РФ не предусматривает промежуточного решения. Однако ст. 160 АПК РФ допускает возможность рассмотрения дела в отдельных заседаниях арбитражного суда с вынесением соответствующего решения.

Дополнительным именуется *решение*, выносимое судом для восполнения пробелов основного решения.

Частичное решение постановляется по части исковых требований, считающихся достаточно полно и всесторонне исследованными. Вопрос об остальных требованиях откладывается до выяснения необходимых обстоятельств, представления, исследования и оценки соответствующих доказательств по делу. Например, такие решения могли выноситься относительно той части требований истца, которая признается ответчиком. По оспариваемым требованиям процесс продолжался.

ГПК РФ не предусматривает возможности вынесения частичного решения.

Условным решение называется тогда, когда оно выносится относительно права истца, которое зависит (не зависит) от наступления (ненаступления) определенного обстоятельства либо от совершения (несовершения) одной из сторон каких-либо действий.

Процессуальный закон, по общему правилу, возможности вынесения судом условного решения не допускает. В качестве исключения можно указать дела о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, где суд вправе, руководствуясь ч. 1 ст. 108 СК РФ, вынести постановление о взыскании алиментов до принятия решения суда и вступления его в законную силу. Это обеспечивает имущественные интересы несовершеннолетних граждан на период до разрешения спора судом. В этих случаях суд по заявлению заинтересованного лица одновременно с принятием искового заявления об алиментах вправе вынести постановление, обязывающее ответчика временно предоставлять средства на содержание ребенка.

Вопрос о месте такого постановления не разрешен. Оно обладает чертами и условного решения, которого в настоящее время в ГПК РФ нет, и судебного приказа — в части формы, но отличается от него наличием спора о праве.

Содержание решения. Законодательство предъявляет определенные требования к содержанию судебного решения.

В соответствии со ст. 198 ГПК РФ судебное решение должно *состоять из четырех частей*: вводной, описательной, мотивировочной, резолютивной.

В *вводной части* судебного решения *указываются*: дата и место принятия решения, наименование и состав суда, сведения о секретаре судебного заседания, сторонах и других лицах, участвующих в деле, о представителях, предмете спора или заявленном требовании.

Сведения вводной части располагаются в композиции судебного решения между словами «Именем Российской Федерации» и до слов «Установил».

Описательная часть должна содержать требование истца, возражения ответчика и объяснения других лиц, участвующих в деле.

Суд излагает первоначальные и встречные требования и их обоснование; возражения и их обоснование.

Описательная часть заканчивается фразой «Исследовав обстоятельства дела, заслушав объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, суд считает, что иск подлежит удовлетворению (полностью или частично, не подлежит удовлетворению) по следующим основаниям».

Мотивировочная часть судебного решения указывает на окончательный вывод суда по делу и его обоснование.

В мотивировочной части решения *должны быть указаны*: обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы суда; доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства; нормы права, которыми руководствовался суд при вынесении решения.

Заканчивается мотивировочная часть фразой «С учетом изложенного, на основании (приводятся нормы материального права) и руководствуясь ст. (нормы процессуального права, обычно ст. 12, 198), суд решил».

Резолютивная часть решения — окончательный вывод суда об удовлетворении или об отказе в удовлетворении иска (заявленного требования). В ней также приводится распределение судебных расходов, порядок обжалования решения суда.

Данный вывод излагается в форме краткого приказа (взыскать, обязать, возместить, отказать и др.).

Требования к судебному решению. Основные требования, предъявляемые к судебному решению, — его законность и обоснованность (ст. 195 ГПК РФ).

Эти требования направлены на то, чтобы защитить нарушенное (оспариваемое) право, восстановить и обеспечить возможность его надлежащего осуществления, оказать воспитательное воздействие на участников судопроизводства.

В юридической литературе упоминаются и другие требования, которым должно отвечать судебное решение. Они также закреплены в процессуальном законе, но не прямым, а косвенным способом; эти требования выводятся из норм законодательства и по своей сути являются обязательными. Среди них можно отметить требование полноты, определенности, завершенности, категоричности, безусловности, мотивированности и др. Эти дефиниции,

выработанные правовой доктриной, позволяют акцентировать внимание правоприменителя на всех требованиях или характеристиках, которым должно отвечать судебное решение. По существу, они определяют содержание и форму судебного решения. Ведь решение суда — это и акт государственной власти, и акт разрешения конкретного спора, и процессуальный документ.

Решение является законным в случае, когда оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые применимы к данному правоотношению, или основано на точном применении в определенных случаях аналогии закона или аналогии права (ст. 1, ч. 3 ст. 11 ГПК РФ).

При разрешении конкретного гражданского дела суд должен определить нормы процессуального права, которыми следует руководствоваться. Неправильное применение норм процессуального права является основанием для отмены решения суда в апелляционном или кассационном порядке (ст. 364 ГПК РФ).

Суд должен не только выбрать и применить надлежащую норму, но и правильно истолковать закон в соответствии с его смыслом и содержанием. Суд должен также убедиться, что эта норма является действующей, т.е. не отменена и не изменена. Кроме того, может возникнуть вопрос о ее соответствии положениям Конституции РФ.

Судебное решение должно строиться с учетом требования о верховенстве закона. Процессуальный закон прямо указывает: суд, установив при разрешении гражданского дела, что нормативный правовой акт не соответствует акту, имеющему большую юридическую силу, применяет нормы последнего (ч. 2 ст. 11 ГПК РФ).

Кроме того, суд обязан разрешить (возникающие иногда) коллизии между актами одного уровня, определив их горизонтальную иерархию, т.е. применив более поздний акт.

При отсутствии нормы права, регулирующей данное правоотношение, суд применяет норму, регулирующую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии и таких норм — исходит из общих начал и смысла законодательства (т.е. применяет аналогию права).

В связи с интеграцией России в общемировое пространство все чаще возникает необходимость применения норм не только отечественного, но и иностранного, а также международного права. В соответствии с ч. 4 ст. 11 ГПК РФ и постановлением 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» суд применяет нормы иностранного права. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные нормативными правовыми актами РФ, то суд при рассмотрении и разрешении гражданского дела применяет правила международного договора.

Совокупность всех указанных выше правил образует требование законности судебного решения.

Решение суда считается незаконным с точки зрения материального права, если суд:

- 1) применил закон, не подлежащий применению;
- 2) не применил закон, подлежащий применению;
- 3) неправильно истолковал закон.

Обычно это имеет место при неправильной квалификации юридических взаимоотношений сторон, ошибочном понимании сферы его действия, ложном определении предмета правового регулирования, круга лиц, к которым применим закон, и др.

Решение суда считается обоснованным, если высказанные в нем суждения полностью соответствуют установленным судом обстоятельствам. Если в нем изложены все имеющие значение для дела обстоятельства, всесторонне и полно выясненные в судебном заседании, приведены отвечающие предъявляемым требованиям доказательства в подтверждение сформулированных судом выводов об установленных обстоятельствах дела, правах и обязанностях сторон.

Можно сказать, что обоснованность судебного решения охватывает три взаимосвязанных элемента: обстоятельства дела, доказательства по делу, выводы суда, подтвержденные исследованными доказательствами¹.

¹ См. постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении».

Решение суда, исходя из изложенного, считается обоснованным, если:

1) судом исследованы все обстоятельства, имеющие значение для дела;

2) в основу решения суда положены только те обстоятельства, которые суд установил с помощью отвечающих предъявляемым требованиям доказательств, непосредственно исследованных им в зале судебного заседания;

3) выводы суда о правах и обязанностях сторон, распределение судебных расходов и т.п. соответствуют обстоятельствам дела.

Решение суда является безусловным, если в нем четко и исчерпывающе изложены порядок и способ его исполнения.

Требование безусловности означает, что действие судебного решения не может ставиться в зависимость от наступления или ненаступления каких-либо условий. Оно должно быть окончательным.

Наличие тех или иных условий, оговорок оставляет неопределенность во взаимоотношениях сторон и само по себе способно привести к конфликту.

Решение является определенным, если в нем в категоричной форме сформулирован ответ суда на вопрос о правах и обязанностях каждой из сторон, ясно выражен вывод об удовлетворении иска полностью или в части либо о неудовлетворении иска.

Решение должно подтвердить одно конкретное субъективное право или юридическую обязанность, исключив возможность выбора способа и порядка исполнения.

Следует отметить, что гражданское процессуальное законодательство допускает факультативные решения. Под ними понимаются такие судебные решения, в силу которых ответчик обязан совершить определенные действия, но если это невозможно — совершить взамен другое действие (например, в соответствии со ст. 205 ГПК РФ).

Решение суда является полным, если оно содержит развернутые ответы на все заявленные требования и возражения сторон. В решении должно быть четко сформулировано, что постановил суд по каждому требованию. Недопустимо, например, признание права супругов на равные доли в совместно нажитом имуществе

без указания вещей, которые присуждаются каждому из них. Проявлением неполноты судебного решения может быть то, что суд удовлетворил требования не всех истцов или в отношении части ответчиков.

Объявив решение по делу, суд не вправе его отменить или изменить (ч. 1 ст. 200 ГПК РФ). В то же время судебное решение иногда не лишено недостатков, обусловленных невнимательностью, просчетами суда и др., не связанных с пробелами в установлении фактических обстоятельств дела, с исследованием доказательств по нему, установлением правоотношений сторон. В этом случае, исходя из принципа процессуальной экономии, нет смысла отменять решение и рассматривать его вновь, чтобы с уверенностью получить тот же материально-правовой и процессуальный результат.

Рассмотрим такие случаи более подробно.

Исправление описок и явных арифметических ошибок в решении суда (ч. 2 ст. 200 ГПК РФ). Суд может по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, исправить допущенные в решении описки или явные арифметические ошибки.

Вопрос о внесении исправлений в решение суда рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению данного вопроса.

Дополнительное решение. Суд, принявший решение по делу, *может* по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, принять дополнительное решение, если:

- 1) по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было принято решение суда;
- 2) разрешив вопрос о праве, суд не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действия, которые обязан совершить ответчик;
- 3) не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о дополнительном решении может быть поставлен в течение 10 дней со дня вынесения решения. Инициатива в постановке этого вопроса может исходить как от лиц, участвующих в деле, так и от суда.

Дополнительное решение принимается судом после рассмотрения указанного вопроса в судебном заседании и может быть обжаловано. Его допустимо основывать исключительно на фактах, установленных при судебном разбирательстве дела.

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.

Дополнительное решение может быть обжаловано (прокурором, участвующим в деле, принесено представление) в апелляционном или кассационном порядке вместе с основным решением или отдельно от него.

Кроме того, процессуальный закон допускает возможность *разъяснения решения суда* (ст. 202 ГПК РФ).

Непонятно изложенное для сторон и иных лиц, участвующих в деле, решение затрудняет его исполнение. В подобных случаях суд по заявлению лиц, участвующих в деле, судебного пристава-исполнителя вправе разъяснить свое решение, не изменяя его содержания.

Разъяснение допускается, если решения суда не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого может быть принудительно исполнено.

Вопрос о разъяснении рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению и разрешению данного вопроса.

Законная сила судебного решения — свойство судебного решения, заключающееся в его обязательности для лиц, участвующих в деле, для других граждан и организаций, а также для суда, его вынесшего.

Решения суда вступают в законную силу по истечении срока на апелляционное или кассационное обжалование, если они не были обжалованы. В случае подачи апелляционной жалобы решение мирового судьи вступает в законную силу после рассмотрения районным судом этой жалобы, если обжалуемое решение не отменено. В случае подачи кассационной жалобы решение суда вступает в силу после рассмотрения дела судом кассационной инстанции (если оно не было отменено).

С момента вступления в законную силу решение приобретает, по сути, значение закона для определенного круга лиц.

Законная сила судебного решения *проявляется в ряде правовых свойств*: неопровержимости; исключительности; обязательности; преюдициальности; исполнимости¹.

Свойство неопровержимости заключается в недопустимости обжалования и опротестования вступившего в законную силу судебного решения.

Возможен пересмотр вступившего в законную силу решения в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам.

Свойство исключительности судебного решения состоит в недопустимости возбуждения, разбирательства и разрешения судом дела по вторично заявленному иску, тождественному с первоначальным, спор по которому уже разрешен.

Свойство обязательности заключается в неукоснительном соблюдении решения всеми органами, организациями, должностными лицами и гражданами.

Свойство преюдициальности состоит в том, что обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда и других участников процесса.

Свойство исполнимости означает, что вынесенное и вступившее в законную силу решение суда является обязательным к исполнению. Отдельные судебные решения подлежат немедленному исполнению (ст. 211, 212 ГПК РФ). Неисполненное добровольно решение может быть исполнено в принудительном порядке. Это свойство позволяет реализовать конечную цель процесса — реально защитить нарушенные или оспариваемые права и законные интересы субъектов спорного правоотношения.

Законная сила судебного решения имеет свои объективные и субъективные пределы.

Объективные пределы ограничены правоотношениями и фактами, установленными судом при разрешении дела. На другие правоотношения между теми же лицами законная сила судебного решения не распространяется. Так, на основании судебного решения о выселении из комнаты в коммунальной квартире

¹ См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2003. С. 376-379.

не может быть произведено выселение из другой комнаты, предоставленной ответчику после вынесения судебного решения (или же занятой им без разрешения), поскольку вопрос о выселении из этой комнаты не был предметом судебного рассмотрения.

Рассматривая объективные пределы действия судебного решения, следует отметить, что оно может быть вынесено лишь по поводу определенных материально-правовых отношений, притязаний, фактических обстоятельств. Иначе говоря, судебное решение может и должно подтверждать лишь те правоотношения, факты, которые явились предметом рассмотрения суда по данному делу, а требование, выраженное в судебном решении, должно вытекать непосредственно из этих подтвержденных судом правоотношений, фактов.

Субъективные пределы законной силы судебного решения определяются кругом лиц, участвующих в деле, привлеченных в процесс судом либо вступивших в него по собственной инициативе. Законная сила распространяется на этих лиц и на их правопреемников.

§ 3. Заочное производство

Законодательство предусматривает возможность вынесения заочного решения в строго определенных законом случаях.

Под *заочным решением* понимают акт, выносимый судом в отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, но не явившегося в судебное заседание и не заявившего письменной просьбы о рассмотрении дела в его отсутствие.

При вынесении заочного решения предполагается, что неявка ответчика свидетельствует об отсутствии у него либо реальных возражений против иска, либо необходимых доказательств. В любом случае речь идет о возможном правомерном выборе одного из вариантов своего поведения в гражданских процессуальных правоотношениях, исходя из действия принципов состязательности и диспозитивности. Однако следует учитывать, что действие *презумпции согласия ответчика с требованиями истца*, лежащей в основе заочного решения, распространяется только на те требования, которые были предъявлены и известны ответчику. Если же истец изменил предмет или основание иска, увеличил

размер исковых требований, то суд не вправе рассматривать дело в порядке заочного производства (ч. 4 ст. 233 ГПК РФ).

Порядок осуществления заочного производства и правила вынесения заочного решения закреплены в гл. 22 ГПК РФ.

Вынесение заочного решения *возможно при наличии следующих условий:*

1) после возбуждения гражданского дела ответчик должен быть надлежащим образом извещен о времени и месте судебного заседания (о чем у суда имеются соответствующие сведения);

2) в деле отсутствует письменная просьба о рассмотрении дела в отсутствие ответчика либо сведения об уважительности неявки, признанные таковыми судом;

3) истец явился в судебное заседание и согласен на вынесение судом заочного решения;

4) неизменность предмета спора.

При наличии перечисленных условий суд вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства. Переход к такому рассмотрению производства производится определением суда.

При рассмотрении дела суд проводит судебное заседание в общем порядке, исследует доказательства, представленные лицами, участвующими в деле, учитывает их доводы и принимает решение.

Заочное решение выносится в том же порядке, что и обычное, и провозглашается публично. Истец, по общему правилу, знакомится с содержанием решения непосредственно в судебном заседании. Стороне, не явившейся в судебное заседание не позднее 3 дней со дня вынесения решения, высылается его копия (ст. 236 ГПК РФ).

Содержание заочного решения не имеет принципиальных отличий; оно определяется требованиями ст. 198 ГПК РФ. К его особенностям можно отнести лишь указание в резолютивной части срока и порядка подачи заявления об отмене этого решения суда (ч. 2 ст. 235 ГПК РФ).

Заочное решение вступает в законную силу по истечении сроков его обжалования.

Законная сила заочного судебного решения придает ему свойства, которые характерны для обычного решения.

Заочное решение может быть обжаловано в общем порядке (кассационном либо апелляциянном) и в порядке, установленном специально для отмены заочного решения.

Второй вариант возможен только для ответчика. Ответчик вправе подать в суд, принявший заочное решение, заявление о его отмене в течение 7 дней со дня вручения ему копии этого решения (ч. 1 ст. 237 ГПК РФ).

Заявление об отмене заочного решения 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 решение суда;
- 4) просьбу лица, подающего заявление;
- 5) перечень прилагаемых к заявлению материалов.

Такое заявление не подлежит оплате государственной пошлиной (ч. 3 ст. 238 ГПК РФ).

Получив заявление, суд проверяет соответствие его требованиям закона и вслед за этим извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте его рассмотрения; направляет им копии заявления о пересмотре заочного решения и прилагаемых к нему материалов (документов).

Заявление о пересмотре заочного решения рассматривается в судебном заседании в течение 10 дней с момента его поступления. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления (ст. 240 ГПК РФ).

По итогам рассмотрения заявления о пересмотре заочного решения *суд может:*

- 1) вынести определение об отказе в удовлетворении заявления и оставлении в силе заочного решения;
- 2) вынести определение об отмене заочного решения и возобновлении рассмотрения дела по существу.

Первое определение суд выносит, если признает, что причина неявки ответчика в судебное заседание была неуважительной,

а представленные доказательства — недостаточными для отмены решения.

Второе определение выносится, 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 решение суда (ст. 242 ГПК РФ).

Отмена заочного решения не означает разрешения дела в пользу ответчика. Дело должно быть рассмотрено по существу заново.

Повторно вынести заочное решение нельзя.

§ 4. Определения суда первой инстанции

Определениями называются акты, которые суд первой инстанции выносит по вопросам, возникающим в связи с разбирательством гражданского дела.

В форме определений выносятся все постановления суда первой инстанции, которыми дело не разрешается по существу. В них выражается многообразная распорядительная деятельность суда.

Определения суда, по общему правилу, выносятся в совещательной комнате в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 15 ГПК РФ.

В содержании определения различают вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную части.

В определении *должны быть указаны*:

- 1) дата и время вынесения определения;
- 2) наименование суда, вынесшего определение, состав суда и секретарь 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 ссылки на законы, которыми суд руководствовался;
- 6) судебное постановление;
- 7) порядок и срок обжалования определения суда, если оно подлежит обжалованию.

Определение суда оглашается немедленно после его вынесения.

При разрешении несложных вопросов суд может вынести определение, не удаляясь в совещательную комнату. Такое определение заносится в протокол судебного заседания (протокольное определение).

В определении, выносимом без удаления в совещательную комнату, *должны быть указаны*:

- 1) вопрос, о котором выносится определение;
- 2) мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и ссылки на законы, которыми суд руководствовался;
- 3) судебное постановление.

Судебные определения могут быть классифицированы по различным основаниям.

Так, *по порядку постановления и оформления* можно выделить, как отмечено выше, определения, выносимые в форме отдельного процессуального документа, и определения, заносимые в протокол судебного заседания (не требующие оформления отдельного процессуального документа).

По отношению к главному вопросу в деле или *по содержанию различают* определения:

- 1) подготовительные;
- 2) пресекательные;
- 3) заключительные;
- 4) частные.

Подготовительными определениями разрешаются процессуальные вопросы, способствующие нормальному развитию или движению дела, обеспечению судебного решения, отвечающего всем предъявляемым требованиям.

Например, к подготовительным относятся определения о принятии искового заявления, о подготовке дела к судебному разбирательству; о привлечении третьих лиц; об удовлетворении или отклонении отводов; о назначении экспертизы; о производстве осмотра на месте; об истребовании или приобщении письменных или вещественных доказательств; об обеспечении иска.

Пресекательные определения преграждают либо возникновение процесса по конкретному делу, либо производство по нему. В качестве примеров можно назвать определения: об отказе

в принятии искового заявления; об оставлении заявления без движения; о прекращении производства по делу. Ими дело по существу не разрешается, но разбирательство и разрешение дела становятся невозможными.

Заключительные определения завершают производство в суде первой инстанции без урегулирования спора и без принятия судебного решения.

К ним, в частности, относятся определения: об утверждении мирового соглашения; о прекращении дела производством ввиду отказа истца от иска.

Частные определения — это процессуальное средство реагирования суда на выявленные в ходе судебного разбирательства нарушения законности отдельными должностными лицами или гражданами, существенные недостатки в работе предприятий, учреждений, организаций, их объединений, общественных организаций.

Эти судебные акты обеспечивают реализацию задачи гражданского судопроизводства по укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Частное определение направляется в соответствующие организации или должностным лицам для принятия мер по устранению обнаруженных недостатков. В течение месяца со дня получения такого акта адресат обязан сообщить суду о принятых мерах.

Глава 13. Судебный приказ

§ 1. Понятие приказного производства и его развитие в процессуальном законодательстве

Глава «Судебный приказ» была включена в ГПК РСФСР в 1995 г. С принятием в 2002 г. нового ГПК РФ данная глава сохранена; при этом усовершенствован механизм регулирования упрощенного судопроизводства.

Судебный приказ это и есть судебное постановление, которое судья выносит единолично по заявлению о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, предусмотренным ст. 122 ГПК РФ без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений.

Приказное производство ведется только в судах общей юрисдикции. Исключение могут составить дела о взыскании задолженности по векселю (ст. 27 АПК РФ).

И только в соответствии с ч. 2 ст. 130 ГПК РФ в случае взыскания государственной пошлины в доход соответствующего бюджета на основании судебного приказа выдается исполнительный лист, который заверяется гербовой печатью суда и направляется для исполнения судебному приставу-исполнителю.

Историческое значение судебного приказа было предопределенно ранее с учетом потребностей судебной практики, так как в данном производстве рассматриваются и разрешаются бесспорные требования.

Таким образом, в приказном производстве совершаются не все процессуальные действия. В то же время «судебный приказ» — это судопроизводство. В нем активно участвует суд, осуществляя властные полномочия по возбуждению, развитию производства и разрешению заявленных требований¹.

Статья 122 ГПК РФ содержит перечень требований, на основании которых выдается судебный приказ.

Данный перечень является исчерпывающим. Но у кредитора есть возможность либо обратиться в суд в порядке приказного производства (сокращенные сроки, расходы и пр.), либо проводить процесс по обычным требованиям искового производства.

1. Судебный приказ может быть выдан, если *требование основано на нотариально удостоверенной сделке* (п. 1 ст. 122 ГПК РФ).

Нотариальное удостоверение сделок согласно п. 2 ст. 163 ГК РФ обязательно: 1) в случаях, указанных в законе; 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок законного вида эта форма не требовалась. И несоблюдение нотариальной формы влечет ее недействительность.

Нотариальная форма предусмотрена при заключении следующих сделок: о переводе долга (ст. 389, 391 ГК РФ), о ренте (ст. 584 ГК РФ), в договоре о залоге недвижимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору (ст. 339 ГК РФ) и др.

¹ См.: *Вукот М.А., Зайцев И.М.* Гражданский процесс. Курс лекций. Саратов, 1998. С. 166.

2. В п. 2 ст. 122 ГПК РФ предусматривается основание в выдаче судебного приказа *по требованию, основанному на сделке, совершенной в простой письменной форме*. В данном случае судье должна быть представлена сделка в письменной форме путем составления документа, выражающего его содержание, а также подписана лицом (лицами) или уполномоченным лицом (ст. 160 ГК РФ). Особо следует обратить внимание на использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи или аналога собственноручной подписи. Принятие документа с такой подписью должно быть оговорено либо соглашением сторон, либо в порядке, предусмотренном законом или иным правовым актом.

По данному требованию необходимо учитывать ст. 161 ГК РФ, где указаны сделки, которые должны совершаться в простой письменной форме: 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами; 2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ, а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки.

3. В п. 3 ст. 122 ГПК РФ допускается выдача судебного приказа *по требованию, основанному на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта*.

Вексель относится к ценным бумагам (ст. 143 ГК РФ). И когда в соответствии с соглашением сторон заемщиком выдан вексель, удостоверяющий ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) или иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока полученные денежные суммы, то отношения сторон по векселю регулируются Федеральным законом от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ «О переводном или простом векселе» (ст. 815 ГК РФ).

И в том случае, когда наступает срок платежа, векселедержатель письменно обращается к плательщику о его согласии выплатить, т.е. акцептовать платеж. Если плательщик полностью или в части отказывается от уплаты платежа, то данный отказ фиксируется в протесте, который составляет нотариус. Поэтому вопросу

следует обратиться к Федеральному закону «О переводном и простом векселе»¹.

4. В п. 4 ст. 122 ГПК РФ предусмотрена выдача приказа *по требованию о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей*, если это требование не связано с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц. Иными словами, приказное производство возможно лишь при отсутствии спора между родителями о взыскании алиментов на своих несовершеннолетних детей.

Размер алиментов предусмотрен ст. 81 СК РФ в зависимости от вида заработка или иного дохода либо согласно ст. 83 СК РФ в твердой денежной сумме. Причем в последней ситуации суд должен учитывать ряд факторов: «материальное и семейное положение сторон, сопоставление уровней материального обеспечения и воспитания ребенка сторонами и др.»².

В целях индексации размер алиментов устанавливается судом в твердой денежной сумме, соответствующей определенному числу МРОТ (ч. 2 ст. 117 СК РФ).

5. Судебный приказ выдается *по требованию о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам*.

Следует отметить, что если возникает спор, то применимы общие правила искового производства.

Здесь необходимо уточнить: если взыскиваются недоимки по налогам, сборам с граждан, то это относится к компетенции суда общей юрисдикции. Если же этот вопрос касается юридических лиц или граждан-предпринимателей, то он подлежит рассмотрению в арбитражном суде.

Форма и порядок взыскания недоимок определяется Налоговым кодексом РФ и поэтому налоговый орган вправе обратиться в суд с просьбой о выдаче судебного приказа.

6. Определена возможность *о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы по судебному приказу*.

¹ БВС РФ. 2002. № 8. С. 23 и далее.

² Научно-практический комментарий к ГПК РФ / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского, М.К. Треушникова. М., 2003. С. 297.

Заработная плата выплачивается не реже чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором (ст. 136 ТК РФ).

При обращении в суд необходимо представить документы, подтверждающие задолженность работодателя при условии, что заработная плата уже начислена.

Статья 136 ТК РФ предусматривает, что при выплате заработной платы работодатель обязан в письменной форме извещать каждого работника о составных частях заработной платы, причитающихся ему за соответствующий период, размерах и основаниях производимых удержаний, а также об общей денежной сумме, подлежащей выплате.

7. Судебный приказ выдается, если органом внутренних дел, органом налоговой полиции, подразделением судебных приставов заявлено требование *о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском* ответчика, или должника и его имущества, или ребенка, отобранного у должника по решению суда.

Все требования, перечисленные в ст. 122 ГПК РФ, являются исчерпывающими и расширительному толкованию не подлежат.

§ 2. Порядок подачи заявления о вынесении судебного приказа, его форма и содержание

Часть 1 ст. 123 ГПК РФ предусматривает, что заявление о вынесении судебного приказа подается в суд по общим правилам подсудности, устанавливаемым процессуальным законодательством.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 23 ГПК РФ дела о выдаче судебного приказа относятся к подсудности мирового судьи.

По выдаче судебного приказа применяются: общие правила территориальной подсудности (ст. 28 ГПК РФ); альтернативная подсудность по требованиям о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей (ст. 29 ГПК РФ); подсудность по связи дел (ст. 31 ГПК РФ), если требования предъявлены к нескольким должникам; договорная подсудность (ст. 32 ГПК РФ).

Заявление о вынесении судебного приказа оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, установленной для исковых заявлений.

В соответствии со ст. 89 ГПК РФ от уплаты государственной пошлины освобождены заявители по требованиям о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, о начисленной, но не выплаченной заработной плате, налоговые органы по недоимкам и др.

Заявление о вынесении судебного приказа подается в письменной форме. В нем должны содержаться сведения, установленные ст. 124 ГПК РФ. Так, указывается наименование суда, в который подается заявление; наименование взыскателя, его место жительства (место нахождения); четко аргументируются требования взыскателя и указываются обстоятельства, на которых основаны требования; документы, подтверждающие требование взыскателя.

Если в заявлении указана просьба об истребовании движимого имущества, то заявитель обязан указать и стоимость этого имущества, подтвердив ее соответствующими документами.

«Если имеются расхождения между суммой, указанной взыскателем, и суммой, определенной в прилагаемых документах, это рассматривается как наличие спора о праве и в принятии заявления может быть отказано»¹.

Заявление должно быть подписано взыскателем или его представителем, имеющим соответствующие полномочия, оформленные доверенностью.

Судебный приказ — это судебный акт, который содержит вводную, мотивировочную, резолютивную части.

Исходя из ст. 127 ГПК РФ вводная часть включает: номер производства; дату вынесения приказа; наименование суда; фамилию и инициалы судьи, вынесшего приказ; наименование, место жительства или место нахождения взыскателя; наименование, место жительства или место нахождения должника.

Мотивировочная часть судебного приказа состоит из документов, обосновывающих заявленное требование, а также указывается закон, согласно которому это требование удовлетворено (или в удовлетворении отказано).

В резолютивной части судебного приказа указывается размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обозначается

¹ Комментарий к ГПК РФ / Под общ. ред. В.И. Радченко. М. 2006., 2-е изд. С. 316.

движимое имущество, подлежащее истребованию, с указанием его стоимости.

Кроме того, в резолютивной части устанавливается размер неустойки, если это предусмотрено законом или договором, а также размер пеней и государственная пошлина, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход бюджета.

Часть 2 ст. 122 ГПК РФ обязывает — при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей — указать (кроме перечисленных сведений) дату и место рождения должника, место его работы, имя и дату рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания.

Судебный приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах и подписывается судьей. Экземпляр, который выдается взыскателю, судья заверяет гербовой печатью, а для должника изготавливается копия судебного приказа.

Первый экземпляр остается в производстве суда. Судебный приказ согласно ст. 126 ГПК РФ выносится в течение 5 дней со дня подачи заявления в суд. Так как имеет место упрощенный порядок, то отсутствует судебное разбирательство и стороны не заслушиваются.

Копию судебного приказа судья отправляет должнику, который имеет право в течение 10 дней предоставить свои возражения.

Так как в законе (ст. 128 ГПК РФ) срок отправки должнику судебного приказа не указан, то следует руководствоваться ст. 214 ГПК РФ, предусматривающей: если лица, участвующие в деле, не присутствовали в судебном заседании, копии решения суда высылаются им не позднее 5 дней с даты принятия решения в окончательном варианте.

Если от должника в 10-дневный срок поступают возражения, то судья согласно ст. 129 ГПК РФ отменяет судебный приказ и в определении указывает взыскателю, что заявленное требование может быть предъявлено в порядке искового производства.

Копии определения суда об отмене судебного приказа направляются сторонам не позднее 3 дней после дня его вынесения.

Определение об отмене судебного приказа не подлежит обжалованию.

Статья 130 ГПК РФ предусматривает: если в установленный срок возражения от должника не поступят, то судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, который должен быть заверен гербовой печатью.

Таким образом, судебный приказ является одновременно и судебным актом, и исполнительным документом, и по просьбе взыскателя может быть направлен судом для исполнению судебному приставу-исполнителю. Часть 2 ст. 130 ГПК РФ предусматривает, что если государственная пошлина взыскивается с должника в доход соответствующего бюджета, то на основании судебного приказа выдается исполнительный лист (который также заверяется гербовой печатью суда и направляется для исполнения).

Глава 14. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений

§ 1. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений

Ранее в ГПК РСФСР данное производство носило название производства по делам, возникающим из административно-правовых отношений.

В ГПК РФ законодатель пошел по пути специализации не судов, а судей. Поэтому административное производство, зафиксированное в Конституции РФ, находит реализацию через производство, возникающее из публичных правоотношений.

Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений, является самостоятельным видом гражданского судопроизводства и имеет специфические черты.

Во-первых, в исковом производстве присутствует ряд диспозитивных институтов (признание иска, отказ от иска, мировое соглашение и др.). В публичном производстве данные институты отсутствуют.

Во-вторых, в исковом производстве бремя доказывания возлагается на стороны в соответствии со ст. 56 ГПК РФ. В делах публичного производства обязанность по доказыванию фактов, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, его законности, законности оспариваемых решений, действий

(бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих возлагается на орган, принявший нормативный акт, органы (или лица), которые приняли оспариваемые решения или совершили действия (бездействие) (ст. 249 ГПК РФ).

В-третьих, в исковом производстве присутствует материально-правовой спор, а в производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений, спора о праве нет. Как отмечается в литературе, специфической функцией суда при рассмотрении дел данной категории является осуществление судебного контроля за законностью действий органов государства и организаций по отношению к гражданам, а в отдельных случаях — и к другим субъектам права¹. В данном виде производства осуществляется проверка законности решений и действий органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих.

Вопрос о наличии спора о праве является дискуссионным, поскольку существует точка зрения, что спор о праве является общей чертой, характеризующей дела как искового производства, так и возникающие из публичных правоотношений. И в этой связи предлагается обозначать обращение в суд по делам публично-правового характера как предъявление административного, или публичного иска².

Точка зрения об отсутствии гражданско-правового спора по делам данной категории нам представляется более верной, поскольку в ч. 3 ст. 247 ГПК РФ указано: если при подаче заявления в суд будет установлено, что имеет место спор о праве, заявление необходимо оставить без движения при условии, что не нарушаются правила подсудности. Спор о праве, подведомственный суду, является спором гражданско-правового характера, подлежащим рассмотрению в исковом порядке.

ГПК РФ приводит примерный перечень категорий дел, возникающих из публичных правоотношений. К ним относятся:

¹ См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2006. С. 448.

² См.: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2005. С. 310 (автор главы — А.Т. Боннер).

дела по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов;

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

дела по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме;

иные дела (ст. 245 ГПК РФ).

Следовательно, перечень дел в ГПК РФ является открытым, но они не должны содержать явный спор о праве; в противном случае, повторим, их следует рассматривать в исковом производстве.

По делам, возникающим из публичных правоотношений, не допускается заочное производство. При рассмотрении данных дел суд может признать обязательной явку представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица. В случае неявки без уважительной причины перечисленные органы и лица могут быть подвергнуты судом штрафу в размере до 10 МРОТ (ч. 4 ст. 246 ГПК РФ).

По данным категориям дел имеются особенности, касающиеся законной силы принятых решений. Их действие распространяется не только на лиц, участвующих в деле, но и на иных лиц. В соответствии со ст. 250 ГПК РФ после вступления в законную силу решения суда по делу, возникающему из публичных правоотношений, лица, участвующие в деле, *а также иные лица* не могут заявлять в суде те же требования и по тем же основаниям.

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

В ст. 251 ГПК РФ предусматривается оспаривание любых нормативных правовых актов.

Заявление об оспаривании подается по правилам родовой подсудности, установленной ст. 24, 26, 27 ГПК РФ. В районном суде рассматриваются дела, не указанные в ст. 26 и 27 ГПК РФ, по месту нахождения органа государственной власти, органа

местного самоуправления или должностного лица, принявших нормативный правовой акт.

ГПК РФ определяет группы лиц, которые вправе подавать подобные заявления. Разделение субъектов на группы происходит в соответствии с их правовым статусом, включая должностных лиц с их функциональными обязанностями, органы местного самоуправления.

К *первой группе* относятся граждане и организации, которые считают, что оспариваемый нормативный правовой акт нарушает их права и свободы, а также прокуроры — в пределах своей компетенции. Ко *второй группе* — Президент РФ, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ, высшие должностные лица субъектов РФ, органы местного самоуправления, главы муниципальных образований, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом нарушена их компетенция.

Все перечисленные лица и органы вправе обжаловать в суде любые нормативные акты, за исключением обжалуемых в арбитражном суде и относящихся к компетенции Конституционного Суда РФ.

Подведомственность дел данной категории разграничивается следующим образом. В соответствии с ч. 2 ст. 125 Конституции РФ, Постановлением Конституционного Суда РФ от 16 июня 1998 г. № 19-П «По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации»¹ полномочие по разрешению дел о соответствии Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов Российской Федерации, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ и совместному ведению органов государственной власти РФ и органов государственной власти субъектов РФ, относится к компетенции только Конституционного Суда РФ.

Арбитражные суды рассматривают дела об оспаривании нормативных правовых актов, если их рассмотрение отнесено федеральным законом к компетенции арбитражного суда. Пленум ВАС РФ

¹ СЗ РФ. 1998. № 25. Ст. 3004.

в Постановлении от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации»¹ указал на такие случаи. Это, в частности, в ст. 138 НК РФ, ст. 13 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию», ст. 43 Федерального закона «О рынке ценных бумаг».

Остальные дела подведомственны судам общей юрисдикции.

Подача заявления в суд не приостанавливает действие оспариваемого нормативного правового акта (ч. 7 ст. 251 ГПК РФ).

Заявление рассматривается судом с участием всех заинтересованных лиц в течение месяца со дня его поступления.

Если какие-либо из заинтересованных лиц не явились в суд, то это не препятствует разрешению дела по существу. Отказ лица от своего требования не влечет за собой прекращения производства по делу, так же как и признание требования органом государственной власти, органам местного самоуправления, должностным лицом, которые приняли оспариваемый нормативный акт (ч. 3 ст. 252 ГПК РФ).

Если суд признает, что оспариваемый акт не противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, то своим решением отказывает в удовлетворении поступившего заявления.

Если же суд установит, что оспариваемый нормативный правовой акт в части или полностью не соответствует федеральному закону, то может своим решением признать его недействующим в части или полностью.

Текст решения публикуется в официальном издании и влечет утрату законной силы акта.

Важно знать, что такое решение суда не может быть преодолено повторным принятием подобного нормативного правового акта.

Поэтому в резолютивной части судебного решения должно быть указано, с какого времени акт признается недействующим.

Пленум Верховного Суда РФ в своем **Постановлении от 20 января 2003 г. № 2** разъяснил, что «время, с которого нормативный

¹ Вестник ВАС РФ. 2003. № 2.

акт признается недействующим, должно быть указано в резолютивной части решения».

Решение суда по заявлению об оспаривании нормативного правового акта вступает в законную силу по правилам, которые указаны в ст. 209 ГПК РФ.

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

Конституция РФ гарантирует возможность обжалования в суд решений, действий (или бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц (ч. 2 ст. 46).

С подобной жалобой в суд могут обратиться граждане и организации, которые считают, что указанные субъекты нарушили их права и свободы¹.

Заявление (жалоба) может быть подано по правилам альтернативной подсудности в суд по месту жительства гражданина или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение или действие (бездействие) которого оспаривается.

По отдельным категориям дел ст. 254 ГПК РФ устанавливает специальные правила подсудности.

До принятия решения и вступления его в законную силу суд вправе приостановить действие оспариваемого решения (ч. 4 ст. 254 ГПК РФ).

¹ Как поясняет Пленум Верховного Суда РФ в п. 8 **Постановления от 20 января 2003 г. № 2**, ГПК РФ (в отличие от ГПК РСФСР и Закона РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан») не допускает возможности оспаривания действий (бездействия) учреждений, предприятий, организаций и их объединений в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений. В настоящее время такие действия должны рассматриваться в исковом порядке с соблюдением общих правил о подсудности.

ГПК РФ допускает, что в судебном порядке могут быть обжалованы решения, действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих, принятых как единолично, так и коллегиально.

Условиями обжалования указанных действий в порядке публично-правового производства является то, что:

нарушены права и свободы гражданина;

созданы препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод;

на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к ответственности.

Законом установлен трехмесячный срок на обращение гражданина к суду за защитой. Данный срок начинает течь со дня, когда ему стало известно о нарушении прав и свобод (ч. 1 ст. 256 ГПК РФ). Пропуск данного срока может быть восстановлен судом, если он признает причины уважительными. При отсутствии уважительных причин срок не восстанавливается, что может послужить основанием для отказа в удовлетворении жалобы (ч. 2 ст. 256 ГПК РФ).

Кодексом установлены сокращенные сроки рассмотрения дел данной категории. Заявление рассматривается в течение 10 дней со дня его поступления в суд с участием гражданина, руководителя или представителя органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного и муниципального служащего. Неявка указанных субъектов не является препятствием для рассмотрения жалобы (заявления).

Однако суд может признать их явку в судебное заседание обязательной. В этом случае указанные лица могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 МРОТ.

По результатам рассмотрения жалобы суд принимает решение, которым может признать ее обоснованной и обязать соответствующий орган государственной власти, орган местного самоуправления, должностное лицо, государственного или муниципального служащего устранить в полном объеме нарушение прав и свобод гражданина или устранить препятствие к осуществлению гражданином своих прав и свобод. В резолютивной части решения необходимо указать действия, которые должен совершить

орган государственной власти, орган местного самоуправления, должностное лицо, государственный или муниципальный служащий.

О результатах исполнения решения указанный субъект обязан сообщить суду и гражданину в течение месяца со дня получения решения. В случае неисполнения решения в установленный срок без уважительных причин применяются меры, предусмотренные федеральным законодательством (ст. 206 ГПК РФ).

Также суд может отказать в удовлетворении заявления, если установит, что обжалуемые решения или действия совершены в соответствии с законом в пределах полномочий органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего.

§ 4. Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации

ГПК РФ значительно расширил возможность судебной защиты избирательных прав. Ранее законодательно предусматривалась только возможность обжалования неправильностей в списках избирателей, т.е. в судебном порядке можно было защитить только активное избирательное право — право избирать.

В настоящее время судебной защите подлежит как активное избирательное право, так и пассивное — право быть избранным. Реализация данных прав регулируется не только гл. 26 ГПК РФ, но и другими федеральными законами: от 26 ноября 1996 г. № 138-ФЗ «Об обеспечении конституционных прав граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы местного самоуправления», от 12 июля 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», от 10 января 2003 г. № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации», от 18 мая 2005 г. № 51-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации».

Данная законодательная база предполагает широкий спектр защиты избирательных прав, в связи с чем можно выделить *две группы субъектов, имеющих право на обращение за судебной защитой избирательных прав.*

Во-первых, данное право принадлежит избирателям, участникам референдума, кандидатам и их доверенным лицам, избирательным объединениям и их доверенным лицам, политическим партиям и их региональным отделениям, иным общественным объединениям, инициативным группам по проведению референдума и их уполномоченным представителям, иным группам участников референдума и их уполномоченным представителям, наблюдателям, прокурору, если указанные субъекты считают, что решениями или действиями (бездействием) органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественных объединений, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица нарушаются избирательные права или право на участие в референдуме граждан Российской Федерации.

Во-вторых, субъектом обращения могут быть Центральная избирательная комиссия РФ, избирательные комиссии субъектов РФ, избирательные комиссии муниципальных образований, окружные, территориальные и участковые избирательные комиссии, соответствующие комиссии референдума, которые вправе обратиться с заявлением в суд в связи с нарушением избирательного законодательства, законодательства о референдуме органом государственной власти, органом местного самоуправления, должностными лицами, кандидатом, избирательным объединением, избирательным блоком, политической партией, ее региональным отделением, иным общественным объединением, инициативной группой по проведению референдума, избирательной комиссией, комиссией референдума.

Данные обращения осуществляются в соответствии с правилами подсудности, установленными ст. 24, 26, 27 ГПК РФ.

В-третьих, в соответствии со ст. 31 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» с заявлением в суд о расформировании Центральной избирательной комиссии РФ вправе обратиться группа численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

С заявлением в суд о расформировании избирательной комиссии субъекта РФ вправе обратиться группа численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа членов Совета Федерации или депутатов

Государственной Думы Федерального Собрания РФ, либо группа депутатов численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа депутатов законодательного (представительного) органа государственной власти данного субъекта РФ, либо группа депутатов любой из избираемых палат указанного органа численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа депутатов этой палаты, а также Центральная избирательная комиссия РФ.

С заявлением в суд о расформировании окружной избирательной комиссии по выборам в законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта Российской Федерации вправе обратиться группа депутатов численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа депутатов законодательного (представительного) органа государственной власти этого субъекта РФ либо группа депутатов любой из избираемых палат указанного органа численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа депутатов этой палаты, а также Центральная избирательная комиссия РФ, избирательная комиссия субъекта РФ. С заявлением в суд о расформировании избирательной комиссии муниципального образования, окружной избирательной комиссии по выборам в представительный орган муниципального образования, территориальной, участковой комиссии вправе обратиться группа депутатов численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа депутатов соответствующего законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, либо группа депутатов любой из избираемых палат указанного органа численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа депутатов этой палаты, либо группа депутатов соответствующего представительного органа муниципального образования численностью не менее $\frac{1}{3}$ от общего числа депутатов этого органа, либо Центральная избирательная комиссия РФ, либо избирательная комиссия субъекта РФ, а с заявлением о расформировании избирательной комиссии поселения также соответствующая избирательная комиссия муниципального района.

Таким образом, избирательные комиссии различных уровней могут занимать различное процессуальное положение. Либо на основании ч. 1 ст. 259 ГПК РФ они привлекаются в качестве ответчиков, либо в соответствии с ч. 2 ст. 259 ГПК РФ они могут сами обращаться в суд с заявлением.

В соответствии со ст. 31 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» в суде может быть поставлен вопрос о расформировании Центральной избирательной комиссии РФ, а также Центральная избирательная комиссия РФ может обращаться с заявлением о расформировании избирательных комиссий различных уровней.

Установленные законом *сроки на обращение в суд* в зависимости от заявленных требований способствуют более быстрому решению вопросов, связанных с избирательными правоотношениями.

Так, по общему правилу заявление может быть подано в течение 3 месяцев со дня, когда заявителю стало известно или должно было стать известно о нарушении законодательства о выборах и референдумах, о нарушениях его избирательных прав или права на участие в референдуме.

Законодательством также установлены специальные сроки на обращение в суд по делам данной категории. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 260 ГПК РФ заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, может быть подано в суд в течение 10 дней со дня принятия избирательной комиссией, комиссией референдума обжалуемого решения.

Заявителю следует учитывать, что указанный процессуальный срок восстановлению не подлежит. Данная норма является новеллой гражданского процессуального законодательства.

Заявление об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) может быть подано в суд не позднее чем за 8 дней до дня голосования.

Заявление о нарушении избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации после опубликования результатов выборов либо референдума может быть подано в суд в течение года со дня опубликования результатов соответствующих выборов (референдума) (ч. 4 ст. 260 ГПК РФ).

Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (п. 5 ст. 31) устанавливает правило, согласно которому заявления о расформировании избирательной комиссии, организующей выборы, референдум, может быть подано в период после окончания избирательной кампании, кампании референдума, но не позднее чем через 3 месяца со дня окончания избирательной кампании (кампании референдума). Заявление в суд о расформировании иной комиссии может быть подано не позднее чем за 30 дней до дня голосования либо после окончания избирательной кампании (кампании референдума), но не позднее чем через 3 месяца со дня появления оснований для расформирования комиссии. При проведении повторного голосования заявление в суд о расформировании участковой комиссии может быть подано в период после установления итогов голосования на данном участке, но не позднее чем за 7 дней до дня повторного голосования.

В соответствии с п. 11 ст. 75 названного Закона суды обязаны организовать свою работу (в том числе в выходные дни) таким образом, чтобы обеспечить своевременное рассмотрение жалоб. ГПК РФ в этой связи устанавливает сокращенные сроки на рассмотрение дел данной категории.

В период избирательной кампании, кампании референдума заявление, поступившее в суд до дня голосования, должно быть рассмотрено и разрешено в течение 5 дней со дня его поступления, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день, предшествующий дате голосования, в день голосования или в день, следующий за датой голосования, — немедленно. В случае, если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, заявление должно быть рассмотрено и разрешено не позднее чем через 10 дней со дня его подачи. Заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено и разрешено в течение 3 дней со дня его поступления в суд, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а в день голосования — немедленно.

Заявление, касающееся решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах

выборов, референдума, должно быть рассмотрено и разрешено в течение 2 месяцев со дня его поступления в суд.

Решение по заявлению об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) принимается судом не позднее чем за 5 дней до дня голосования.

Решение по заявлению об отмене регистрации инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума принимается судом не позднее чем за 3 дня до дня голосования.

Решение по заявлению о расформировании избирательной комиссии, комиссии референдума принимается судом не позднее чем через 14 дней, а в ходе избирательной кампании, кампании референдума — не позднее чем через 3 дня со дня поступления заявления в суд.

Дела о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации рассматриваются судьей единолично, за исключением дел о расформировании избирательных комиссий, комиссий референдума, которые рассматриваются судом коллегиально в составе 3 профессиональных судей (ст. 260¹ ГПК РФ).

Заявление рассматривается судом с участием заявителя, представителя соответствующих органа государственной власти, органа местного самоуправления, политической партии, иного общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, прокурора. Однако неявка в суд указанных лиц, надлежащим образом извещенных о месте и времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения и разрешения дела.

В соответствии с ч. 3 ст. 260¹ ГПК РФ при рассмотрении дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме в период избирательной кампании, кампании референдума до дня опубликования результатов выборов, референдума судом *не могут быть наложены* следующие обеспечительные меры:

1) наложение ареста на избирательные бюллетени, бюллетени для голосования на референдуме, списки избирателей, участников референдума, иные избирательные документы, документы референдума или их изъятие;

2) запрещение избирательным комиссиям, комиссиям референдума осуществлять установленные законом действия по подготовке и проведению выборов, референдума.

В силу прямого указания закона решение суда первой инстанции об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов) не может быть обращено к немедленному исполнению (ч. 4 ст. 260¹ ГПК РФ), поэтому правила, предусмотренные ч. 1 ст. 212 ГПК РФ, не применяются.

Решение суда, вступившее в законную силу, направляется руководителю соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу, где судом устанавливаются сроки на исполнение решения. Решение исполняется по правилам, установленным ст. 206 ГПК РФ. В случае его неисполнения в установленный срок без уважительных причин применяются меры, предусмотренные федеральным законодательством.

Закон устанавливает сокращенные сроки подачи кассационной жалобы на решения по делам данной категории. Кассационная жалоба на решение суда, частная жалоба на определение суда по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, вынесенные в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, могут быть поданы в течение 5 дней со дня принятия судом указанных решения, определения (ч. 3 ст. 261 ГПК РФ).

Глава 15. Особое производство

§ 1. Понятие и значение особого производства

Особое производство относится к специальным (упрощенным) производствам по защите нарушенного или оспоренного права. В отличие от искового производства в нем отсутствует спор о праве, нет материально-правового требования одного лица к другому. Однако в делах особого производства может иметь место спор о факте.

Истоки данного вида судебного производства можно найти еще в Римском праве. Хотя римские юристы и не употребляли термина «особое производство», помимо искового существовало

и так называемое «беспорное» судопроизводство, в котором, как и при особом производстве, не оспаривалось притязание на право или на вещь.

Определенное сходство с особым производством можно обнаружить и рассматривая сущность преюдициального иска (*actio praejudiciali*), хотя здесь спор о праве все же присутствовал. Однако, анализируя преюдициальные иски, можно обнаружить их более широкое понимание. Так, обращаясь в подобных случаях в суд, истец не имел притязаний к какому-либо ответчику. Он хотел при помощи судебной процедуры установить существование или содержание какого-либо юридического отношения («*Si patet...*» — «если выяснится (будет доказано)...»). Например, установить, является ли данное лицо сыном другого лица или нет, каковы размеры приданого (см. формулы претора: «*AN TITIUS INGENUUS SIT*» — является ли Тиций свободнорожденным?) или «*QUANTA DOS SEIAE SIT*» — каков размер приданого Сейи?»).

Поэтому преюдициальные иски можно считать прообразом современных исков о признании, а судебную констатацию факта, имеющего юридическое значение, — прообразом дел особого производства.

Дореволюционной науке был известен преюдициальный иск. Тогда он носил название иска о признании, или установительного иска.

Е.В. Васьковский отмечал, что «эти иски носят название исков без присуждения (*ast. sine condemnatione*), предварительных, преюдициальных, установительных, или о признании (*Feststellungs, Anerkennungs-klagen*)». Он раскрывал понятие данных исков через их направленность на «установление, удостоверение (констатирование) судом наличности или отсутствия юридического отношения», т.е. через дела об установлении фактов (например, законность рождения). Кроме того, к данной категории он относил дела, содержащие спор о праве (иск о признании в современном смысле). Также и И.Е. Энгельман, известный дореволюционный цивилист, отмечал, что «во многих случаях есть настоятельная потребность сделать юридически известным существование правоотношения, независимо нарушено оно или нет... Решение по иску о признании устраняет

сомнение, неопределенность, неясность в правовых отношениях данных лиц... не требуется нарушения права для того, чтобы можно было предъявить иск о нем».

Многие современные процессуалисты считают, что особое производство в советском и российском праве является правопреемником охранительного дореволюционного производства. При этом они ссылаются на то, что Устав гражданского судопроизводства предусматривал рассмотрение в порядке охранительного производства (кн. 4) дела следующих категорий: о вызове наследников умершего лица и об охране его имущества (Р.1), о разделе наследства (Р.2), о вводе во владение недвижимым имуществом (Р.3), о выкупе родовых имуществ (Р.4), об удостоверении в безвестном отсутствии (Р.5), об узаконении детей (Р.6) и об усыновлении (Р.7).

Однако в советской юриспруденции (М.А. Кабакова, И.Б. Морейн) такая преемственность отрицалась по причине того, что институт охранительного производства принципиально противоположен особому производству как базирующийся на материально-правовых институтах, по существу, чуждых советскому гражданскому праву.

Жизнь показала, что институты охранительного производства вновь стали востребованы. И сегодня мы имеем возможность видеть возрождение его институтов в российском современном праве (приобретательская давность, усыновление и т.д.).

Дела, относящиеся к особому производству, различны. Приведенный в ч. 1 ст. 262 ГПК РФ перечень таких дел не является исчерпывающим. Согласно ч. 2 этой статьи к рассмотрению в порядке особого производства федеральными законами могут быть отнесены и другие дела.

Перечень дел, рассматриваемых судом в порядке особого производства, претерпел изменения по сравнению с ранее действовавшим ГПК РСФСР. Это обусловлено, в первую очередь, значительной новеллизацией материального права.

Так, п. 4 ст. 26 ГК РФ предопределил включение в ГПК РФ новой категории дел — об ограничении или лишении несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами. Для реализации правил ст. 27 ГК РФ введена такая категория

дел, как объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация), если на это нет согласия родителей (одного из родителей), усыновителей или попечителя.

Появление отдельных норм материального права в **Законе о психиатрической помощи** обусловило последующее включение в ГПК РФ дел о принудительной госпитализации в психиатрический стационар и о принудительном психиатрическом освидетельствовании.

Дела особого производства рассматриваются и разрешаются судом по общим правилам гражданского судопроизводства с учетом особенностей, которые установлены гл. 28-38 ГПК РФ.

Дела особого производства возбуждаются при подаче заявления, содержащего просьбу подтвердить то или иное обстоятельство, имеющее юридическое значение, или подтвердить бесспорное право. Заявление должно отвечать общим требованиям, установленным ст. 131 ГПК РФ.

По отдельным категориям дел особого производства к заявлению предъявляются специальные требования. Так, в заявлении о восстановлении утраченного судебного производства следует указывать, о каком именно производстве идет речь, было ли принято судом решение по существу или производство по делу прекращалось, какое процессуальное положение занимал в нем заявитель, кто еще принимал участие по делу и в каком процессуальном положении, а также другие сведения, предусмотренные ст. 314 ГПК РФ.

В делах особого производства нет истца и ответчика, третьих лиц, нет иска и институтов, связанных с исковой формой защиты права, нельзя предъявить встречный иск, заключить мировое соглашение. Вместе с тем в таких делах возможен отказ от заявления, изменение его основания или предмета.

Лицо, обратившееся в суд, называется заявителем. Другие участвующие в деле — заинтересованными лицами.

В качестве заинтересованных лиц привлекаются, например, органы записи актов гражданского состояния, отказавшие внести исправления или изменения в произведенную запись (ст. 307 ГПК РФ), нотариус или должностное лицо, совершившие нотариальное действие или отказавшие в его совершении (ст. 310 ГПК РФ), органы опеки и попечительства (ст. 273 ГПК РФ). Заинтересованные

лица пользуются всем объемом процессуальных прав, предусмотренным ст. 35 ГПК РФ.

По делам особого производства заявление, по общему правилу, может быть подано ограниченным кругом лиц. Так, с заявлением об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным вправе обратиться лишь сам несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет (ч. 1 ст. 287 ГПК РФ); заявление о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, может быть подано представителем психиатрического стационара (ч. 1 ст. 302 ГПК РФ).

Важная гарантия правильного рассмотрения дел особого производства — участие в них прокурора. В силу прямого указания закона его участие обязательно в случаях, предусмотренных ст. 273, ч. 3 ст. 278, ст. 284, 288, ч. 2 ст. 304 ГПК РФ.

По отдельным категориям дел особого производства установлены специальные правила подсудности. Так, заявление об объявлении несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, эмансипированным подается в суд по месту его жительства (ст. 287 ГПК РФ). Заявление о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации — по месту нахождения психиатрического стационара, в который помещен гражданин (ст. 302 ГПК РФ).

Как отмечалось, в делах особого производства *отсутствует спор о праве*. Если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства возникает подведомственный суду спор о праве, суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам, что они могут предъявить иск на общих основаниях.

В силу ст. 264, 265 ГПК РФ суды могут принимать заявления об установлении фактов и рассматривать их в порядке особого производства, если согласно закону:

такие факты порождают для заявителя юридические последствия (возникновение, изменение или прекращение личных либо имущественных прав граждан или организаций);

установление факта не связывается с последующим разрешением спора о праве, подведомственного суду;

заявитель не имеет другой возможности получить надлежащие документы, удостоверяющие эти факты, либо восстановить утраченные документы;

а также если действующим законодательством не предусмотрен иной (внесудебный) порядок их установления.

Перейдем к анализу категории дел, рассматриваемых в порядке особого производства.

§ 2. Установление фактов, имеющих юридическое значение

Дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, являются наиболее распространенными делами особого производства.

Возникновение, изменение или прекращение личных и имущественных прав граждан или организаций зависит от наличия или отсутствия юридических фактов. Данные факты должны быть подтверждены соответствующими документами (справками, записями, актами).

Однако имеются случаи, когда тот или иной факт не может быть удостоверен соответствующим документом по причине его утраты, уничтожения, невозможности восстановления. Для этих случаев предусмотрен судебный порядок установления юридических фактов.

Установление родственных отношений, факта нахождения на иждивении, факта регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака, смерти (п. 1-3 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ). Рассматривая данные дела, суд заслушивает показания свидетелей, а также лиц, заинтересованных в деле (например, родственников, других иждивенцев — по делам об установлении родственных отношений, об установлении иждивенчества); исследует письменные доказательства, представленные заявителем, заинтересованными лицами.

Дела об установлении фактов государственной регистрации актов гражданского состояния необходимо отличать от дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния (п. 9 ч. 1 ст. 262 ГПК РФ), так как в указанной категории дел соответствующая запись не утрачена, а в ней указаны неправильные или неполные сведения.

Установление факта признания отцовства. В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ суд рассматривает дела об установлении факта признания отцовства. Такой факт может быть установлен в порядке особого производства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом, но не состояло в браке с матерью ребенка (ст. 50 СК РФ). Согласно 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» факт признания отцовства может быть установлен по правилам особого производства на основании всесторонне проверенных данных при условии, что не возникает спора о праве. Если такой спор возникает (например, по поводу наследственного имущества), заявление оставляется судьей без рассмотрения и заинтересованным лицам разъясняется их право на предъявление иска на общих основаниях.

Установление факта принадлежности правоустанавливающих документов (п. 5 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ). В порядке особого производства суд рассматривает дела 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. При этом следует отметить, что речь не идет об установлении самого факта, который зафиксирован в правоустанавливающем документе. По делу об установлении факта принадлежности такого документа заявитель должен представить доказательства, что документ принадлежит ему и что организация, выдавшая этот документ, не имеет возможности внести в него соответствующее исправление.

Заявления об установлении факта принадлежности лицу воинских документов, паспорта и свидетельств, выдаваемых органами загса, в силу прямого указания в законе (п. 5 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ) судебному установлению не подлежат. Суд не вправе рассматривать также заявления об установлении факта принадлежности удостоверения к ордену или медали гражданину, имя, отчество или фамилия которого не совпадают с указанными в удостоверении, поскольку эти вопросы разрешаются органом, выдавшим удостоверение. Обусловлено это тем, что органы и организации,

их выдавшие, могут исправить ошибку самостоятельно. В случае отказа органов и организаций в устранении ошибок гражданин может обратиться в суд. При наличии спора такого рода дела рассматриваются в порядке искового производства.

Однако суды вправе рассматривать дела об установлении факта принадлежности гражданам справок о ранениях, нахождении в госпитале в связи с ранением, извещений воинских частей, военкоматов и других органов военного управления о гибели или пропаже без вести граждан в связи с обстоятельствами военного времени, поскольку такие документы не относятся к удостоверяющим личность.

Установление факта владения и пользования недвижимым имуществом (п. 6 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ). В соответствии со ст. 131 ГК РФ право собственности на недвижимые вещи подлежит государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. Учреждение юстиции обязано по ходатайству правообладателя удостоверить регистрацию путем выдачи документа о зарегистрированном праве.

В случае, если у заявителя был документ о праве собственности на принадлежащее ему недвижимое имущество, но он утрачен, и указанный факт не может быть подтвержден во внесудебном порядке, он устанавливается судом. При этом заявитель должен представить доказательства о невозможности получения им надлежащего документа либо невозможности его восстановления.

Установление факта несчастного случая (п. 7 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ). Речь идет, как правило, о несчастном случае на производстве. Порядок расследования и учета таких несчастных случаев регламентируется ст. 227-231 ТК РФ. Заявление об установлении факта несчастного случая принимается к производству суда, если: акт о несчастном случае не составлялся и составить его в данное время невозможно; акт был составлен, но впоследствии утрачен и его нельзя восстановить во внесудебном порядке; при составлении акта была допущена ошибка, препятствующая признанию факта несчастного случая, и исправить эту ошибку во внесудебном порядке невозможно.

При установлении факта несчастного случая в резолютивной части решения следует отразить: время и место несчастного

случая; фамилию, имя, отчество лица, с которым произошел несчастный случай; связь несчастного случая с производством.

Установление факта смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах (п. 8 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ). Такое заявление принимается к производству суда, если заявителем представлен документ об отказе органа загса в регистрации смерти.

Порядок регистрации смерти в органах загса регулируется Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния». В соответствии со ст. 64 указанного Закона основанием для такой регистрации является: документ установленной формы о смерти, выданный медицинской организацией или частнопрактикующим врачом; решение суда об установлении факта смерти или об объявлении лица умершим, вступившее в законную силу; документ, выданный компетентными органами, о факте смерти лица, необоснованно репрессированного и впоследствии реабилитированного на основании закона о реабилитации жертв политических репрессий.

При отсутствии указанных документов орган загса отказывает в регистрации смерти, сообщив причины отказа в письменной форме.

Обращаясь в суд с заявлением об установлении факта смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах, заявитель должен представить документ об отказе органов загса в регистрации смерти. В заявлении необходимо изложить доказательства, с достоверностью свидетельствующие о смерти лица в определенное время, при определенных обстоятельствах.

Установление факта смерти лица в определенное время отличается от установления факта регистрации смерти. В первом случае факт смерти не был зарегистрирован органами загса вообще, а во втором — зарегистрирован, но подтверждающие документы утрачены и восстановить их во внесудебном порядке невозможно.

В решении суда по делу об установлении факта смерти отмечается: чья смерть установлена; когда она наступила; при каких обстоятельствах.

Датой смерти при этом считается день установления факта смерти судом.

При установлении факта регистрации смерти в резолютивной части решения указывается: каким органом загса была зарегистрирована смерть гражданина; время регистрации.

Установление факта принятия наследства и места открытия наследства (п. 9 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ). Согласно ст. 1153 ГК РФ принятие наследства выражается в совершении действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, и в подаче нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство. Указанные действия должны быть совершены в течение 6 месяцев со дня открытия наследства (п. 1 ст. 1154 ГК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 1153 ГК РФ признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности, если наследник: вступил во владение или в управление наследственным имуществом; принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц; произвел за свой счет расходы по содержанию наследственного имущества; оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Факт принятия наследства может быть рассмотрен в порядке особого производства, если нотариус или должностное лицо, совершающее нотариальное действие, откажет заявителю в выдаче свидетельства о праве на наследство по мотиву отсутствия или недостаточности документов, необходимых для подтверждения в нотариальном порядке факта вступления во владение наследственным имуществом. Если надлежащие документы представлены, но в выдаче свидетельства о праве на наследство отказано, заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с заявлением не об установлении факта принятия наследства, а об отказе совершить нотариальное действие (ст. 310 ГПК РФ).

Местом открытия наследства является последнее постоянное место жительства наследодателя. Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами,

местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или его наиболее ценной части, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части.

Следует заметить, что место открытия наследства и факт принятия наследства устанавливаются, как правило, в одном судебном решении.

§ 3. Усыновление (удочерение) ребенка

В соответствии с гл. 29 (ст. 269-275) ГПК РФ усыновление или удочерение ребенка производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка.

Граждане РФ, пожелавшие усыновить ребенка, подают заявление в районный суд по месту жительства или месту нахождения усыновляемого ребенка. Что касается граждан, постоянно проживающих за пределами РФ, иностранных граждан или лиц без гражданства, желающих усыновить ребенка — гражданина РФ, то заявление об усыновлении подается, 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 этого ребенка.

Учитывая специфику дел данной категории, форма и содержание такого заявления должны отвечать как общим требованиям, предъявляемым ст. 131 ГПК РФ, так и специальным требованиям ст. 270 ГПК РФ (указание сведений об усыновителях, о детях, которых они желают усыновить, их родителях; просьба о возможных изменениях в актовой записи о рождении усыновляемых детей; указание обстоятельств, с которыми закон связывает возможность быть усыновителем, и подтверждающих их доказательств).

В порядке подготовки дела об усыновлении к судебному разбирательству судья в каждом случае обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) ребенка

представить в суд заключение об обоснованности усыновления и соответствии его интересам усыновляемого.

Судья должен истребовать от органа опеки и попечительства акт обследования условий жизни усыновителей и другие необходимые для усыновления документы: свидетельство о рождении ребенка, медицинское заключение экспертной медицинской комиссии органа управления здравоохранения субъекта РФ о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого; согласие ребенка на усыновление, если он достиг возраста 10 лет; согласие на усыновление родителей ребенка, если оно требуется по закону; другие перечисленные в ст. 272 ГПК РФ документы.

В случае необходимости суд может затребовать и иные документы, обязательные для правильного решения вопроса о том, может ли заявитель быть усыновителем данного ребенка.

Если заявление подано гражданином РФ, постоянно проживающим за пределами территории РФ, иностранным гражданином или лицом без гражданства, то заявитель обязан представить в суд заключение об условиях жизни и возможности быть усыновителем, выданное компетентным органом государства, гражданином которого он является (если заявителем является лицо без гражданства — государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства), а также разрешение компетентного органа соответствующего государства, в ведении которого находятся вопросы иммиграции и натурализации, на въезд и постоянное жительство усыновляемого ребенка на территории этого государства (ч. 2 ст. 271 ГПК РФ).

ГПК РФ предусматривает обязательное личное участие в рассмотрении дела самого заявителя, представителя органа опеки и попечительства, прокурора, а также ребенка, достигшего возраста 14 лет. Невыполнение судом этих требований может быть основанием к отмене решения, если это привело либо могло привести к неправильному разрешению вопроса об усыновлении.

Наличие у заявителя представителя, надлежащим образом уполномоченного на ведение дела в суде, не освобождает лицо (лиц), желающее усыновить ребенка, от обязанности явиться в суд.

Представители по делам данной категории вправе без личного участия доверителя производить действия вне стадии судебного разбирательства, в частности: собрать и представить необходимые доказательства; при подготовке дела к судебному разбирательству давать судье пояснения по существу заявления; по требованию судьи представлять дополнительные доказательства; ставить перед судом вопрос об оказании помощи в истребовании письменных и вещественных доказательств.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья обсуждает вопрос о необходимости привлечения к участию в деле родителей (родителя) усыновляемого ребенка, его родственников, представителей учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, других заинтересованных лиц, а также самого ребенка в возрасте от 10 лет для того, чтобы вопрос об усыновлении был решен с максимальным учетом интересов ребенка.

При этом под интересами ребенка, которые в силу п. 2 ст. 124 СК РФ обязательно должны быть соблюдены при усыновлении, следует понимать обеспечение условий, необходимых для его полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития. Кроме того, при усыновлении должно учитываться этническое происхождение ребенка, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании.

При решении вопроса о необходимости вызова в судебное заседание несовершеннолетнего целесообразно выяснить мнение по этому поводу органа опеки и попечительства с тем, чтобы присутствие в суде не оказало на ребенка неблагоприятного воздействия.

Для обеспечения охраняемой законом тайны усыновления суд в соответствии со ст. 273 ГПК РФ рассматривает все дела данной категории в закрытом судебном заседании, включая объявление решения. В этих же целях участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении. Кроме того, эти лица предупреждаются о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя в случаях, предусмотренных ст. 155

УК РФ. Эти действия суда отражаются в протоколе судебного заседания.

При рассмотрении дел данной категории обсуждается вопрос о том, нет ли оснований, исключающих для заявителя возможность быть усыновителем (ст. 127, 128 СК РФ).

При решении вопроса о допустимости усыновления в каждом случае следует проверять и учитывать: нравственные и иные личные качества усыновителя (обстоятельства, характеризующие поведение заявителя на работе, в быту, наличие судимости за преступления против личности, за корыстные и другие умышленные преступления и т.п.); состояние его здоровья; наличие других проживающих вместе с ним членов семьи; сложившиеся в семье взаимоотношения; отношения, возникшие между этими лицами и ребенком; материальные и жилищные условия жизни будущих усыновителей. Указанные обстоятельства в равной мере учитываются при усыновлении ребенка как посторонними лицами, отчимом, мачехой, так и его родственниками.

При выяснении вопроса о том, не будет ли состояние здоровья заявителя препятствовать надлежащему осуществлению им родительских прав и обязанностей, необходимо иметь в виду, что существует перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку (попечительство), взять в приемную семью.

Если у ребенка имеется родитель (родители), то наличие его (их) согласия — обязательное условие усыновления. Согласие родителя (родителей) выявляется органом опеки и попечительства с соблюдением требований, перечисленных в абз. 2 п. 1 ст. 129 СК РФ. Оно может быть выражено непосредственно в суде. Согласие на усыновление, данное родителем (родителями) в суде, должно быть зафиксировано в протоколе и подписано им (ими) лично, а также отражено в решении. При этом необходимо учитывать, что исходя из приоритета прав родителей любой из них может — до принятия решения — отозвать данное ранее согласие на усыновление, независимо от мотивов, побудивших его (их) сделать это.

Если дети, имеющие родителя (родителей), находятся под опекой (попечительством), в приемных семьях, воспитательных, лечебных, лечебно-профилактических учреждениях, учреждениях

социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, то письменное согласие на усыновление, данное на основании п. 1 ст. 131 СК РФ опекунами (попечителями), приемными родителями, руководителями учреждений, в которых находятся дети, не исключает необходимости получить согласие родителя (родителей), кроме случаев, предусмотренных ст. 130 СК РФ.

Следует иметь в виду, что отказ опекуна (попечителя), приемных родителей или руководителей указанных выше учреждений дать согласие на усыновление, в отличие от отказа родителя (родителей), не препятствует положительному разрешению судом вопроса об усыновлении, если этого требуют интересы ребенка (п. 2 ст. 124, п. 2 ст. 131 СК РФ).

Усыновление осуществляется при отсутствии согласия родителя (родителей) ребенка в случаях, предусмотренных ст. 130 СК РФ, если родители: неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими; признаны судом недееспособными; лишены судом родительских прав; по причинам, признанным судом неуважительными, более 6 месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Следует также учитывать, что, если у ребенка есть братья и сестры, оставшиеся без попечения родителей, и в отношении них заявителем не ставится вопрос об усыновлении либо этих детей хотят усыновить другие лица, усыновление в соответствии с п. 3 ст. 124 СК РФ допустимо лишь в случае, если это отвечает интересам ребенка (например, дети не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно, не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья).

Рассмотрев заявление, суд принимает решение, которым либо удовлетворяет просьбу усыновителя (усыновителей), либо отказывает в ее удовлетворении. В резолютивной части решения об удовлетворении просьбы необходимо указать: о необходимости внести соответствующие изменения в актовую запись, в том числе о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителя (родителей) в книге записей рождений; об изменении фамилии, имени, отчества, даты и места рождения ребенка; о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя,

если эти вопросы были положительно разрешены судом по просьбе заявителя либо заинтересованных лиц.

Отметим, что, исходя из интересов усыновляемого ребенка, суд, удовлетворивший просьбу об усыновлении, вправе отказать заявителю (заявителям) в части внесения его (их) в качестве родителя (родителей) в актовую запись о рождении ребенка, а также об изменении даты и места его рождения.

При наличии исключительных обстоятельств суд, исходя из ч. 1 ст. 212 ГПК РФ, вправе по просьбе заявителя обратиться к немедленному исполнению, указав причины (например, требуется срочная госпитализация усыновленного для проведения курса лечения и (или) оперативного вмешательства, и промедление ставит под угрозу жизнь и здоровье ребенка).

Новеллой ГПК РФ является правило *об отмене усыновления*. При этом следует иметь в виду, что усыновление отменяется в порядке искового производства. Усыновление ребенка может быть отменено, если усыновители уклоняются от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются с усыновленным ребенком, являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией. Согласие ребенка на отмену усыновления в указанных выше случаях не требуется (п. 1 ст. 141 СК РФ).

Суд в силу п. 2 ст. 141 СК РФ вправе отменить усыновление и по другим основаниям (при отсутствии виновного поведения усыновителя), когда по обстоятельствам, как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, сложились отношения, необходимые для нормального развития и воспитания ребенка.

Если в результате усыновления были нарушены права ребенка, установленные законодательством РФ и международными договорами, то в соответствии с п. 2 ст. 165 СК РФ такое усыновление, независимо от гражданства усыновителя, подлежит отмене в судебном порядке.

§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление гражданина умершим

В соответствии со ст. 42 ГК РФ гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Если

в месте жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет, то он может быть объявлен судом умершим (ст. 45 ГК РФ). Если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (например, землетрясение) или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, авиакатастрофа), то он может быть объявлен умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 6 месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен умершим не ранее чем по истечении 2 лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

В связи с тем, что при рассмотрении дел данной категории у суда нет достаточных доказательств факта смерти лица, в основу решения суда ложится *предположение* о его смерти. Этим подобные дела отличаются от других дел особого производства (например, от дел установления факта смерти и факта ее регистрации).

Заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим подается в суд заинтересованным лицом. При этом суд должен установить, относится ли заявитель к заинтересованным лицам.

Заявление подается по месту жительства заявителя-гражданина (месту нахождения заявителя — юридического лица).

Статья 277 ГПК РФ устанавливает, что дела данной категории могут быть возбуждены, если в заявлении указана цель обращения к суду. Такой целью может быть расторжение брака, получение пенсии по случаю потери кормильца, требование уплаты долга и др.

Если цель не указана, то в соответствии со ст. 136 ГПК РФ заявление остается без движения, а заявителю предоставляется срок для устранения этого недостатка.

В заявлении должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина. Такими обстоятельствами могут быть любые данные, свидетельствующие об отсутствии в месте жительства гражданина сведений о нем в течение года (отрицательные ответы по последнему известному месту пребывания гражданина, месту работы, месту рождения, предполагаемому месту нахождения и т.п.).

В заявлении необходимо изложить обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью (например, наводнение, землетрясение) или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, авиакатастрофа). Помимо этого должны быть приведены факты, подтверждающие длительность отсутствия гражданина в месте его жительства.

В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, должен быть указан день окончания этих действий.

После принятия заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству выявляет круг лиц, которые могут сообщить информацию об отсутствующем гражданине, направляет запросы в организации по последнему известному месту его жительства и работы, в органы внутренних дел, воинские части.

Кроме того, судья, в случае угрозы расхищения, порчи или повреждения имущества безвестно отсутствующего, может предложить органу опеки и попечительства назначить доверительного управляющего его имуществом. Такое предложение оформляется определением, которое является обязательным для исполнения.

В случае признания гражданина безвестно отсутствующим его супруг имеет право на расторжение брака через орган загса; ребенок безвестно отсутствующего родителя может быть усыновлен без его согласия; прекращается действие доверенности, выданной на имя безвестно отсутствующего, а также выданной им самим.

В случае объявления гражданина умершим наступают такие же последствия, как и при смерти человека: прекращение или переход к наследникам всех его прав и обязанностей.

Принимая во внимание правовые последствия признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления гражданина умершим, закон признает обязательным участие прокурора в рассмотрении данных дел.

В соответствии со ст. 43 ГК РФ при необходимости постоянного управления имуществом гражданина, признанного судом безвестно отсутствующим, решение суда — это основание для передачи его имущества лицу, с которым орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления имуществом.

Решение суда, которым гражданин объявлен умершим, должно быть направлено в соответствующий орган загса для внесения им записи о смерти в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния.

В случае если государственная регистрация смерти производится на основе решения суда, в записи акта о смерти указывается день вступления решения суда в законную силу или установленный решением суда день смерти (п. 2 ст. 67 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

ГПК РФ называет процессуальные последствия явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим. Таким последствием является отмена ранее принятого решения (ст. 280).

В данном случае с заявлением в суд может обратиться сам гражданин, признанный безвестно отсутствующим или объявленный умершим, а также те лица или организации, по инициативе которых рассматривалось дело о признании лица безвестно отсутствующим или объявлении умершим. Это заявление не подлежит оплате государственной пошлиной, так как имеет место продолжение прежнего дела.

Отменив ранее вынесенное решение, суд направляет копию нового решения органу опеки и попечительства для отмены управления имуществом гражданина, ранее признанного безвестно отсутствующим, и в орган загса — для аннулирования записи о смерти.

§ 5. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими доходами

Признание гражданина недееспособным или ограничение в дееспособности возможно только в рамках особого производства (ст. 262, 281-286 ГПК РФ).

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан недееспособным (ст. 29 ГК РФ).

Заявление о признании гражданина недееспособным подается в суд членами его семьи, близкими родственниками (родителями, детьми, братьями, сестрами), органом опеки и попечительства, психиатрическим или психоневрологическим лечебным учреждением.

В заявлении должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о наличии у гражданина психического расстройства, вследствие чего он не может понимать значения своих действий или руководить ими (ч. 2 ст. 282 ГПК РФ).

Исходя из отмеченной нормы материального права, подлежащей применению по делу, в предмет доказывания по делу включаются: факт наличия психического расстройства; факты, подтверждающие неспособность лица понимать значение своих действий или руководить ими. В предмет доказывания могут входить и другие факты в зависимости от особенностей рассматриваемого дела.

Согласно ст. 283 ГПК РФ судья в порядке подготовки к судебному разбирательству дела данной категории при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. При явном уклонении его от экспертизы суд в судебном заседании с участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу.

Экспертиза назначается судом (судьей) с соблюдением правил ст. 79 ГПК РФ. Заявитель, представитель органа опеки и попечительства вправе представить вопросы, по которым должно быть дано заключение комиссии экспертов-психиатров. Если в процессе

подготовки дела к разбирательству экспертиза назначена не была, она должна быть проведена при рассмотрении дела по существу (норма-требование об обязательном производстве судебно-психиатрической экспертизы), независимо от наличия медицинских справок, других материалов о психической болезни лица, в отношении которого возбуждено дело.

При участии в процессе врача-психиатра (ст. 283 ГПК РФ) в качестве специалиста он также может формулировать вопросы экспертной комиссии. Окончательно круг вопросов (задание) комиссии экспертов определяет суд.

Заключение экспертизы оценивается судом в совокупности с другими доказательствами по делу. В случае необходимости суд вправе назначить дополнительную или повторную экспертизу.

В тех случаях, когда эксперты не смогли дать утвердительный ответ по результатам проведенного исследования о способности или неспособности лица осознавать фактический характер своих действий (медицинский критерий), суд исходит из презумпции дееспособности лица, не опровергнутой в порядке, определенном ГПК РФ¹.

Решение суда о признании гражданина недееспособным является основанием для назначения ему органом опеки и попечительства опекуна, обязанного защищать права и интересы подопечного в отношениях с любыми лицами.

Законом предусмотрено также признание судом гражданина (в установленных случаях) ограниченно дееспособным.

В соответствии со ст. 30 ГК РФ гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности. Над ним на основании судебного решения устанавливается попечительство.

Формулировка ГПК РФ «вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами» должна, на наш взгляд, пониматься расширительно. Данное словосочетание использовалось в ГПК РСФСР 1964 г. и перешло в ГПК РФ. В период принятия ГПК РСФСР эта формулировка отвечала

¹ См. подробнее: *Мохов А.А.* Презумпция дееспособности лица, достигшего установленного законом возраста, и ее применение в судебной практике // *Арбитражный и гражданский процесс.* 2004. № 12. С. 6-10.

имевшимся реалиям, так как основная масса заявлений заинтересованных лиц предъявлялась в суды в связи со «злоупотреблением спиртными напитками». В условиях современной России критическая ситуация складывается не только с алкоголизмом, но и с наркоманией и токсикоманией. Не случайно в России в 1998 г. был принят Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах», устанавливающий правовые основы государственной политики в сфере оборота наркотических средств и психотропных веществ и в области противодействия их незаконному обороту в целях охраны здоровья граждан, государственной и общественной безопасности.

Злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими веществами, дающим основание для ограничения дееспособности гражданина, является такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет непосильные расходы денежных средств на их приобретение.

Как и дела о признании гражданина недееспособным, производство о признании гражданина ограниченно дееспособным возбуждается судом по заявлению членов семьи, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического лечебного учреждения.

В заявлении должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие, что лицо, злоупотребляющее «психоактивными» веществами (алкоголем, наркотиками, психотропами), ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

На первом этапе необходимы доказательства, подтверждающие факт злоупотребления психоактивными веществами. Здесь допустимы справки из психоневрологических и иных медицинских учреждений, из медицинских вытрезвителей, акты администрации учреждения, предприятия, организации об отстранении лица от работы в связи с наркотическим или алкогольным опьянением и др.

Если речь идет о злоупотреблении алкоголем, то обычно судебная медицинская экспертиза не производится. Однако в затруднительных случаях (например, решение вопроса о подлоге медицинских документов) может быть назначена экспертиза. Если же речь идет о злоупотреблении наркотическими средствами

или психотропными веществами, то потребность в производстве экспертизы возрастает (латентность, отсутствие достоверных и достаточных данных и т.п.). Идентификация психоактивного вещества основывается на результатах исследования крови и других биологических жидкостей, наличия характерных психических, психологических и соматических признаков, клинических симптомов и синдромов. В этих случаях нередко возникает потребность в производстве комплексных экспертиз.

На втором этапе (при доказанности факта злоупотребления данными веществами) определяются доказательства тяжелого материального положения семьи, а также наличие (отсутствие) причинной связи между злоупотреблением психоактивными веществами и тяжелым материальным положением семьи.

В случае, предусмотренном п. 2 ст. 30 ГК РФ, суд по заявлению самого гражданина, его представителя, члена его семьи, попечителя, органа опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения принимает решение об отмене ограничения гражданина в дееспособности. На этом основании отменяется установленное над ним попечительство.

Новеллой ГПК РФ является возможность ограничения (лишения) несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами.

В силу п. 4 ст. 26 ГК РФ при наличии достаточных оснований по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства предусмотрена возможность судебного ограничения или лишения несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими доходами. Однако в случаях, когда несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме вследствие вступления в брак (п. 2 ст. 21 ГК РФ) или эмансипации (ст. 27 ГК РФ), суд не может ограничить или лишить его указанного права.

§ 6. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным

Цель института эмансипации — необходимость (потребность) сделать несовершеннолетнего независимым от его законных представителей при самостоятельном занятии предпринимательской

деятельностью, совершении крупных сделок или при ином распоряжении собственными денежными доходами. Несовершеннолетний, объявленный в соответствии со ст. 27 ГК РФ эмансипированным, обладает в полном объеме гражданскими правами и несет обязанности (в том числе самостоятельно отвечает по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя производится по решению органа опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия — по решению суда. Это возможно, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 27 ГК РФ).

В соответствии со ст. 287 ГПК РФ с заявлением об эмансипации может обратиться сам несовершеннолетний, достигший 16 лет. Заявление подается в суд по месту его жительства.

В заявлении, помимо перечисленных в ст. 131 ГПК РФ общих требований, следует указать место работы несовершеннолетнего, его должность, размер заработной платы, если он работает по трудовому договору, вид предпринимательской деятельности и получаемые доходы, другие сведения, необходимые для решения вопроса об эмансипации.

Обязательным условием рассмотрения судом таких дел является присутствие заявителя, одного или обоих родителей, усыновителей (усыновителя), попечителя, а также представителя органа опеки и попечительства, прокурора.

Несовершеннолетний объявляется эмансипированным со дня вступления решения суда в законную силу (если его заявление удовлетворено).

§ 7. Признание движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь

Понятие бесхозной вещи дано в п. 1 ст. 225 ГК РФ. Бесхозной является вещь, которая не имеет собственника или

собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую он отказался (брошенная вещь). При этом имеются в виду вещи, стоимость которых выше суммы, соответствующей 5-кратному МРОТ, поскольку в соответствии с абз. 1 п. 2 ст. 226 ГК РФ вещи, стоимость которых явно ниже указанного размера, либо отходы, перечисленные в названном пункте, могут быть обращены в собственность законным владельцем земельного участка, водоема или иного объекта, в пределах которого эти вещи обнаружены, самостоятельно.

Обратиться в суд с заявлением о признании движимой вещи бесхозной вправе любое лицо, вступившее во владение этой вещью.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 19 апреля 2002 г. № 260 «О реализации арестованного имущества, реализации, переработке (утилизации), уничтожении конфискованного и иного имущества, обращенного в собственность государства» полномочия по обращению от имени Правительства РФ в суды для признания движимого имущества бесхозным делегированы Российскому фонду федерального имущества. Если речь идет о признании бесхозной движимой вещи, изъятой федеральными органами исполнительной власти, то такое заявление подается в суд финансовым органом.

В отношении признания судом права муниципальной собственности на бесхозную недвижимость необходимо иметь в виду следующее. Бесхозная недвижимость подлежит государственной регистрации, поэтому она должна быть принята на государственный учет по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого такая недвижимость находится.

Заявления о признании вещей бесхозными. Обратиться в суд с заявлением о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимость вправе орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, по истечении года со дня постановки на государственный учет.

В заявлении о признании права муниципальной собственности необходимо указать орган, который поставил бесхозную недвижимость на учет, конкретную дату постановки ее на учет, а также доказательства, которые свидетельствуют об отсутствии собственника.

Заявление о признании движимой вещи бесхозной помимо общих реквизитов, предусмотренных ст. 131 ГПК РФ, должно содержать указание, какая конкретно вещь подлежит признанию бесхозной, основные отличительные признаки такой вещи, а также доказательства, что собственник вещи отказался от нее и что заявитель совершил действия по вступлению во владение этой вещью.

Суд рассматривает оба вида заявлений с обязательным участием всех заинтересованных лиц. В этих целях на этапе подготовки дела к судебному разбирательству суд обязан выявить подобных лиц, включая фактических владельцев. Наличие последних может служить основанием для непризнания муниципальной собственности на недвижимую вещь. В этом случае недвижимость может быть приобретена владельцем в собственность в том же порядке, что и движимая вещь, при условии, что срок владения составляет не менее 15 лет (приобретательская давность).

Особенности решений суда о признании вещей бесхозными.
В мотивировочной части решения суда о признании движимой вещи бесхозной и передаче ее в собственность лица, вступившего во владение ею, должен быть подтвержден факт отказа собственника от права собственности на вещь.

Что касается мотивировочной части решения суда о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимость, то в ней должен содержаться вывод суда о том, что недвижимая вещь не имеет собственника или собственник вещи неизвестен и что она принята на учет в установленном порядке.

Следует иметь в виду, что суд может и не признать права муниципальной собственности на бесхозную недвижимость (например, при наличии фактических владельцев, надлежащим образом использующих такое имущество). В этом случае недвижимая вещь может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательской давности.

§ 8. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство)

Ценная бумага — это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

Права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать: предъявителю ценной бумаги (ценная бумага на предъявителя); названному в ценной бумаге лицу (именная ценная бумага); названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или своим распоряжением (приказом) назначить другое уполномоченное лицо (ордерная ценная бумага).

Нужно отметить, что вызывное производство применяется, только когда лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу, не знает ее фактического держателя. В том случае, если собственник утраченных документов знает их держателя, истребование таких документов должно производиться путем предъявления виндикационного иска.

Следует также учитывать, что установленный ГПК РФ порядок восстановления прав по утраченным документам распространяется и на случаи, когда документы утратили признаки платежности в результате ненадлежащего хранения или по другим причинам.

С заявлением о признании недействительным утраченного документа и о восстановлении прав по нему может обратиться любое лицо, которое считает себя правообладателем по утерянному документу или у которого документ находился на сохранении. Таким лицом может быть как гражданин, так и юридическое лицо. Заявление подается в районный суд по месту нахождения лица, выдавшего документ.

В заявлении помимо общих реквизитов должны быть указаны отличительные признаки утраченного документа. Это дает возможность выяснить, относится ли он к категории бумаг, восстановление прав на которые осуществляется в судебном порядке (в качестве отличительных признаков документа наиболее часто указываются размер вклада, ставка процента за пользование вкладом и т.д.). В заявлении также должно быть указано

наименование лица, выдавшего утраченный документ, что не только является критерием индивидуализации документа, но и позволяет решить вопрос, подсудно ли дело данному суду. В заявлении необходимо изложить обстоятельства, при которых произошла утрата документа (например, факт кражи, наводнение), а также просьбу заявителя о запрещении лицу, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи.

В тех случаях, когда заявитель просит восстановить права на документ, утративший признаки платежности, он должен приложить к заявлению документ, указав причины, по которым он пришел в негодность. Вопрос о том, достаточны ли указанные в заявлении сведения о документе, решает судья.

Если заявление не соответствует указанным в ГПК РФ требованиям, судья устанавливает заявителю срок для исправления недостатков. При их неустранении заявление считается неподанным и возвращается заявителю.

Статья 296 ГПК РФ предусматривает необходимость совершения определенных процессуальных действий после принятия заявления. Судья выносит определение, во-первых, о запрещении выдавшему документ лицу производить по нему платежи или выдачи, во-вторых, о публикации в местном периодическом печатном издании. Запрет судьи производить платежи и выдачи направлен на защиту интересов заявителя. Публикация же — на защиту фактического держателя документа, который таким образом ставится в известность о возникшем производстве.

ГПК РФ устанавливает обязанность судьи направить копию такого определения лицу, выдавшему документ, а также регистратору ценных бумаг.

Держатель документа до истечения 3-месячного срока со дня публикации указанных в ч. 1 ст. 296 ГПК РФ сведений обязан подать в тот же суд заявление о своих правах на этот документ. Каких-либо специальных требований к содержанию такого заявления закон не предусматривает. Держатель документа должен обосновать свои права на него и представить его подлинник.

Если держатель документа заявит о своих правах на него в установленный законом срок, суд оставляет первоначальное заявление без рассмотрения и определяет срок, в течение которого лицу, выдавшему документ, запрещается производить по нему

платежи и выдачи. У первоначального заявителя при этом возникает возможность предъявить иск об истребовании документа в общем порядке, а у держателя документа — право взыскать с заявителя убытки, причиненные запретительными мерами.

Статья 299 ГПК РФ предусматривает, что условиями рассмотрения заявления о признании недействительными утраченных документов и о восстановлении прав по ним служат: истечение 3-месячного срока со дня опубликования сведений, указанных в ч. 1 ст. 296 ГПК РФ; неподача заявления держателем документа в установленный законом срок. Дело рассматривается с участием заявителя и лица, выдавшего документ, по общим правилам гл. 15 ГПК РФ с учетом специфики, характеризующей особое производство.

Решение по такому делу должно указывать, что утраченный документ признается недействительным. Кроме того, в нем должны быть указаны наименование и номер документа, признанного недействительным, наименование лица, выдавшего документ. Суд, признав утраченный документ недействительным, восстанавливает права по такому документу.

Указанное решение суда служит основанием для выдачи заявителю нового документа взамен признанного недействительным.

Держатель документа, по каким-либо причинам своевременно не заявивший о своих правах на него, после вступления в законную силу решения суда о признании документа недействительным может защитить свои права, предъявив иск о необоснованном приобретении или сбережении имущества к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного.

§ 9. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование

Включение указанной категории дел в ГПК РФ обусловлено наличием соответствующих норм права в **Законе о психиатрической помощи**. В соответствии с названным Законом гражданин может быть принудительно помещен в психиатрический

стационар только по решению суда. Законом установлено, что принудительное пребывание гражданина в психиатрическом стационаре продолжается только в течение времени действия оснований, по которым была проведена госпитализация. При этом в названном Законе предусмотрено, что по прошествии 6 месяцев с момента принудительного помещения лица в психиатрический стационар вопрос о продлении срока такой госпитализации также решается судом.

Установление судебной процедуры принудительной госпитализации гражданина (и продления срока такой госпитализации) не только повышает ответственность медицинских работников за обоснованность применения к гражданам принудительных мер, но и является одной из гарантий прав и законных интересов последних.

В заявлении помимо общих реквизитов, установленных ст. 131 ГПК РФ, должны быть указаны основания для принудительной госпитализации гражданина. Среди оснований согласно ст. 29 указанного Закона можно назвать: непосредственную опасность для себя или окружающих; беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности; возможность причинения существенного вреда здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

К заявлению должно быть приложено мотивированное заключение, составленное комиссией врачей-психиатров, о необходимости дальнейшего пребывания гражданина в психиатрическом стационаре.

Лицо, помещенное в указанное медицинское учреждение, подлежит обязательному освидетельствованию комиссией врачей-психиатров, которая принимает решение об обоснованности госпитализации. Если она признается обоснованной, то заявление о принудительной госпитализации гражданина и заключение врачей-психиатров направляется в суд по месту нахождения психиатрического стационара, в который помещен гражданин.

Возбуждая дело, судья одновременно продлевает пребывание гражданина в лечебном учреждении на срок, необходимый для рассмотрения поданного заявления.

Заявление рассматривается в течение 5 дней со дня возбуждения дела. Судебное заседание проводится в помещении суда или психиатрического стационара.

В деле участвуют: лицо, подлежащее госпитализации (если позволяет состояние его здоровья), прокурор, представитель психиатрического стационара, представитель гражданина, в отношении которого решается вопрос о принудительной госпитализации или о продлении ее срока.

Участники процесса (в первую очередь прокурор и представитель гражданина, помещенного в стационар, а также сам гражданин) могут заявлять ходатайства, представлять доказательства, ставить под сомнение обоснованность заключения врачей-психиатров стационара, где находится гражданин.

В этих условиях при наличии соответствующих оснований может возникнуть вопрос о необходимости стационарной судебно-психиатрической экспертизы, которая поручается врачам-экспертам другого психиатрического учреждения.

Рассмотрение дела по существу заканчивается принятием судьей решения об удовлетворении или отказе в удовлетворении заявления. Если заявление удовлетворено, это становится основанием для принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, или для продления срока госпитализации.

Закон о психиатрической помощи устанавливает: когда по имеющимся данным обследуемый совершает действия, дающие основания предполагать у него тяжелое психическое расстройство, которое обуславливает его беспомощность или может причинить существенный вред его здоровью, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи, решение о психиатрическом освидетельствовании лица принимает врач-психиатр *с санкции судьи*. При этом согласия самого лица (его законного представителя) не требуется.

Основанием для мотивированного заключения врача-психиатра о необходимости принудительного освидетельствования гражданина служит заявление, которое может быть подано родственниками, врачом любой медицинской специальности, должностными лицами и иными гражданами.

При отсутствии непосредственной опасности лица для себя или окружающих заявление о психиатрическом освидетельствовании должно быть письменным и содержать подробные сведения, обосновывающие необходимость такого освидетельствования, и указание на отказ лица либо его законного представителя от обращения к врачу-психиатру. Врач-психиатр вправе запросить дополнительные сведения, необходимые для принятия решения. Установив обоснованность заявления о психиатрическом освидетельствовании лица без его согласия или без согласия его законного представителя, врач-психиатр направляет в суд по месту жительства лица свое заявление, к которому прилагает письменное мотивированное заключение о необходимости такого освидетельствования, а также другие имеющиеся материалы.

Судья единолично в 3-дневный срок со дня получения всех материалов решает вопрос о принудительном освидетельствовании гражданина или об отказе в этом. Вынесенное судом определение может быть обжаловано в установленном порядке.

§ 10. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния

Дела указанной категории рассматриваются не в порядке установления факта, имеющего юридическое значение, а по правилам ГПК РФ, определяющим порядок рассмотрения дел о внесении исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния в случае, когда при отсутствии спора о праве, вытекающем из гражданских, семейных и иных материально-правовых отношений, органы загса отказались исправить или изменить произведенную запись.

Если в момент принятия заявления к производству суда или при рассмотрении дела данной категории будет выяснено, что имеется спор о праве (например, о наследовании, праве собственности), судья либо отказывает в принятии заявления, либо оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск на общих основаниях. В таких случаях вопрос об исправлении или изменении записей актов гражданского состояния решается судом в исковом производстве одновременно с разрешением заявленного иска.

Обязательной государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени и смерть. Указанный перечень исчерпывающий и не подлежит расширительному толкованию.

В соответствии с п. 3 ст. 47 ГК РФ и ст. 69 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» исправления и изменения вносятся в записи актов гражданского состояния органом загса при наличии достаточных оснований и при отсутствии спора между заинтересованными лицами.

Орган загса исправляет или изменяет сделанную запись, если: в записи акта гражданского состояния указаны неправильные или неполные сведения, а также допущены орфографические ошибки; запись акта гражданского состояния произведена без учета правил, установленных законами субъектов РФ; представлен документ установленной формы об изменении пола, выданный медицинской организацией.

При отказе исправить или изменить запись акта гражданского состояния руководитель органа загса обязан в письменной форме сообщить причину отказа.

Заявление заинтересованного лица принимается к производству суда, если орган загса отказался исправить или изменить запись.

Дела данной категории относятся к подсудности районного суда по месту жительства заявителя.

В заявлении, подаваемом в суд, должно быть отражено: в какую запись и какие исправления или изменения заявитель просит внести; в чем заключается неправильность записи; какими доказательствами подтверждается ее неправильность; когда и каким органом загса заявителю было отказано в исправлении или изменении этой записи.

К заявлению необходимо приобщить копию соответствующего свидетельства о регистрации акта гражданского состояния, заключение органа загса об отказе и др.

По решению суда, которым подтверждается неправильность записи в акте гражданского состояния, в нее вносятся соответствующие исправления или изменения.

В судебном решении должно быть указано: какая запись является неправильной (каким органом загса она произведена, номер и дата записи, в отношении каких лиц она составлена); какие изменения или исправления необходимо в нее внести.

На основании исправленной или измененной записи акта гражданского состояния заявителю выдается новое свидетельство о государственной регистрации этого акта.

§ 11. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

В Российской Федерации нотариальные действия совершают нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах или занимающиеся частной практикой. Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений РФ, уполномоченные на совершение этих действий. В отдельных случаях нотариальные действия совершают уполномоченные должностные лица (командиры кораблей, главные врачи ЛПУ, начальники зимовок и проч.).

Нотариальные действия, совершаемые нотариусами и уполномоченными должностными лицами, установлены законодательством РФ.

В соответствии со ст. 35 **Основ законодательства РФ о нотариате** нотариусы, занимающиеся частной практикой, совершают *следующие нотариальные действия*: удостоверяют сделки и факты, факт нахождения гражданина в живых, факт нахождения гражданина в определенном месте, тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии; выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; налагают и снимают запрещения отчуждения имущества; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них, подлинность подписи на документах, верность перевода документов с одного языка на другой, время предъявления документов; передают заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам; принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги, документы на хранение; совершают исполнительные надписи, протесты векселей, морские протесты;

предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков; обеспечивают доказательства.

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, совершают все нотариальные действия, которые осуществляют нотариусы, занимающиеся частной практикой, а также выдают свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственного имущества.

При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается — совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты — одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

В совершении нотариального действия может быть отказано, если: такое действие противоречит закону; действие подлежит совершению другим нотариусом; с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий; сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении; сделка не соответствует требованиям закона; документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям закона.

Отказ в совершении нотариального действия по иным основаниям не допускается.

Нотариус или должностное лицо по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях не позднее чем в 10-дневный срок со дня обращения должно быть вынесено постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Только заинтересованное лицо, считающее совершенное нотариальное действие неправильным либо получившее отказ в его совершении, вправе подать заявление в суд для рассмотрения дела в порядке особого производства.

Заявление подается в районный суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.

В особом производстве могут быть рассмотрены заявления на действия нотариусов (других должностных лиц, выполняющих

нотариальные действия) при условии, если у заинтересованных лиц отсутствует спор о материальном праве, подведомственный суду.

Заявления лиц, оспаривающих права и обязанности, основанные на совершенном нотариальном действии, рассматриваются судом в порядке искового производства. Поэтому не могут быть рассмотрены в особом производстве, например, жалобы на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока на его принятие или спора о нем наследников. Если спор о праве устанавливается при подаче заявления или при рассмотрении дела, возбужденного по заявлению заинтересованного лица, судья, исходя из требований ст. 263 ГПК РФ, оставляет такое заявление без рассмотрения, разъяснив заявителю его право разрешить спор в порядке искового производства. В связи с этим при возникновении спора в процессе судебного разбирательства суд не вправе отменить совершенное нотариальное действие или обязать нотариальный орган его выполнить, т.е. рассмотреть заявление по существу.

В заявлении, которое рассматривается в порядке особого производства, должны содержаться все необходимые данные. Кроме сведений о заявителе в нем следует указать: фамилию, инициалы лица, выполнившего нотариальное действие либо отказавшего в его совершении, наименование органа, где это лицо работает; какое нотариальное действие считается неправильно совершенным или в совершении какого нотариального действия отказано; обстоятельства, на которых основано заявление; доказательства, подтверждающие изложенные в заявлении обстоятельства; сведения о других заинтересованных лицах.

Исходя из характера заявления и правоотношений сторон доказательствами, которые предлагается представить заявителю и другим лицам, участвующим в деле, должны быть подлинные нотариально удостоверенные документы: договоры, завещания, доверенности и другие письменные доказательства; документы, выданные нотариусом (например, свидетельство о праве на наследство, свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов).

В случае отказа в совершении нотариального действия представляются документы, которые, по мнению заявителя, должны

быть нотариально удостоверены или засвидетельствованы, а также постановление нотариуса об отказе в совершении нотариального действия.

В таком же порядке, как заявления на действия нотариуса или на отказ в их совершении, рассматриваются заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении:

должностными лицами госпиталя, больницы, санатория, учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, органов социальной защиты населения, экспедиции, воинской части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, места лишения свободы;

капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом РФ.

Заявление подается в суд в 10-дневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершении или отказе в совершении нотариального действия. В этой связи суд при рассмотрении дела должен выяснять все обстоятельства, связанные с течением указанного срока, в том числе: дату совершения нотариального действия или отказа в его совершении; дату, когда заявителю стало известно о нотариальном действии, которое он оспаривает, либо об отказе в его совершении; по каким причинам заявитель обратился в суд с заявлением по истечении 10-дневного срока, если это имело место.

Если суд установит, что срок на обжалование нотариального действия (отказа в его совершении) заявителем был пропущен по уважительной причине, он может восстановить этот срок и рассмотреть заявление по существу.

Суд обязан привлечь к рассмотрению дела не только самого заявителя, но и нотариуса или должностное лицо, которое совершило нотариальное действие или отказало в его совершении.

Если суд удовлетворяет заявление, он своим решением отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает его выполнить. В случае отмены нотариального действия в резолютивной части решения указывается, какое конкретное действие, когда и кем совершенное отменяется; при удовлетворении заявления

на отказ в совершении нотариального действия — какое именно нотариальное действие и кем должно быть совершено.

Копия такого решения направляется в нотариальный орган, где было совершено нотариальное действие (отказано в нем), либо по месту работы должностного лица.

§ 12. Восстановление утраченного судебного производства

Утраченное судебное производство восстанавливается по гражданскому делу, оконченому принятием решения или определения о прекращении судебного производства. Восстановлению подлежит судебное производство как полностью утраченное, так и в части.

С заявлением о восстановлении утраченного судебного производства могут обратиться только лица, участвующие в деле. Законодатель не предусматривает возможности восстановления утраченного производства по заявлению прокурора, а также по инициативе самого суда.

ГПК РФ устанавливает территориальную подсудность данной категории дел. Заявление должно быть подано в суд, который принял решение по существу спора или прекратил судебное производство.

Согласно ч. 2 ст. 314 ГПК РФ в заявлении должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо восстановление такого документа. Если цель не указана, то суд должен оставить его без движения и предоставить заявителю срок, необходимый для изложения этой цели. Если же указанная заявителем цель не связана с защитой его прав и законных интересов, то суд должен отказать в возбуждении дела, а если дело было возбуждено — оставить заявление без рассмотрения.

Не подлежит восстановлению судебное производство, утраченное до начала рассмотрения дела по существу. В этом случае суд должен отказать в возбуждении дела, а истец вправе предъявить новый иск в общем порядке в связи с утратой судебного производства.

Согласно ст. 317 ГПК РФ восстановлению подлежит лишь решение суда (определение о прекращении дела). В то же время

ст. 318 ГПК РФ перечисляет случаи, когда судебный акт восстановлению не подлежит: недостаточность собранных материалов для точного восстановления судебного постановления; истечение срока для предъявления исполнительного листа к исполнению.

В указанных случаях суд прекращает производство по делу.

И при восстановлении утраченного судебного производства, и при отказе его восстановить в решении (определении) суда должно быть указано, на основании каких конкретно данных, представленных суду и исследованных в судебном заседании в присутствии всех участников процесса, суд считает установленным содержание восстанавливаемого судебного постановления. В мотивировочной части решения суда о восстановлении утраченного производства также указываются выводы о доказанности обстоятельств, которые обсуждались судом, и о том, какие процессуальные действия совершались по утраченному производству.

РАЗДЕЛ III. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 16. Апелляционное производство по обжалованию решений и определений мировых судей

§ 1. Понятие и значение апелляционного производства

Право на судебную защиту предполагает наличие конкретных гарантий, которые позволили бы реализовать его в полном объеме и обеспечить эффективное восстановление прав посредством правосудия, отвечающего требованиям справедливости¹. Как всякое творение рук человеческих, решение суда не всегда безупречно. Суд может неправильно оценить факты или неверно применить законы, и в этом случае материальная истина не будет установлена. Предвидя это, законодатель не дает решению вступить в законную силу тотчас же по его принятии, а назначает срок, после которого его можно привести в исполнение, если оно не было обжаловано². «Апелляционные жалобы суть те, коими жалуются в высших Судебных местах на несправедливое решение низших»³.

Апелляция (от лат. «*appelatio*») означает «жалоба», «обращение». Общий смысл, вкладываемый в правовое определение апелляции, заключается в обжаловании не вступивших в законную силу решений и определений мировых судей с целью исправить судебную ошибку. Концепция судебной правовой реформы, частично реализованной Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ, предусматривала возможность введения в ГПК РСФСР гл. 35¹ «Апелляционное производство по пересмотру решений и определений мировых судей». Это производство было призвано дополнить перечень средств реализации конституционного права

¹ См. п. 4 Постановления Конституционного Суда РФ от 16 марта 1998 г. № 9-П.

² См.: *Яблочков Т.М.* Учебник гражданского судопроизводства 1912 г. // Хрестоматия по гражданскому процессу. М., 2005. С. 632.

³ Легчайший способ к познанию российских употребительных законов с приложением таблицы о присутственных местах, изданный надворным советником Семеном Смирновым // Там же.

на судебную защиту. Данное производство было включено в ГПК РФ исключительно как способ проверки законности и обоснованности решений и определений мировых судей.

Апелляционное производство было знакомо дореволюционному законодательству России и действовало на основе Устава гражданского судопроизводства 1864 г., однако Декретом о суде № 1 от 24 ноября 1917 г. апелляционный порядок обжалования решения судов был упразднен¹. Сегодня апелляционное производство восстановлено в связи с функционированием в системе судов общей юрисдикции мировых судей.

ГПК РФ (гл. 39) регулирует только так называемую полную апелляцию, предусматривающую обязанность суда, проверяющего акты мировых судей, рассмотреть дело по существу с последующим принятием апелляционного постановления (в форме решения или определения), хотя юридическая литература различает два вида апелляции — полную (чистую)² и неполную³.

Полная апелляция предполагает реализацию основной функции суда — разрешение дела по существу с правом установления новых фактов и исследования новых доказательств, имеющих значение для дела. При неполной апелляции, хотя и предусмотрено право пересмотра решения, не вступившего в законную силу, с использованием как уже исследованных доказательств, так и вновь установленных, предполагается возможность возвращения дела в суд первой инстанции для нового рассмотрения.

Таким образом, *апелляция — самостоятельная стадия гражданского процесса, в которой действуют те же правила производства, что и в суде первой инстанции*. Апелляционный суд является единственной вышестоящей инстанцией, которая, повторно

¹ См.: Собрание узаконений и распоряжений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. 1977. № 4. Ст. 50.

² См.: Гражданский процесс: Учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению 521400 «Юриспруденция» и по специальности 021100 «Юриспруденция» / Отв. ред. В.В. Ярков. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 429.

³ Гражданское процессуальное право: Учебник / С.А. Алехина, В.В. Блажеев и др.; Под ред. М.С. Шакарян. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 391; Рихтер А.К. О полной и неполной апелляции // Журнал Министерства юстиции. СПб., 1907. Кн. 3.; Хрестоматия по гражданскому процессу. М., 2005. С. 638-640; Гражданский процесс России: Учебник / Под ред. М.А. Видука. М.: Юристъ, 2004. С. 358.

рассматривая дело, полномочна проверять полноту установления обстоятельств, имеющих значение для дела, доказанность этих обстоятельств, правильность оценки каждого и всех доказательств в совокупности, а также соответствие выводов, указанных в решении, обстоятельствам, установленным судом. Все это несомненно свидетельствует о чрезвычайно большой роли апелляционной инстанции в проверке и установлении фактической стороны дела.

Задачи апелляционного производства прямо в законе не сформулированы, но поскольку оно является частью единого процесса, то в нем действуют предусмотренные ст. 2 ГПК РФ общие задачи. Полагаем, что это не требует дополнительного обоснования, так как любая судебная ошибка будет свидетельствовать о нерезультативности судопроизводства в целом, а ее устранение обеспечит защиту нарушенного или оспариваемого права.

Таким образом, *апелляционное производство* — это совокупность действий, совершаемых районным судом по пересмотру решений и определений мирового судьи, не вступивших в законную силу, заключающаяся в новом рассмотрении дела по существу.

§ 2. Право на апелляционное обжалование. Процессуальный порядок подачи апелляционной жалобы, представления и принятия их мировым судьей

Право апелляционного обжалования возникает со дня вынесения решения мировым судьей в окончательной форме (ст. 321 ГПК РФ) и, по сути, представляет собой возможность сторонам и иным лицам, участвующим в деле, обратиться за возбуждением апелляционного производства по проверке законности и обоснованности решений и определений мирового судьи, не вступивших в законную силу.

Необходимыми элементами права апелляционного обжалования и возбуждения апелляционного производства являются: наличие субъекта, наделенного соответствующими полномочиями, и объекта права обжалования; соблюдение срока подачи

апелляционной жалобы и порядка реализации права апелляционного обжалования.

Субъектами права апелляционного обжалования по общему правилу являются стороны и иные лица, участвующие в деле, которым закон предоставил возможность подачи апелляционной жалобы. К ним могут быть отнесены третьи лица, правопреемники сторон и третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, лица, обратившиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц, лица, которые не были привлечены к участию в процессе, если их права и обязанности затронуты решением мирового судьи (в соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ), а также представители граждан и организаций при наличии надлежаще оформленного документа, подтверждающего их полномочия на совершение подобного процессуального действия. Кроме того, прокурор, участвующий в деле, в соответствии с ч. 2 ст. 320 ГПК РФ может принести апелляционное представление на решение мирового судьи. Это право предоставляется прокурору, признанному лицом, участвующим в деле, с точки зрения ст. 34, 35, 45 ТК РФ, независимо от того, явился ли он в заседание суда первой инстанции¹.

Объектом апелляционного обжалования является любое не вступившее в законную силу решение мирового судьи, включая дополнительные (ст. 201 ГПК РФ) и заочные (242 ГПК РФ) решения. В апелляционную инстанцию может быть обжаловано решение полностью или в части; и в том, и в другом случае оно будет пересматриваться в полном объеме, т.е. необжалованная часть в законную силу не вступает. Определения мировых судей признаются объектами апелляционного обжалования либо когда это прямо предусмотрено ГПК РФ, либо когда они исключают возможность дальнейшего движения дела.

Срок на подачу сторонами и иными лицами, участвующими в деле, апелляционной жалобы, а прокурором — апелляционного представления регламентируется ст. 321 ГПК РФ и составляет 10 дней со дня принятия решения мировым судьей в окончательной форме. Течение этого срока начинается по правилам ч. 3

¹ См. п. 19 Постановления Пленума ВС РФ от 20 января 2003 г. № 2.

ст. 107 ГПК РФ. Причем в соответствии со ст. 199 ГПК РФ мировой судья может отложить составление мотивированного решения на срок не более чем 5 дней со дня окончания разбирательства и в этом случае 10-дневный срок на подачу апелляционной жалобы начнет течь на следующий день после изготовления полного решения мирового судьи.

Пропуск срока на подачу апелляционной жалобы (представления) является основанием для ее возврата (ст. 324 ГПК РФ). Однако субъекты апелляционного обжалования вправе обратиться к мировому судье с просьбой восстановить пропущенный срок, и если причины пропуска будут признаны уважительными, то мировой судья может восстановить пропущенный срок, о чем выносит соответствующее определение (ст. 112 ГПК РФ). В случае, если лицо, подающее апелляционную жалобу, не просило восстановить пропущенный срок, а также если мировой судья откажет в восстановлении срока, жалоба (представление) возвращается подавшему ее лицу.

Апелляционная жалоба (представление) подается в районный суд *только через мирового судью*; возможность подачи апелляционной жалобы напрямую в районный суд законом не предусмотрена. Данное правило свидетельствует о том, что районный суд, на территории которого действует мировой судья, и является для него судом апелляционной инстанции.

Апелляционная жалоба (представление) подается в письменной форме, с соблюдением обязательных требований, которые к ней предъявляются в соответствии со ст. 322 ГПК РФ. Она должна содержать:

- а) наименование районного суда, в который адресуются жалоба, представление;
- б) наименование лица, подающего жалобу, представление, его место жительства или место нахождения;
- в) решение какого мирового судьи обжалуется, дата его вынесения и наименование дела, по которому оно вынесено;
- г) доводы жалобы, представления;
- д) просьба заинтересованного лица, которая должна быть сформулирована с учетом полномочий апелляционной инстанции;

е) перечень документов, прилагаемых к жалобе, представлению.

Важно отметить, что в апелляционной жалобе не могут содержаться требования, не заявленные мировому судье.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, а представление — прокурором. При наличии специальных полномочий жалоба может быть подписана и подана представителем, однако в этом случае к ней необходимо приложить доверенность или иной документ, удостоверяющий подобное полномочие представителя.

Апелляционная жалоба, представление и приложенные к ним документы должны подаваться с копиями по числу участвующих в деле лиц.

Апелляционная жалоба оплачивается госпошлиной (если заявитель не освобожден от ее уплаты). Госпошлина исчисляется в соответствии с подп. 9 п. 1 ст. 333¹⁹ НК РФ и составляет 50% от суммы пошлины, взимаемой при подаче исковых заявлений (с учетом оспариваемой по жалобе суммы).

Мировой судья, принимая апелляционную жалобу, представление, проверяет соблюдение следующих условий: является ли лицо, подавшее апелляционную жалобу, субъектом права апелляционного обжалования, соответствует ли поданная жалоба требованиям ст. 321, 322 ГПК РФ, оплачена ли госпошлина и не вступило ли обжалуемое решение мирового судьи в законную силу. По результатам проверки мировой судья либо оставляет апелляционную жалобу без движения (ст. 323 ГПК РФ), либо возвращает (ст. 324 ГПК РФ), либо принимает ее (ст. 325 ГПК РФ), о чем выносит соответствующее определение.

Основания для оставления апелляционной жалобы, представления без движения:

апелляционная жалоба, представление не соответствуют предъявляемым требованиям;

жалоба не оплачена госпошлиной.

Основания для возвращения апелляционной жалобы, представления:

не выполнены в установленный срок указания мирового судьи, содержащиеся в определении суда об оставлении апелляционной жалобы, представления без движения;

истек срок обжалования, если в жалобе, представлении не содержится просьбы о восстановлении срока или в его восстановлении отказано;

просьба лица, подавшего апелляционную жалобу, ее вернуть или отзыв апелляционного представления прокурором, если дело еще не направлено в районный суд.

В случае принятия апелляционной жалобы, представления мировой судья обязан:

направить участвующим в деле лицам копии жалобы, представления и приложенных к ним документов. При этом лица, участвующие в деле, вправе представить мировому судье письменные возражения на апелляционную жалобу с приложением документов, подтверждающих эти возражения, в копиях по числу лиц, участвующих в деле (ч. 2 ст. 325 ГПК РФ);

по истечении срока обжалования направить дело с апелляционной жалобой, представлением и поступившими возражениями в районный суд. До истечения срока обжалования дело не может быть направлено в районный суд (ч. 3 ст. 325 ГПК РФ).

§ 3. Процессуальный порядок рассмотрения дела в апелляционной инстанции

Апелляционное производство возбуждается с момента поступления в районный суд дела с апелляционной жалобой, представлением и приложенными документами.

Суд, принявший апелляционную жалобу (представление), назначает день судебного заседания, время и место рассмотрения дела и извещает об этом всех лиц, участвующих в деле.

В апелляционной инстанции дело рассматривается районным судьей единолично, что, как отмечает И.И. Черных, «...едва ли правильно, тем более что апелляционное постановление окончательно»¹. Присоединяясь к этой точке зрения, отметим, что вопрос о составе суда, рассматривающего дела, всегда являлся в науке дискуссионным; при этом ученые-процессуалисты, рассматривая преимущества и недостатки единоличного и коллегиального рассмотрения дела, большей частью склонялись к профессиональному составу суда. Как отмечает Е.А. Борисова,

¹ Черных И.И. Указ. соч. С. 394.

«и в науке, и на практике какие-либо сомнения в необходимости закрепления коллегиального рассмотрения дел на стадиях проверки судебных решений отсутствовали»¹. Кроме того, рассмотрение дел единолично и мировым судьей, и судом апелляционной инстанции противоречит принципу равенства всех перед законом и судом. Так, дела, подсудные мировому судье, рассматриваются по первой инстанции районными судами (там, где еще не назначены или не избраны мировые судьи); в этом случае на решение районного суда подается кассационная жалоба, рассматриваемая коллегиально. Рассмотрение дел, подсудных мировому судье, единолично и в первой, и во второй инстанциях противоречит общему правилу о рассмотрении дела вышестоящими судами коллегиально².

В соответствии со ст. 327 ГПК РФ в апелляционной инстанции действуют те же правила производства, что и в суде первой инстанции, но с некоторыми особенностями.

Судья районного суда, рассматривающий апелляционную жалобу, представление и являясь судом второй инстанции, не просто заново рассматривает и разрешает дело, а проверяет деятельность мирового судьи. Поэтому на судью, по существу рассматривающего и разрешающего дело повторно, возлагается обязанность по проверке законности и обоснованности решения, вынесенного мировым судьей. Реализации этих задач способствует оценка имеющихся в деле материалов и установленных фактов, а также предоставленная законом возможность установления новых фактов и исследования новых доказательств по делу (ч. 3 ст. 327 ГПК РФ).

В апелляционной инстанции все принципы гражданского судопроизводства действуют в полной мере, что подразумевает полную реализацию лицами, участвующими в деле, всех прав и обязанностей, предоставленных законом. Так, они могут представлять новые доказательства. В то же время в необходимых случаях, руководствуясь принципами истины и состязательности,

¹ *Борисова Е.А.* О гарантиях судебной защиты на стадиях апелляционной, надзорной проверки судебных решений // Арбитражный и гражданский процесс. 2005. № 1. С. 24.

² *Симонян С.* Проблемы апелляционного производства по гражданским делам // Российская газета. 2001. № 11. С. 39.

суд содействует им в получении доказательств. В рамках проверки законности и обоснованности решений мировых судей он может повторно допрашивать всех свидетелей, экспертов и т.д., назначить проведение экспертизы, т.е. в апелляционном порядке могут быть исследованы любые предусмотренные законом доказательства, имеющие значение для дела (ст. 55 ГПК РФ).

В то же время действие некоторых принципов в апелляционном производстве имеет свою специфику. Так, принцип диспозитивности, предполагающий возможность совершения таких действий, как отказ от апелляционной жалобы, представления, отказ от иска и заключение мирового соглашения, в гл. 39 ГПК РФ не содержится. Однако, как справедливо отмечает И.И. Черных, «...это не означает, что такие действия в апелляционном суде не могут совершаться. Право истца отказаться от иска и право сторон заключить мировое соглашение в апелляционной инстанции следует, во-первых, из того, что дело в этой инстанции рассматривается по правилам производства в суде первой инстанции; во-вторых, согласно абз. 4 ст. 328 суд апелляционной инстанции вправе прекратить производство по делу, в частности, при отказе истца от иска и заключении сторонами мирового соглашения (абз. 4 и 5 ст. 220 ГПК РФ)»¹. Принятие отказа от жалобы или отзыва прокурора оформляется определением судьи о прекращении апелляционного производства (ст. 326 ГПК РФ), если решение или определение не было обжаловано другими лицами.

В то же время законодатель в ст. 322 ГПК РФ не дает сторонам возможности включать в апелляционную жалобу требования, не заявленные мировому судье. Это означает, что истец не может изменить основание или предмет иска, а ответчик — заявить новое встречное требование на данной стадии процесса.

При заседании апелляционного суда совершаются все необходимые процессуальные действия, а само заседание, как отмечалось выше, проводится в том же порядке, что и в суде первой инстанции.

Это также означает, что при рассмотрении дела в апелляционной инстанции обязательно ведется протокол судебного заседания по правилам ст. 228-232 ГПК РФ.

¹ Черных И.И. Указ. соч. С. 395.

После судебных прений судья удаляется в совещательную комнату для постановления судебного акта. Порядок его вынесения и объявления регулируется нормами гл. 16 ГПК РФ, тогда как форма судебного акта апелляционного суда, вступление его в законную силу — гл. 39 ГПК РФ.

§ 4. Полномочия суда апелляционной инстанции

Районный суд, рассматривая дела в апелляционном порядке, реализует предоставленные ему полномочия. Полномочия суда апелляционной инстанции — те права и обязанности, которые обеспечивают рассмотрение дела в апелляционном порядке, т.е. определяют его правовую судьбу.

В соответствии со ст. 328 ГПК РФ суд апелляционной инстанции вправе:

1) *оставить* решение мирового судьи без изменения, а жалобу, представление — без удовлетворения. Данное полномочие подлежит реализации в том случае, если суд признает, что решение является законным и обоснованным. Это означает, что, с одной стороны, оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в согласовании с нормами материального права, применимыми к данному правоотношению, а с другой — все факты, имеющие значение для дела, подтверждены соответствующими доказательствами, которые отвечают требованиям об их относимости и допустимости. При этом суд выносит определение, где указывает мотивы, по которым доводы жалобы, представления признаны неправильными и не являющимися основанием для отмены решения мирового судьи (ч. 2 ст. 330 ГПК РФ);

2) *изменить* решение мирового судьи или *отменить* его и принять новое решение. Данное полномочие подлежит реализации в том случае, если суд признает, то решение мирового судьи является незаконным и необоснованным. Также необходимо отметить, что данное полномочие определено исходя из понятия полной апелляции, подразумевающей возможность суда вынести новое решение по существу на основе исследованных доказательств и установленных фактов без передачи его на рассмотрение в суд первой инстанции. Часть 1 ст. 330 ГПК РФ указывает,

что решение мирового судьи может быть отменено или изменено в апелляционном порядке по основаниям, предусмотренным ст. 362-364 ГПК РФ.

Таким образом, основаниями для отмены или изменения в апелляционном порядке решения мирового судьи являются:

неправильное определение обстоятельств дела, имеющих значение для дела;

недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;

несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;

нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права.

При этом в соответствии с ч. 2 ст. 362 ГПК РФ правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям. Решение суда изменяется, когда спор по существу разрешен правильно, но необходимо внести в него некоторые поправки или уточнения;

3) *отменить* решение мирового судьи полностью или в части и *прекратить* судебное производство либо оставить заявление *без рассмотрения*. В этом случае производство по делу будет прекращено по правилам ст. 220, 221 ГПК РФ, а процедура оставления заявления без рассмотрения — в соответствии со ст. 222, 223 ГПК РФ.

В соответствии со ст. 329 ГПК РФ постановление районного суда принимается в форме апелляционного решения или определения.

Апелляционное решение выносится, если судья изменил решение мирового судьи или отменил его и вынес новое решение по делу на основе исследования как имеющихся в деле материалов, так и представленных дополнительно.

Решение суда апелляционной инстанции по форме и содержанию должно соответствовать требованиям, предъявляемым к решениям суда первой инстанции (гл. 16 ГПК РФ).

Апелляционное определение выносится, если: решение мирового судьи оставляется без изменения; решение отменяется полностью или в части, производство по делу прекращается или заявление оставляется без рассмотрения (ст. 328 ГПК РФ).

Постановление суда апелляционной инстанции в форме определения должно отвечать требованиям ч. 1 ст. 225 ГПК РФ.

Решения и определения апелляционной инстанции выносятся в совещательной комнате, вступают в законную силу со дня их принятия и кассационному обжалованию не подлежат (ст. 329 ГПК РФ).

Глава 17. Производство в суде кассационной инстанции

§ 1. Понятие и сущность кассационного производства

Наряду с апелляцией, кассационное производство также относится к числу классических и старейших форм пересмотра судебных постановлений.

Кассация впервые возникла во Франции в XV-XVI вв. Изначально в рамках классического кассационного производства проверялась только правовая сторона дела, а именно — соблюдение процессуальных и материальных норм при его разбирательстве. Вопросы факта, т.е. доказанности или недоказанности обстоятельств дела, достоверности доказательств, их достаточности и т.д., оставались за рамками кассационного разбирательства.

Кассационное производство, существующее в настоящее время в российском гражданском процессе, по своим характерным признакам существенно отличается от так называемой «классической», или «чистой», кассации. Это связано с особенностями исторического развития Российского государства, а также эволюцией гражданского процессуального права в целом.

Сущностные характеристики классического кассационного производства следующие.

1. Кассационной инстанцией является, как правило, вышестоящий единый для всей страны судебный орган. Во Франции, к примеру, это Верховный Суд.

В судебной системе России имеет место децентрализация кассационной инстанции, в качестве которой могут выступать и суды субъектов РФ, и Верховный Суд РФ. Но в любом случае кассационная инстанция является вышестоящей по отношению к инстанции, принявшей обжалуемое судебное постановление.

2. Объектом обжалования в классическом кассационном производстве могут быть любые судебные постановления нижестоящих судов.

В российском гражданском процессе форма обжалования (апелляция или кассация) зависит от того, каким судом (мировым или иным) принято обжалуемое постановление в первой инстанции.

3. Правом кассационного обжалования наделены все участники судебного разбирательства. В некоторых случаях такое право предоставляется также лицам, не привлеченным к участию в деле, о правах и обязанностях которых суд принял решение.

4. В классическом кассационном производстве решения нижестоящих судов проверяются в пределах доводов, изложенных в кассационной жалобе.

В российском гражданском судопроизводстве данный признак видоизменен. Согласно ст. 347 ГПК РФ, суд кассационной инстанции в интересах законности вправе проверить решение суда первой инстанции в полном объеме. Таким образом, пределы кассационного разбирательства зависят на практике от усмотрения судей, рассматривающих дело в кассационной инстанции.

5. Новые доказательства, как уже отмечалось, по общему правилу классической кассации не принимаются и не рассматриваются.

Согласно ст. 347 ГПК РФ кассационный суд оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции. Таким образом, российская кассация наделяется, по сути, правом исследовать не только юридическую сторону дела, но и фактическую.

6. В рамках классического кассационного производства суд вправе либо оставить в силе ранее принятое решение, либо отменить решение и направить дело на новое рассмотрение.

Российский ГПК допускает принятие судом кассационной инстанции (в ряде случаев) новых самостоятельных решений. По этой причине российское кассационное производство иногда называют кассационно-ревизионным.

7. Изначально кассационное производство было направлено на проверку только законности решения, т.е. проверку соблюдения

судом нижестоящей инстанции норм материального и процессуального права при его принятии.

В российском гражданском процессе, как уже отмечалось, может проверяться, по сути, и фактическая сторона дела.

Кассационное производство направлено на проверку не только законности, но и обоснованности судебных постановлений нижестоящих судов, а также является гарантией устранения судебных ошибок и защиты прав и интересов граждан и организаций.

Кассационное производство — это деятельность суда второй инстанции, лиц, участвующих в деле, а также иных участников процесса, осуществляемая по специальным процессуальным правилам и направленная на проверку законности и обоснованности судебного постановления нижестоящего суда, не вступившего в законную силу.

§ 2. Право кассационного обжалования судебных постановлений. Субъекты и объекты кассационного обжалования

Право кассационного обжалования — это право на возбуждение деятельности суда кассационной инстанции по проверке законности (и обоснованности) судебного постановления, не вступившего в законную силу.

Субъектами кассационного обжалования (в соответствии со ст. 336 ГПК РФ) являются лица, участвующие в деле, которые имеют право подать кассационную жалобу, а также прокурор, участвующий в деле, который имеет право принести кассационное представление.

В соответствии с п. 19 **Постановления Пленума ВС РФ от 20 января 2003 г. № 2**, п. 6 приказа Генеральной прокуратуры РФ от 2 декабря 2003 г. № 51 «Об обеспечении участия прокуроров в гражданском судопроизводстве», п. 3 Информационного письма Генеральной прокуратуры РФ от 27 января 2003 г. № 8-15-2003 «О некоторых вопросах участия прокурора в гражданском процессе, связанных с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» прокурор имеет право принести представление независимо от того, явился ли он в заседание суда первой инстанции.

В случае принесения прокурором кассационного представления в судебном заседании суда кассационной инстанции вправе принимать участие:

в Верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, автономного округа, окружном (флотском) военном суде — должностное лицо органов прокуратуры по поручению соответственно прокурора республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота);

в Судебной коллегии по гражданским делам, Военной коллегии и Кассационной коллегии Верховного Суда РФ — должностное лицо органов прокуратуры по поручению Генерального прокурора РФ.

Кроме того, право кассационного обжалования принадлежит лицам, не привлеченным к участию в деле, но о правах и обязанностях которых суд первой инстанции принял решение. Непосредственно в ГПК РФ данная категория кассаторов не названа; тем не менее, формулировка ст. 336 ГПК РФ не содержит ограничений относительно возможности обжалования судебных постановлений данными лицами.

До принятия Конституционным Судом РФ Постановления от 20 февраля 2006 г. № 1-П «По делу о проверке конституционности положения статьи 336 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан К.А. Инешина, Н.С. Никонова и Открытого акционерного общества «Нижекамскнефтехим» в процессуальной теории также высказывалось предположение, что лица, не привлеченные к участию в деле, имеют право обжаловать судебное постановление в порядке надзора, но не в кассационной инстанции. В названном Постановлении Конституционного Суда РФ прямо указано: «...суд второй инстанции не вправе отказать лицам, не привлеченным к участию в деле, вопрос о правах и обязанностях которых был разрешен судом первой инстанции, в проведении кассационной проверки наличия соответствующего основания для отмены вынесенного судом первой инстанции решения».

В арбитражном процессуальном законодательстве (в отличие от гражданского процессуального) вопрос возможности

обжалования судебных актов лицами, не участвовавшими в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, решен изначально. Такое право предоставлено этим лицам ст. 42 АПК РФ.

Объектом кассационного обжалования могут выступать судебные решения и определения всех судов первой инстанции, за исключением решений и определений мировых судей (данные судебные постановления пересматриваются в порядке апелляционного и надзорного производства).

Кроме того, самостоятельным объектом кассационного обжалования может выступать и отдельная часть решения, не вступившего в законную силу. Не имеет значения, какие вопросы отражены в данной части решения — правильности применения нормы права, установления тех или иных обстоятельств дела, мотивировки решения, доказанности тех или иных обстоятельств и т. д.

§ 3. Порядок подачи кассационной жалобы (представления)

В качестве кассационной инстанции выступают:

1. Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной (флотский) военный суд (при обжаловании решений районных судов, решений гарнизонных военных судов).

2. Верховный Суд РФ, а точнее — Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ (при обжаловании решений Верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, окружных (флотских) военных судов).

3. Кассационная коллегия Верховного Суда РФ (при обжаловании решений Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ).

Кассационное производство возбуждается путем подачи кассационной жалобы или кассационного представления. Жалоба (представление) подается через суд первой инстанции, принявший решение, в течение 10 дней со дня его принятия в окончательной форме.

При этом решение считается принятым в окончательной форме, когда в соответствии со ст. 199 ГПК РФ составлена мотивировочная часть решения.

При подаче кассационной жалобы кассатор уплачивает государственную пошлину — 50% размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления (подп. 9 п. 1 ст. 333¹⁹ НК РФ). Если же кассационная жалоба подается соучастниками и третьими лицами, выступающими в процессе на той же стороне, что и лицо, подавшее кассационную жалобу, государственная пошлина не уплачивается (подп. 7 п. 1 ст. 333²⁰ НК РФ).

Кассационные жалоба (представление) должны содержать следующие реквизиты:

- 1) наименование суда, в который адресуется жалоба, представление;
- 2) наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения;
- 3) указание на решение суда, которое обжалуется;
- 4) требования лица, подающего жалобу, или требования прокурора, приносящего представление, а также основания, по которым они считают решение суда неправильным;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе, представлению доказательств.

Кассационная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем, кассационное представление — прокурором. К жалобе, поданной представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочие представителя, если в деле не имеется такое полномочие.

Кроме документа, удостоверяющего полномочия, к кассационной жалобе (представлению) прилагаются:

документ, подтверждающий уплату государственной пошлины (если жалоба при ее подаче подлежит оплате);

копии кассационной жалобы, представления, число которых должно соответствовать числу лиц, участвующих в деле;

копии приложенных к жалобе, представлению письменных доказательств, число которых должно соответствовать числу лиц, участвующих в деле.

Следует отметить, что ссылка лица, подающего кассационную жалобу, или прокурора, приносящего кассационное представление, на новые доказательства допускается только в случае обоснования в жалобе, представлении, что эти доказательства невозможно было представить в суд первой инстанции. Новых доводов относительно существа дела в кассационной жалобе содержаться не может.

Получив кассационную жалобу, представление, судья первоначально проверяет наличие оснований для возвращения жалобы (представления) и оставления их без движения.

При подаче кассационных жалобы, представления, не соответствующих формальным требованиям, предусмотренным ст. 339 и 340 ГПК РФ, а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной, судья выносит определение, на основании которого оставляет жалобу, представление без движения и назначает срок для исправления недостатков. Если будет установлено, что сторона не оплатила либо не доплатила государственную пошлину на стадии кассационного рассмотрения, то снять дело с рассмотрения нельзя, поскольку ГПК РФ не предоставляет суду кассационной инстанции такого права.

Суд кассационной инстанции должен поступить аналогично суду первой инстанции, оказавшемуся в сходной ситуации, когда исковое заявление, не оплаченное государственной пошлиной в установленном размере, было ошибочно принято судьей к производству, а не оставлено без движения в соответствии со ст. 136 ГПК РФ: рассмотреть дело и решить вопрос о довызыскании или взыскании государственной пошлины в кассационном определении с учетом правил ст. 98 ГПК РФ¹.

В случае, если лицо, подавшее кассационные жалобу, представление, в установленный срок выполнит указания, содержащиеся в определении суда, жалоба, представление считаются поданными в день первоначального поступления в суд. Это означает, что срок на кассационное обжалование в период исправления недостатков жалобы, представления не исчисляется.

¹ См.: Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ на вопросы судов по применению норм ГПК РФ, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 24 марта 2004 г.

Основаниями для возвращения кассационных жалобы, представления в соответствии со ст. 342 ГПК РФ являются:

1) невыполнение в установленный срок указаний судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы, представления без движения;

2) истечение срока обжалования, если в жалобе, представлении не содержится просьба о восстановлении срока или в его восстановлении отказано;

3) просьба лица, подавшего жалобу, отзыв представления прокурором, если дело не направлено в суд кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление возвращаются на основании определения суда первой инстанции. Лицо, подавшее жалобу, или прокурор, принесший представление, вправе обжаловать указанное определение в вышестоящий суд.

После возвращения кассационной жалобы (представления) она подается в суд кассационной инстанции на общих основаниях.

Если оснований для возвращения или оставления жалобы (представления) без движения не имеется, а сама жалоба (представление) отвечает предъявляемым требованиям, судья районного суда обязан совершить следующие действия:

1) не позднее следующего дня после дня их получения направить лицам, участвующим в деле, копии жалобы, представления и приложенных к ним письменных доказательств;

2) известить лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы, представления в кассационном порядке в Верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, окружном (флотском) военном суде. О дне рассмотрения жалобы, представления в Верховном Суде РФ лица, участвующие в деле, извещаются Верховным Судом РФ;

3) по истечении срока, установленного для кассационного обжалования, направить дело в суд кассационной инстанции.

После получения копий кассационной жалобы (представления) лица, участвующие в деле, вправе представить возражения в письменной форме с приложением документов, подтверждающих эти возражения. Возражения относительно кассационных

жалобы, представления и приложенные к ним документы должны быть поданы с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

До истечения срока, установленного для кассационного обжалования, дело никем не может быть истребовано из суда. Лица, участвующие в деле, вправе знакомиться в суде с материалами дела, кассационными жалобой, представлением и возражениями относительно жалобы, представления.

Может возникнуть ситуация, когда жалоба (представление) подается уже после рассмотрения другой кассационной жалобы (представления). В случае если кассационные жалоба, представление, поданные в установленный срок или после восстановления пропущенного срока, поступят в суд кассационной инстанции после рассмотрения дела по другой жалобе, суд обязан принять их к своему производству.

§ 4. Порядок рассмотрения дела в кассационной инстанции

Дела в кассационной инстанции рассматриваются коллегиально в составе председательствующего и двух судей.

Условно, рассмотрение дела можно разделить на четыре этапа.

1. Подготовительный этап кассационного разбирательства.
2. Рассмотрение жалобы (представления) по существу.
3. Судебные прения (факультативный этап).
4. Постановление и оглашение кассационного определения.

Законодательством установлены следующие сроки рассмотрения дела в суде кассационной инстанции:

1. Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа, окружной (флотский) военный суд должны рассмотреть поступившее по кассационным жалобе, представлению дело не позднее чем в течение месяца со дня его поступления.

2. Верховный Суд РФ должен рассмотреть поступившее по кассационным жалобе, представлению дело не позднее чем в течение 2 месяцев со дня его поступления.

3. Кассационные жалоба, представление по делу о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, поступившие на рассмотрение в суд

кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматриваются судом в течение 5 дней со дня их поступления.

4. Кассационные жалоба, представление на решение по делу об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов), поступившие в суд кассационной инстанции в период избирательной кампании, кампании референдума до дня голосования, рассматриваются судом не позднее дня голосования.

Федеральными законами могут быть установлены сокращенные сроки рассмотрения кассационных жалоб, представлений по отдельным категориям дел.

Собственно рассмотрение дела в кассации выглядит следующим образом.

Первоначально председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, по чьим кассационным жалобе, представлению и на решение какого суда; выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, их представителей явился; устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей.

Далее объявляется состав суда, а лицам, участвующим в деле, разъясняется возможность заявлять отводы, выясняется, имеются ли отводы и (или) самоотводы.

В том случае, если отводы или самоотводы заявляются, они разрешаются по правилам, установленным ст. 16-21 ГПК РФ.

После этого председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности и выясняет, есть ли у них какие-либо ходатайства. Если ходатайства заявляются, то они разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. На этом подготовительный этап заканчивается.

Рассмотрение жалобы (представления) по существу начинается докладом дела председательствующим или одним из судей состава. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы кассационных жалобы, представления и поступивших относительно них возражений, содержание представленных в суд новых доказательств, а также

сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть суду для проверки решения суда.

После доклада заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле, и их представителей. Первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или его представитель либо прокурор, если им принесено кассационное представление. Если решение суда обжаловано обеими сторонами, первым выступает истец.

После объяснений лиц, участвующих в деле, суд кассационной инстанции — в случае необходимости — оглашает имеющиеся в деле доказательства, а также исследует вновь представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции. О принятии новых доказательств суд выносит определение. Стороны вправе заявлять ходатайства о вызове и допросе дополнительных свидетелей, об истребовании других доказательств, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. Исследование доказательств проводится в том же порядке, что и в суде первой инстанции.

Для кассационного производства этап судебных прений является факультативным. Они проводятся в том случае, если судом кассационной инстанции исследовались новые доказательства. Правила проведения те же, что и в суде первой инстанции. При этом первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или прокурор, принесший кассационное представление.

Следует отметить, что на протяжении всего разбирательства жалобы в суде кассационной инстанции истец вправе отказаться от иска, а стороны — заключить мировое соглашение. Отказ от иска или желание заключить мировое соглашение должны быть выражены в письменной форме до удаления суда в совещательную комнату. Порядок и последствия рассмотрения заявления истца об отказе от иска или заявления сторон о заключении мирового соглашения определяются по правилам, предусмотренным для суда первой инстанции.

По окончании судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для вынесения кассационного определения.

Совещание судей происходит в порядке, предусмотренном ст. 15 ГПК РФ. Вынесение кассационного определения и его объявление — по правилам, предусмотренным соответственно

ст. 194 и 193 ГПК РФ, т.е., по сути, постановление кассационного определения подчиняется тем же самым правилам, что и вынесение решения.

В случае если в результате рассмотрения кассационных жалобы, представления, поданных после состоявшегося кассационного разбирательства предыдущей жалобы (представления), суд кассационной инстанции придет к выводу о незаконности или необоснованности ранее вынесенного кассационного определения, оно отменяется и выносится новое кассационное определение.

Что касается протоколирования кассационного разбирательства, то оно необходимо в случае исследования новых доказательств либо совершения лицами, участвующими в деле, действий диспозитивного характера.

§ 5. Полномочия суда кассационной инстанции

Полномочия суда кассационной инстанции — это его права по отношению к обжалуемому постановлению.

Суд кассационной инстанции наделен следующими полномочиями (ст. 361 ГПК РФ).

1. Оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационную жалобу или представление — без удовлетворения, если решение суда первой инстанции является законным и обоснованным либо если выявленные нарушения не повлияли в целом на правильность постановленного судебного акта.

При этом в кассационном определении указываются причины, по которым доводы кассационной жалобы (представления) не могут быть приняты.

Во втором случае в кассационном определении отмечаются неточности и ошибки, допущенные судом первой инстанции, указывается их несущественность.

2. Отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в том же или ином составе судей (в зависимости от оснований отмены судебного решения).

Указанное правомочие реализуется судом кассационной инстанции тогда, когда нарушения, допущенные при принятии решения, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции

самостоятельно (например, в суде первой инстанции не были выяснены все существенные для дела обстоятельства).

Если решение отменяется лишь в части, то в кассационном определении указывается, в какой именно части отменяется решение, а в какой остается без изменения.

При направлении дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции кассационный суд должен указать, почему он самостоятельно не может вынести новое решение или изменить решение суда первой инстанции.

При направлении дела на новое рассмотрение суд кассационной инстанции обязан дать нижестоящему суду указания о действиях, которые он должен совершить при новом рассмотрении дела.

Указания могут касаться необходимости совершения тех или иных процессуальных действий. Эти указания обязательны для суда, вновь рассматривающего данное дело.

Вместе с тем суд кассационной инстанции не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение суда должно быть принято при новом рассмотрении дела.

3. Изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение полностью или в части, не передавая дела на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены правильно, но судом неверно применена норма материального права.

Изменение решения — это уточнение недостатков прежнего решения, которое не влечет изменения основного вывода суда о правах и обязанностях сторон (дополнение мотивов решения, уточнение размера присужденной суммы и т.д.). Например, суд первой инстанции правильно решил дело по существу, но ошибся при определении размера государственной пошлины. В этом случае решение должно быть изменено в части определения размера госпошлины.

Новое решение — это решение кассационной инстанции, которое по содержанию противоположно обжалованному решению. В новом решении меняется главный вывод суда о правах и обязанностях сторон.

4. Отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения. Данное правомочие кассационный суд реализует в том случае, если в ходе кассационного разбирательства будут установлены основания, предусмотренные ст. 220, 222 ГПК РФ. Не всегда при этом само решение — как судебный акт — должно содержать судебную ошибку. Например, кассационной инстанцией установлено, что спор не подлежит рассмотрению в судах общей юрисдикции. Или стороны заключили мировое соглашение, которое утверждено судом кассационной инстанции. В подобных случаях решение суда первой инстанции должно быть отменено, а производство по делу — прекращено вне зависимости от того, правильно ли такое решение по сути.

§ 6. Основания для отмены или изменения решения суда в кассационном порядке

Основаниями, которые дают суду кассационной инстанции право изменить или отменить решение суда, являются:

1. Неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела, т.е. предмета доказывания. Подобное нарушение имеет место в том случае, когда юридические последствия связываются не с теми фактами, которые указаны в нормах материального права для спорных правоотношений.

2. Недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела. Иначе говоря, те обстоятельства, которые суд посчитал установленными, в действительности не доказаны. Например, факт, входящий в предмет доказывания, подтвержден недостоверными, противоречивыми доказательствами либо вообще не подтвержден какими-либо доказательствами, либо не указано, по каким основаниям отвергнуты те или иные доказательства. Встречаются случаи, когда те или иные доказательства, представленные лицами, участвующими в деле, вообще не находят отражения в судебном решении.

3. Несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела. Данное нарушение встречается, например, когда материальная норма регулирует другие правоотношения. Или же судом могут быть правильно установлены обстоятельства дела, но на основе этих обстоятельств неверно квалифицированы

правоотношения сторон. Например, договор аренды квалифицируется судом как договор о совместной деятельности.

4. Нарушение или неправильное применение норм материального права.

Нормы материального права считаются нарушенными или неправильно примененными в случае, если:

а) суд не применил закон, подлежащий применению. Например, суд не применил закон, регулирующий спорные правоотношения, а руководствовался каким-то иным законом. Либо суд должен был применить нормативный акт большей юридической силы, но по каким-то причинам не сделал этого;

б) суд применил закон, не подлежащий применению. В данном случае суд руководствуется законом, которым не должен был руководствоваться. Например, применяет закон, утративший силу или имеющий иной предмет регулирования, нежели материальное правоотношение, являющееся предметом спора;

в) суд неправильно истолковал закон, т.е. из содержания правильно примененной нормы права сделал неверные выводы.

5. Нарушение или неправильное применение норм процессуального права.

Указанные нарушения подразделяются на условные и безусловные основания для отмены решения.

К условному основанию относится такое нарушение, которое привело или могло привести к неправильному разрешению дела. Например, нарушение порядка допроса свидетеля, нарушение порядка исследования письменных доказательств, но при условии, что такое нарушение повлияло или могло повлиять на правильность разрешения дела.

К безусловным основаниям относятся такие нарушения, которые влекут отмену решения в обязательном порядке, вне зависимости от того, повлияли ли они каким-то образом на суть решения или нет.

Решение суда первой инстанции подлежит отмене независимо от доводов кассационных жалобы, представления в случае, если:

- 1) дело рассмотрено судом в незаконном составе;
- 2) дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;

3) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судебное производство;

4) суд разрешил вопрос о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо подписано не тем судьей или не теми судьями, которые указаны в решении суда;

6) решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

7) в деле отсутствует протокол судебного заседания;

8) при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещания судей.

По нашему мнению, перечень безусловных оснований необходимо дополнить еще одним: нарушение правил подсудности при рассмотрении дела в первой инстанции. В данном случае нарушается конституционное право каждого на рассмотрение дела тем судом и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

§ 7. Определение суда кассационной инстанции

По результатам рассмотрения дела в суде кассационной инстанции принимается кассационное определение.

Так же как и судебное решение, данный судебный акт принимается в совещательной комнате и состоит из четырех частей — вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной.

В *вводной части* определения содержатся следующие реквизиты:

- 1) дата и место вынесения определения;
- 2) наименование суда, вынесшего определение, состав суда;
- 3) лицо, подавшее кассационные жалобу, представление.

В *описательной части* излагается краткое содержание обжалуемого решения суда первой инстанции, кассационных жалобы, представления, представленных доказательств, объяснений лиц, участвующих в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции.

В *мотивировочной части* перечисляются мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, со ссылкой на законы, которыми суд руководствовался.

При оставлении кассационных жалобы, представления без удовлетворения суд обязан указать мотивы, по которым доводы жалобы, представления отклоняются.

Если дело направляется на новое рассмотрение, необходимо указать, какое нарушение допущено и каким образом оно должно быть исправлено.

В *резолютивной части* излагаются выводы суда по результатам рассмотрения кассационной жалобы (представления).

Кроме того, в этом акте необходимо решить вопрос о распределении (или перераспределении) судебных расходов.

При отмене решения суда полностью или в части и передаче дела на новое рассмотрение суд, напомним, обязан указать действия, которые должен совершить суд первой инстанции при новом рассмотрении дела.

Если дело передается на новое рассмотрение, в резолютивной части указывается, в какой именно суд передается дело и в каком составе оно должно быть рассмотрено.

В случае частичной отмены отмечается, в какой именно части решение отменяется, а в какой остается без изменения.

Если отменяется решение, которое уже полностью или частично приведено в исполнение, то в резолютивной части указывается о повороте исполнения или о передаче данного вопроса на разрешение суда первой инстанции.

Кассационное определение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано только в порядке надзора.

§ 8. Сущность и значение обжалования определений, не вступивших в законную силу

Определения суда первой инстанции, за исключением определений мировых судей, могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции путем подачи *частной жалобы* сторонами и другими лицами, участвующими в деле, а также представления — прокурором, если:

- 1) это предусмотрено ГПК РФ;
- 2) определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела.

К *первой группе* можно отнести *определения*:

о передаче дела в другой суд или об отказе в передаче дела в другой суд (ст. 33 ГПК РФ);

о признании лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, третьими лицами в рассматриваемом деле или об отказе в признании таковых третьими лицами (ст. 42 ГПК РФ);

о замене или об отказе в замене правопреемника (ст. 44 ГПК РФ);

об отказе в обеспечении доказательств (ст. 65 ГПК РФ);

по вопросу распоряжения вещественными доказательствами (ст. 76 ГПК РФ);

о возврате аудио-, видеозаписей (ст. 78 ГПК РФ);

по вопросам, связанным с судебными расходами (ст. 104 ГПК РФ);

об отказе сложить судебный штраф или уменьшить его (ст. 106 ГПК РФ);

о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 112 ГПК РФ);

об обеспечении иска (ст. 145 ГПК РФ);

о внесении исправлений в решение суда (ст. 200 ГПК РФ);

об отказе в принятии дополнительного решения суда (ст. 201 ГПК РФ);

о разъяснении решения суда (ст. 202 ГПК РФ);

об отсрочке или о рассрочке исполнения решения суда, об изменении способа и порядка его исполнения (ст. 203 ГПК РФ);

об индексации присужденных денежных сумм (ст. 208 ГПК РФ);

о немедленном исполнении решения суда (ст. 212 ГПК РФ) и некоторые другие.

Ко *второй группе* относятся *определения* об отказе в принятии заявления, о возвращении искового заявления, об оставлении искового заявления без движения, о приостановлении, прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения (ст. 134-136, 218 ГПК РФ).

На остальные определения суда первой инстанции частные жалобы, представления прокурора не подаются, но возражения

относительно них могут быть включены в кассационные жалобу, представление.

Пересмотр определения в кассационном порядке осуществляется по тем же процессуальным правилам, что и пересмотр решения.

Суд кассационной инстанции, рассмотрев частную жалобу, представление прокурора, вправе:

оставить определение суда первой инстанции без изменения, а жалобу, представление прокурора — без удовлетворения;

отменить определение суда и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;

отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

Определение суда кассационной инстанции по частной жалобе, представлению прокурора вступает в законную силу со дня его вынесения.

РАЗДЕЛ IV. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ

Глава 18. Производство в суде надзорной инстанции

§ 1. Право на обращение в суд надзорной инстанции

Пересмотр вступивших в законную силу решений, определенных в суде надзорной инстанции является стадией гражданского процесса. В данной стадии могут быть пересмотрены решения и определения всех судов Российской Федерации, за исключением Президиума Верховного Суда РФ.

Право на обращение в суд надзорной инстанции принадлежит лицам, участвующим в деле, и другим лицам, чьи права и законные интересы нарушены судебными постановлениями (ст. 376 ГПК РФ).

Федеральный закон от 4 декабря 2007 г. № 330-ФЗ внес изменения в ч. 2 ст. 376 ГПК РФ, предусмотрев, что судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение 6 месяцев со дня из вступления в законную силу при условии, что указанными лицами были исчерпаны иные установленные законом способы обжалования судебного постановления до дня его вступления в законную силу¹.

Право на обращение в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений суда, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, имеют должностные лица органов прокуратуры, указанные в ч. 4 ст. 377 ГПК РФ.

Статья 34 ГПК РФ относит прокурора к лицам, участвующим в деле, а ст. 35 ГПК РФ предоставляет право данным лицам обжаловать судебные постановления. В соответствии с **Постановлением Пленума ВС РФ от 20 января 2003 г. № 2** правом обращения в суд надзорной инстанции обладает прокурор, являющийся лицом, участвующим в деле, независимо от того, явился ли он в заседание суда первой инстанции.

¹ См. также: письмо Верховного Суда РФ от 21 июля 2004 г. № 52-код-2004 «Об исчислении срока, установленного для обжалования судебных постановлений в порядке надзора».

Следовательно, право на обжалование решений, определений в порядке надзора принадлежит: а) лицам, участвующим в деле; б) лицам, не участвующим в деле, если их права и законные интересы нарушены обжалуемыми судебными постановлениями¹.

Судебные постановления могут быть обжалованы в суде надзорной инстанции в течение 6-ти месяцев со дня их вступления в законную силу. Если же указанный срок был пропущен участвующим в деле лицом, который был намерен подать надзорную жалобу или представление, то суд, учитывая уважительные причины, может пропущенный срок восстановить.

Начало течения этого срока определяется с момента вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу.

§ 2. Порядок подачи надзорной жалобы или представления прокурора

Закон (ст. 377 ГПК РФ) определяет порядок подачи надзорной жалобы или представления прокурора.

Надзорная жалоба или представление прокурора подается *непосредственно в суд надзорной инстанции*.

Надзорная жалоба или представление прокурора подается:

на кассационные определения Верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные решения и 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;

на кассационные определения окружных (флотских) военных судов; на вступившие в законную силу решения и определения гарнизонных военных судов — в президиум окружного (флотского) военного суда;

на постановления президиумов Верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения,

¹ См.: Научно-практический комментарий к ГПК РФ / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского, М.К. Треушникова. М., 2003. С. 737.

суда автономной области, судов автономных округов; на кассационные 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 коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ;

на постановления президиумов окружных (флотских) военных судов; на кассационные 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 Военную коллегия Верховного Суда РФ;

на вступившие в законную силу решения и определения Верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на вступившие в законную силу решения и определения окружных (флотских) военных судов, если указанные решения и определения были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде РФ; на вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда РФ, принятые им по первой инстанции; на определения Кассационной коллегии Верховного Суда РФ; на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке; на определения Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ею в кассационном порядке, — в Президиум Верховного Суда РФ.

Жалобы, представления прокурора на определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ, вынесенные ими в надзорном порядке, подаются в Президиум Верховного Суда РФ

при условии, что такие определения нарушают единство судебной практики.

С представлениями о пересмотре вступивших в законную силу решений, определений судов и постановлений президиумов судов надзорной инстанции в Российской Федерации вправе обращаться:

Генеральный прокурор Российской Федерации и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;

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.

Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель имеют право по жалобе заинтересованных лиц или по представлению прокурора внести в Президиум Верховного Суда РФ представление о пересмотре в порядке надзора судебных постановлений, нарушающих права, свободы или законные интересы неопределенного круга лиц, иные публичные интересы либо принятых с нарушением правил подведомственности или подсудности (ст. 389 ГПК РФ).

Указанные жалоба или представление прокурора могут быть поданы в течение 6 месяцев со дня вступления судебных постановлений в законную силу. Рассмотрение дела в этом случае происходит по общим правилам рассмотрения дела в судебном заседании суда надзорной инстанции, с учетом того, что должностное лицо, внесшее представление, не может в нем участвовать.

§ 3. Содержание надзорной жалобы или представления прокурора

Статья 378 ГПК РФ (в отличие от ГПК РСФСР) четко определяет требования, которые предъявляются к надзорной жалобе (представлению). К ним относятся:

1. Полное наименование суда надзорной инстанции (например, Президиум Верховного Суда РФ, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ).

2. Наименование лица, подавшего жалобу (представление) с указанием места жительства (или фактического проживания) и процессуального положения в данном деле. Дается информация и по другим лицам, участвующим в деле, и их адрес.

3. Необходимо указать суды, рассматривавшие дело в суде первой инстанции, апелляционной, кассационной или надзорной инстанции и соответственно содержание принятых ими решений.

4. Пункты 5-7 ст. 378 ГПК РФ обязывают лиц, подавших жалобу (представление), указать на решение или определение суда, которые обжалуются, затем подробно описать допущенные судом существенные нарушения закона и сформулировать просьбу лица, подавшего жалобу (представление).

Постановлением Пленума ВС РФ от 20 января 2003 г. № 2 (п. 23) разъяснено, что в силу ст. 387 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются не любые нарушения норм материального или процессуального права, а только те, которые признаны существенными.

Следует согласиться с понятием судебного надзора, который должен характеризовать только управленческую, организационную деятельность суда. Осуществление такой деятельности в предусмотренным законом порядке позволит оперативно реагировать на допускаемые судами нарушения и принимать своевременно меры по устранению и предотвращению нарушений дефектов судебной деятельности¹.

5. Лица, не принимавшие участие в деле, должны в надзорной жалобе указать, какие права и законные интересы этого лица нарушены вступившем в законную силу судебным постановлением (ч. 3 ст. 378 ГПК РФ). Также это право данным лицам предоставлено исходя из ч. 1 ст. 376 ГПК РФ.

Необходимо также отметить, что если надзорная жалоба или представление прокурора ранее подавались в надзорную инстанцию, то в них должно быть указано на принятое решение суда.

Одним из общих требований, предъявленных к надзорной жалобе (представлению), является подпись лица, подающего жалобу,

¹ См.: *Борисова Е.А.* Проверка судебных актов по гражданским делам. М., 2006. С. 207.

или его представителя. Подпись представителя должна быть заверена в доверенности, прилагаемой к жалобе.

Представление прокурора должно быть подписано прокурором согласно ч. 4 ст. 377 ГПК РФ.

К надзорной жалобе (представлению) необходимо приложить заверенные соответствующим судом копии принятых по делу судебных постановлений — по числу лиц, участвующих в деле.

§ 4. Порядок возбуждения дела в суде надзорной инстанции

Как отмечает Конституционный Суд РФ, производство в суде надзорной инстанции установлено законодателем в качестве дополнительной гарантии конституционного права граждан и организаций на судебную защиту, что обуславливает особенности законодательного регулирования данного процессуального института¹.

В настоящее время возбуждение надзорного производства зависит от единоличного решения судьи, которому передана на рассмотрение жалоба или представление, и процесс передачи дела в суд надзорной инстанции для рассмотрения по существу условно можно разделить на несколько этапов.

Согласно ст. 379¹ ГПК РФ надзорная жалоба или представление прокурора возвращаются судьей *без рассмотрения по существу* в следующих случаях:

если жалоба или представление не отвечают требованиям, предусмотренным п. 1-5, 7 ч. 1, ч. 4-7 ст. 378 ГПК РФ;

если жалоба или представление поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд надзорной инстанции;

если пропущен срок обжалования судебного постановления в порядке надзора и к жалобе не приложено вступившее в законную силу определение суда о восстановлении этого срока;

если до принятия жалобы или представления к рассмотрению по существу поступила просьба об их возвращении или отзыве;

если жалоба или представление поданы с нарушением правил подсудности, установленных ст. 377 ГПК РФ.

¹ См. Определение Конституционного Суда РФ от 12 июля 2005 г. № 314-О // Вестник Конституционного Суда РФ. 2006. № 1.

Надзорная жалоба или представление прокурора должны быть возвращены в течение 10 дней со дня их поступления в суд надзорной инстанции.

Согласно ст. 380¹ ГПК РФ надзорная жалоба (представление прокурора) 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 по их поручению судьей данного суда;

2) в Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ, Президиуме Верховного Суда РФ — судьей Верховного Суда РФ.

Следующим этапом является рассмотрение надзорной жалобы или представления прокурора по материалам, приложенным к жалобе (представлению), либо по материалам истребованного дела.

Судьи, указанные в ст. 380¹ ГПК РФ, своим определением вправе:

отказать в передаче надзорной жалобы (представления прокурора) для рассмотрения в судебном заседании надзорной инстанции, если отсутствуют основания для пересмотра. При этом жалоба, представление прокурора и копии судебных постановлений остаются в суде надзорной инстанции;

передать надзорную жалобу (представление прокурора) с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции (ст. 381 ГПК РФ).

В тех случаях, если судья рассматривал надзорную жалобу (представление прокурора) по материалам истребованного дела, он вправе решить вопрос о приостановлении исполнения решения суда до окончания производства в суде надзорной инстанции, при наличии об этом просьбы заинтересованного лица.

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель вправе не согласиться с определением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче жалобы (представления прокурора) в суд надзорной инстанции и вынести *определение о его отмене и передаче надзорной жалобы* (представления) с делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

Надзорная жалоба или представление прокурора, поданные в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ или в Военную коллегия Верховного Суда РФ на судебные постановления с делом в случае передачи их для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, направляются соответственно в Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ или в Военную коллегия Верховного Суда РФ.

Законодательством установлены следующие сроки рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора:

в надзорной инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, — не более чем месяц, если дело не было истребовано, и не более чем 2 месяца, если дело было истребовано, не считая периода времени со дня истребования дела до дня его поступления в суд надзорной инстанции (ч. 1 ст. 382 ГПК РФ);

в Верховном Суде РФ — не более 2 месяцев, если дело не было истребовано, и не более чем 3 месяца, если дело было истребовано (ч. 2 ст. 382 ГПК РФ).

Закон (ч. 3 ст. 382 ГПК РФ) предусматривает, что Председатель Верховного Суда РФ или его заместитель в случае истребования дела (с учетом его сложности) могут продлить срок, но не более, чем на 2 месяца.

Если судья отказывает в передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в судебном заседании надзорной инстанции, он выносит мотивированное определение (ст. 383 ГПК РФ), которое должно содержать: дату и место его вынесения, фамилию и инициалы судьи, который вынес определение, а также указывается наименование лица, подавшего надзорную жалобу или представление прокурора. В содержании определения указываются также все судебные постановления, которые обжалуются, и приводятся четкие мотивы отказа.

Если судья надзорной инстанции установит основания для отмены судебного акта в порядке надзора, то он выносит мотивированное определение о передаче надзорной жалобы или представления прокурора для рассмотрения в суде надзорной инстанции (ст. 384 ГПК РФ).

После этого судья вместе с вынесенным определением и материалами дела направляет надзорную жалобу или представление прокурора в суд надзорной инстанции.

Затем следуют извещение лиц, участвующих в деле, о передаче дела для рассмотрения в суд надзорной инстанции (ст. 385 ГПК РФ), сроки и порядок рассмотрения дела в суде надзорной инстанции (ст. 386 ГПК РФ), вынесение определения или постановления суда надзорной инстанции (ст. 388 ГПК РФ).

§ 5. Сроки и порядок рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора в судебном заседании суда надзорной инстанции

В соответствии со ст. 35 ГПК РФ лица, участвующие в деле, имеют право участвовать в судебном заседании при рассмотрении дела судом надзорной инстанции. В связи с этим суд надзорной инстанции обязан известить их о времени и месте судебного заседания, направив копии определения суда о передаче дела для рассмотрения в суд надзорной инстанции и копии надзорной жалобы или представления прокурора. Время рассмотрения дела суд назначает с учетом того, чтобы эти лица имели возможность явиться в суд на заседание. В связи с тем, что правом обжалования судебных постановлений в порядке надзора наделены не только лица, участвующие в деле, но и иные лица, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями (ст. 376 ГПК РФ), суд надзорной инстанции также обязан известить их о времени и месте судебного разбирательства.

Неявка лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, не является препятствием для рассмотрения дела судом надзорной инстанции (ч. 2 ст. 385 ГПК РФ).

Сроки рассмотрения дела установлены ст. 386 ГПК РФ. Дела рассматриваются судом надзорной инстанции в судебном заседании не более чем месяц, а в Верховном Суде РФ — не более чем 2 месяца со дня вынесения судьей определения. Следует отметить, что сроки на рассмотрение дел в суде надзорной инстанции по сравнению с ГПК РСФСР увеличились. Например, в соответствии со ст. 328 ГПК РСФСР дело рассматривалось надзорной инстанцией не позднее 20 дней а в Верховном Суде РСФСР — не позднее месяца со дня поступления.

Рассмотрение начинается докладом дела председателем суда, его заместителем или по их поручению иным членом президиума

либо ранее не участвовавшим в рассмотрении дела другим судьей этого суда.

В Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, Военной коллегии Верховного Суда РФ дело докладывается одним из судей коллегии.

В судебном заседании принимают участие лица, участвующие в деле, их представители, иные лица, подавшие надзорную жалобу или представление прокурора, если их права и законные интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым судебным постановлением (ч. 3 ст. 386 ГПК РФ).

В случае если прокурор является лицом, участвующим в рассмотрении дела, в судебном заседании принимают участие:

прокурор субъекта РФ, окружного (флотского) военного суда — в заседании президиума суда субъекта РФ;

Генеральный прокурор РФ или его заместитель в Президиуме Верховного Суда РФ — в Президиуме Верховного Суда РФ;

должностное лицо органов прокуратуры по поручению Генерального прокурора РФ — в Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военной коллегии Верховного Суда РФ (ч. 3 ст. 386 ГПК РФ).

Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, мотивы надзорной жалобы или представления прокурора и определения суда о передаче жалобы (представления) в суд надзорной инстанции. Судьи могут задавать докладчику вопросы.

Лица, участвующие в деле, и иные лица, если они явились в судебное заседание, вправе дать объяснения по делу. Первым дает объяснение лицо, подавшее надзорную жалобу (представление прокурора).

По результатам рассмотрения дела президиум суда надзорной инстанции принимает постановление, а Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ и Военная коллегия Верховного Суда РФ выносят определения.

При рассмотрении дела в порядке надзора все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела в порядке надзора и против его пересмотра, надзорная жалоба или представление прокурора считаются

отклоненными. О принятых судом надзорной инстанции определениях (постановлениях) сообщается лицам, участвующим в деле.

§ 6. Основания для отмены судебных постановлений и полномочия суда надзорной инстанции

Суд надзорной инстанции не исследует новые доказательства. Рассмотрение происходит по имеющимся в деле материалам в пределах заявленных в жалобе или представлении прокурора доводах.

В соответствии со ст. 387 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов. Существенное нарушение норм материального и процессуального права проявляется в незаконности и необоснованности решений нижестоящих судов, что является основанием к отмене или изменению решений в соответствии со ст. 362-364 ГПК РФ, которые регулируют рассмотрение дел в суде кассационной инстанции¹.

По результатам рассмотрения дела суд надзорной инстанции вправе (ч. 1 ст. 390 ГПК РФ):

1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора о пересмотре дела в порядке надзора — без удовлетворения;

2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение;

3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной 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;

¹ См.: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2005. С. 433.

5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

6) оставить надзорную жалобу или представление прокурора без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 379¹ ГПК РФ.

Статья 390 ГПК РФ дополнена новым содержанием: суд при рассмотрении дела в надзорном порядке проверяет правильность применения и толкования норм материального и процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорной жалобы или представления прокурора.

В то же время в интересах законности суд надзорной инстанции вправе выйти за пределы доводов надзорной жалобы или представления прокурора. При этом следует отметить, что суд надзорной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

Указания вышестоящего суда о толковании закона является обязательным для суда, вновь рассматривающего дело.

Определение или постановление суда надзорной инстанции вступают в законную силу со дня их принятия (ст. 391 ГПК РФ).

Глава 19. Производство по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам

§ 1. Понятие и основания пересмотра гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам

Пересмотр решений и определений по вновь открывшимся обстоятельствам — самостоятельная стадия гражданского процесса, целью которой является проверка законности и обоснованности судебных постановлений, вступивших в законную силу.

Стадия пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам имеет внешнее сходство со стадией пересмотра гражданских дел в порядке надзора, но осуществляется тем же самым судом, который

ранее вынес соответствующее решение (определение). В этом смысле суд осуществляет самоконтроль.

Кроме того, в данной стадии процесса судебное постановление подлежит проверке не с позиций его соответствия предъявляемым законом требованиям к судебному решению как таковому (законности, обоснованности и др.), а в связи с появлением вновь открывшихся обстоятельств.

Вновь открывшимся обстоятельством считается юридический факт, с которым закон связывает возникновение, изменение либо прекращение правоотношений. При этом данный факт существовал на момент рассмотрения дела и вынесения решения или определения, но не был и не мог быть известен суду и участвующему в деле лицу. Причем речь идет о таком факте, который может повлиять на движение, перспективу и исход дела. Иными словами, если бы суд знал о таком факте, обстоятельстве при рассмотрении дела и исследовал его, то мог бы вынести совершенно иное решение по делу.

Таким образом, *признаками вновь открывшегося обстоятельства* являются:

- 1) существенное значение для дела (способно повлиять на вынесенное судом решение);
- 2) наличие на момент рассмотрения дела и вынесения судом решения по нему;
- 3) полная неосведомленность суда об этом обстоятельстве.

Незаконность и необоснованность пересматриваемого судебного постановления в данном случае является следствием вновь открывшихся обстоятельств, которые суд не мог учесть в момент вынесения постановления в силу их неизвестности. Для решения вопроса о пересмотре постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам не требуется проверять правильность применения судом закона, правильность совершения тех или иных процессуальных действий, правильность исследования и оценки доказательств по делу. Задача суда здесь иная — выяснить наличие или отсутствие самих вновь открывшихся обстоятельств и способность их повлиять на правильность вынесенного судом постановления.

В части 2 ст. 392 ГПК РФ дан исчерпывающий перечень оснований для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда, вступивших в законную силу.

Основания пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

2) заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложный неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда, постановления президиума суда надзорной инстанции и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

3) преступления сторон, других участвующих в деле лиц, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

4) отмена решения, приговора, определения суда или постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения, определения суда или постановления президиума суда надзорной инстанции;

5) признание Конституционным Судом РФ не соответствующим Конституции РФ закона, примененного в конкретном деле, в связи с принятием решения, к которому заявитель обращался в Конституционный Суд РФ.

§ 2. Порядок пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам

Право возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам предоставлено сторонам, прокурору, другим лицам, участвующим в деле. Право на возбуждение данного производства принадлежит также правопреемникам участвующих в деле лиц.

Заявление или представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам подается в суд, вынесший решение, определение или постановление (ст. 393 ГПК РФ).

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений судов апелляционной, кассационной или надзорной инстанции, на основании которых изменено решение суда первой инстанции или принято новое решение, производится судом, изменившим решение суда или принявшим новое решение (ст. 394 ГПК РФ).

Лица, участвующие в деле, могут ставить вопрос о пересмотре решения, определения или постановления в течение 3 месяцев со дня обнаружения вновь открывшихся обстоятельств.

Срок подачи такого заявления исчисляется:

1) со дня открытия существенных для дела обстоятельств (п. 1 ч. 2 ст. 392 ГПК РФ);

2) со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу (п. 2, 3 ч. 2 ст. 392 ГПК РФ);

3) со дня вступления в законную силу решения, приговора, определения суда, которые отменяют ранее вынесенные решение, приговор, определение суда либо постановление государственного органа или органа местного самоуправления, на которых было основано пересматриваемое решение, определение суда, либо со дня принятия государственным органом или органом местного самоуправления нового постановления, на котором было основано пересматриваемое решение, определение суда (п. 4 ч. 2 ст. 392 ГПК РФ).

В заявлении о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся обстоятельствам указывается:

1) наименование суда, в который подается соответствующее заявление;

2) наименование лица, обращающегося в суд с заявлением о пересмотре постановления по вновь открывшимся обстоятельствам;

3) указание акта, подлежащего пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам;

4) основание пересмотра судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам;

5) доказательства, подтверждающие факт вновь открывшихся обстоятельств.

Получив соответствующее заявление, судья истребует производство по делу, извещает заявителя и других участвующих

в деле лиц о времени и месте заседания, принимает меры к получению необходимых доказательств.

Приступая к судебному разбирательству по делу о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся обстоятельствам, суд выясняет вопрос о явке заявителя и других лиц, участвующих в деле, проверяет, были ли они извещены надлежащим образом о времени и месте слушания дела. Неявка лиц, участвующих в деле, не препятствует рассмотрению заявления, если они были извещены надлежащим образом.

Заявление, по общему правилу, рассматривается в открытом судебном заседании. В случаях, когда по обстоятельствам дела открытое разбирательство будет противоречить интересам охраны тайны (государственной, служебной, тайны частной жизни и др.), суд выносит определение о рассмотрении вопроса в закрытом судебном заседании.

Суд, рассматривающий заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам, в первую очередь выясняет факт наличия вновь открывшегося обстоятельства. Затем разрешается вопрос об их влиянии на правильность вынесенного постановления.

Рассмотрев заявление о пересмотре, суд выносит мотивированное определение, которым либо удовлетворяет заявленное ходатайство о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам и отменяет судебное постановление, либо отказывает в пересмотре.

На основании определения суда об отмене (по вновь открывшимся обстоятельствам) вступившего в законную силу судебного постановления дело возвращается в ту стадию процесса, в которой было вынесено отмененное судебное постановление. Вновь вынесенное решение может быть обжаловано на общих основаниях.

РАЗДЕЛ V. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

Глава 20. Производство по делам с участием иностранных лиц

§ 1. Особенности производства по делам с участием иностранных лиц

В соответствии с ч. 3 ст. 62 Конституции РФ иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором.

Правовой статус иностранных лиц в области российского гражданского судопроизводства основан на принципе национального режима. В соответствии с этим принципом им предоставляется возможность пользоваться процессуальными правами и нести процессуальные обязанности наравне с российскими гражданами и организациями, а также обращаться в суды РФ, но только для защиты своих прав, свобод и законных интересов.

Так, иностранные лица могут выступать в качестве истцов и ответчиков, третьих лиц, лично участвовать в судопроизводстве или через представителя, но не могут обращаться в суд с заявлениями от своего имени в защиту прав, свобод и интересов других лиц.

В силу национального режима на иностранных лиц распространяются нормы гражданского процессуального законодательства РФ, федеральных законов и положений международных договоров (ч. 3 ст. 398 ГПК РФ).

Правительство РФ может устанавливать ответные ограничения гражданских процессуальных прав в отношении иностранных лиц тех государств, в судах которых допускаются такие же ограничения прав российских граждан и организаций (ч. 4 ст. 398 ГПК РФ).

Ведение судопроизводства с участием иностранцев в Российской Федерации осуществляется по правилам российского законодательства. Действие его норм по общему правилу означает постановку коллизионного вопроса и применение в силу коллизионных

норм иностранных процессуальных правил, если иное не вытекает из федеральных законов и международных договоров РФ.

Предоставление иностранным гражданам и иностранным организациям равной с российскими гражданами и российскими организациями процессуальной правоспособности — одно из наиболее существенных проявлений национального режима, определяющего статус субъектного состава иностранного права в РФ.

Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан и лиц без гражданства определяется, в соответствии со ст. 399 ГПК РФ, их *личным законом* (*lex patria*), т.е. правом страны, гражданство которой он имеет, или соответственно правом страны, в которой лицо имеет место жительства. Такое правило устанавливает исключение из общего правила (*lex fori*) о неприменимости иностранного права в гражданском судопроизводстве.

Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранного гражданина или лица без гражданства определяется российским правом только в случае, если иностранный гражданин наряду с иностранным гражданством имеет гражданство РФ или имеет место жительства в Российской Федерации (ч. 3 ст. 399 ГПК РФ). Поэтому, если на основе личного закона иностранное физическое лицо не является дееспособным, то оно может быть на территории РФ признано процессуально дееспособным в соответствии с российским законодательством (ст. 37 и ч. 5 ст. 399 ГПК РФ).

Личным законом иностранной организации в ст. 400 ГПК РФ названо право страны, в которой эта организация учреждена. Иностранная организация, не обладающая по личному закону процессуальной правоспособностью, может на территории Российской Федерации быть признана правоспособной в соответствии с российским правом. Специальное правило предусмотрено для международных организаций: процессуальная правоспособность такой организации определяется на основе международного договора, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом РФ.

Российское законодательство не связывает предоставление национального режима в области судебной защиты прав и интересов иностранных граждан с выполнением каких-либо особых

требований, в том числе с проживанием их в течение определенного срока в Российской Федерации или с необходимостью внесения денежного залога в обеспечение судебных расходов. В российском законодательстве и в международных договорах РФ отсутствует институт *cautio judicatum solvi*, обязывающий иностранцев предоставлять обеспечение уплаты ими судебных расходов.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. освобождает граждан стран — участников Конвенции и лиц, проживающих на ее территории, от уплаты и возмещения судебных расходов на тех же условиях, что и собственных граждан.

Конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 г. также не допускает предъявления к гражданам одного государства — участника Конвенции, имеющим место жительства в одном из этих государств и выступающих в судах другого государства в качестве истца и ответчика или третьих лиц, требований о залоге или обеспечении судебных расходов в какой-либо форме лишь на том основании, что они являются иностранцами или не имеют постоянного места жительства в данной стране.

Иностранные граждане и лица без гражданства вправе участвовать в гражданском судопроизводстве лично или через представителя. В качестве представителя могут выступать российские граждане, адвокат — член Инюрколлегии (специализирующиеся на оказании правовой помощи по делам с «иностранным элементом»), юридические фирмы, имеющие лицензию на право оказания представительских услуг, иностранный адвокат или иностранная юридическая фирма.

Уважение суверенитета иностранного государства не только запрещает осуществление судебной власти России, ее судами за границей, но и предписывает определенные ограничения внутри страны, чтобы не усложнять без необходимости отношения между государствами; поэтому некоторые лица исключаются из сферы судебной власти внутри страны.

Поскольку ни одно государство не вправе выступать в качестве судьи другого государства, иностранное государство и его органы обладают судебным иммунитетом (неприкосновенностью), что означает изъятие одного государства из юрисдикции другого.

В соответствии со ст. 401 ГПК РФ предъявление 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, принятие к этому имуществу мер по обеспечению иска, обращение взыскания на имущество в порядке исполнения решения суда допускается только с согласия компетентных органов соответствующего государства. Международными договорами с участием РФ или федеральными законами могут устанавливаться ограничения из общего принципа судебного иммунитета.

Судебный иммунитет международной организации, если она не занимается предпринимательской деятельностью, является абсолютным, его пределы и объем определяются международным договором и федеральными законами, а также уставами этих организаций, многосторонними конвенциями и двусторонними соглашениями организаций со страной пребывания.

Из сферы судебной власти государства пребывания исключаются физические лица, перечисленные в обеих Венских конвенциях о дипломатических и консульских сношениях, как обладающие неприкосновенностью. Различают *персональный* и *служебный иммунитет*.

Иммунитет личности (персональный) не только в сфере уголовной, но и в сфере гражданской подсудности. Согласно ст. 31 Венской конвенции о дипломатической службе иммунитетом обладают дипломаты (к ним относятся руководитель миссии, члены дипломатического персонала, а также члены их семей, если они не являются гражданами страны пребывания, — ст. 37 Венской конвенции о дипломатической службе).

Из этого круга лиц, обладающих иммунитетом, Конвенция делает исключение для отдельных исков, предъявляемых дипломатами, выступающими: в качестве владельцев земельных участков; управомоченных наследников; лиц свободных профессий.

Сотрудники управленческого и технического персонала, а также члены их семей обладают личным иммунитетом в гражданских судах, но лишь в связи с исполнением своей служебной деятельности.

Персональный иммунитет действует в отношении юрисдикции государства пребывания, а не аккредитующего государства. Личный иммунитет представляет собой лишь временное процессуальное препятствие. После окончания служебной деятельности отпадает и личный иммунитет. Напротив, иммунитет служебный продолжает действовать во времени безгранично (ст. 39 и 53 Венской конвенции о дипломатической службе).

Это свидетельствует о том, что освобождение от судебной власти служит не защите физического лица, а лишь исполнению им государственных функций.

Функциональный, или ограниченный иммунитет. Им обладают физические лица в связи с исполнением служебных обязанностей. Подобным иммунитетом обладает домашний персонал дипломатической миссии и, в особенности, члены консульского представительства (ст. 43 Венской конвенции о консульских сношениях). В этом смысле следует различать, когда сотрудник консульства действует по поручению аккредитующего государства, а когда выступает как частное лицо.

Статья 43 Венской конвенции о консульствах обеспечивает служебный иммунитет лишь в случае, если сотрудник консульства выступает в интересах аккредитующего государства.

§ 2. Подсудность дел с участием иностранных лиц

В рамках национальной судебной власти каждое государство свободно определяет условия и границы полномочий судопроизводства своих судов. Под международной подсудностью понимается компетенция судов данного государства по разрешению дел с иностранными лицами. Общеобязательной для государства системы норм и международной подсудности не существует. Каждое государство, исходя из своих национальных правил международной подсудности, берет на себя столько правовых споров, сколько считает целесообразным.

Известны три основных системы определения подсудности:

1) по признаку гражданства сторон спора. Так, для того чтобы суд какого-либо государства признал себя компетентным рассматривать дело, достаточно, чтобы спор касался сделки, заключенной гражданином данного государства, независимо от места ее заключения;

2) путем распространения правил внутренней территориальной подсудности, и прежде всего правила подсудности по месту жительства ответчика, при определении подсудности по делам с иностранными лицами;

3) по признаку «присутствия» ответчика, который толкуется весьма широко. Общее правило международной подсудности заключается в том, что суды РФ могут рассматривать дела с участием иностранных лиц, если ответчик имеет место жительства в Российской Федерации или находится на ее территории (для организаций).

Правовая регламентация вопросов международной подсудности в Российской Федерации осуществляется нормами международных договоров РФ, гражданского процессуального и арбитражного законодательства. В каждой из этих групп можно выделить нормы о *договорной, исключительной и альтернативной* подсудности.

Договорная подсудность означает, что по соглашению сторон конкретное дело может быть отнесено к юрисдикции иностранного государства, хотя по закону страны суда оно подсудно местному суду, или, наоборот, дело, которое по закону места нахождения суда подсудно иностранному суду, может быть в силу соглашения отнесено к компетенции местного суда. Соглашение об изменении подсудности стороны могут заключить до принятия дела судом. Подсудность дел с участием иностранных лиц, отнесенная к исключительной, не может быть изменена по соглашению сторон.

Соглашения сторон, устанавливающие выбор суда, называются *пророгационными соглашениями*.

Соглашения такого рода известны в договорной практике нашего государства. В торговых договорах обычно устанавливается, что споры по сделкам, заключенным нашим торгпредством за границей, подлежат местной юрисдикции. В юридической науке отмечается, что при споре по сделке, которая по российскому законодательству может быть отнесена к сделкам внешней торговли, стороны могут избрать путем соглашения любую подсудность, точно так же, как на основе принципа автономии воли сторон российское законодательство допускает, что по соглашению сторон может быть применено иностранное материальное право.

Исключительная подсудность означает установление подсудности спора суду определенного государства (с исключением его подсудности судам иных государств). Специфическое воздействие международной исключительной подсудности проявляется при признании судебных решений. Решение иностранного суда по делу, отнесенному к исключительной подсудности российского суда, не может быть исполнено на территории Российской Федерации.

К исключительной подсудности судов в Российской Федерации ст. 403 ГПК РФ *относит*: дела о праве на недвижимое имущество, находящиеся на территории Российской Федерации; дела по спорам, возникающим из договоров перевозки, если перевозчики находятся на территории Российской Федерации; дела о расторжении брака российских граждан с иностранными гражданами или лицами без гражданства, если оба супруга имеют место жительства в Российской Федерации; дела особого производства (ст. 26, 27, 30 ГПК РФ).

По делам с участием иностранных лиц возможно применение правил *альтернативной подсудности*, предусмотренной ст. 29 ГПК РФ. Альтернативная подсудность представляет собой право выбора между судами своего и иностранного государства (например, по делам о расторжении брака компетентным является или суд государства, гражданами которого являются супруги в момент подачи заявления, или суд государства, на территории которого проживали супруги в момент подачи заявления).

В Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. расширен круг норм о международной подсудности по отдельным видам гражданских, семейных дел, а также приведены общие положения о подсудности. Их применение позволяет создать благоприятные условия для обеспечения прав и законных интересов спорящих сторон.

В Соглашении о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г. подсудность таких споров между хозяйствующими субъектами стран СНГ, участвующих в Соглашении, установлена следующим образом.

Компетентный суд государства — участника СНГ вправе рассматривать упомянутые споры, если на территории данного государства:

а) ответчик имел постоянное место жительства или место нахождения на день предъявления иска. Если в деле участвуют несколько ответчиков, находящихся на территории разных государств — участников Содружества, спор рассматривается по месту нахождения любого ответчика по выбору истца;

б) осуществляется торговая, промышленная или иная хозяйственная деятельность предприятия (филиала) ответчика;

в) исполнено или должно быть полностью или частично исполнено обязательство из договора, являющееся предметом спора;

г) имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием требовать возмещения вреда;

д) имеет постоянное место жительства и место нахождения истец по иску о защите деловой репутации;

е) находится контрагент-поставщик, подрядчик или оказывающий услуги, выполняющий работу, а спор касается заключения, изменения и расторжения договоров.

Наиболее значительным достижением в унификации вопросов подсудности и норм международного гражданского процесса являлась Брюссельская конвенция о юрисдикции и о признании и исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам.

Совет Европейского Сообщества 22 декабря 2000 г. утвердил Регламент № 44/2001 о юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам, который с 1 марта 2002 г. заменил Брюссельскую конвенцию 1968 г.

Регламент предусматривает правила о заключении пророгационных соглашений, проверке допустимости судебного разбирательства, предварительных (охранительных) мерах, об исках, предъявляемых по одному и тому же основанию, между теми же сторонами в суды разных государств.

В 1988 г. была заключена Луганская конвенция о юрисдикции и принудительном исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам. Конвенция распространяет свое действие не только на государства — участников Европейского Союза, но и на государства — участников Европейской ассоциации свободной торговли. Содержание Луганской конвенции 1988 г. и Брюссельской

конвенции 1968 г. практически идентично, поэтому она еще именуется «параллельной».

§ 3. Признание и исполнение решений арбитражных судов и иностранных третейских судов

Действие судебного решения, вынесенного судом какого-либо государства, в принципе ограничено пределами территории этого государства. Допустимость признания и исполнения иностранного судебного решения определяется законодательством конкретной страны и международными соглашениями, в которых она участвует. В соответствии со ст. 409 ГПК РФ решения иностранных судов, в том числе об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором РФ.

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 имущественного ущерба, причиненного преступлением.

Признание решения иностранного суда означает, что оно служит подтверждением гражданских и иных прав и обязанностей в такой же степени, что и решение национального суда. В одних случаях достаточно, чтобы решение было признано (например, о расторжении брака). В других же случаях решение должно быть еще и исполнено, т.е. подвергнуто специальной процедуре (например, выдача экзекватуры или регистрация в специальном реестре).

Таким образом, признание иностранного судебного решения является предпосылкой его принудительного исполнения. Для принудительного исполнения, кроме того, устанавливаются дополнительные требования, которые необходимы для признания решения.

Каждому государству присущи свои системы исполнения решений иностранных судов. Общим для всех этих систем является *требование взаимности* как условие для исполнения.

В одних странах для исполнения судебного решения требуется проверка его правильности лишь с формальной точки зрения, а также установление его непротиворечия публичному порядку

страны суда и выполнение ряда условий. В других странах (Франция, Бельгия, ряд государств Африки) необходима выдача экзекватуры.

В этом случае суд после рассмотрения соответствующего ходатайства выносит постановление о разрешении исполнения. Во Франции возможна проверка решения по существу, если оно вынесено против французского гражданина.

Наконец, в третьей группе стран иностранные судебные решения исполняются при наличии взаимности и при условии, что они не противоречат основным принципам национального права.

Развитие экономических отношений привело к заключению много- и двусторонних соглашений об исполнении иностранных судебных решений, как правило, устанавливающих обязательства договаривающихся государств исполнять решения при соблюдении ряда условий (вступление решения в законную силу, непротиворечие публичному порядку страны исполнения, участие обеих стран в судебном разбирательстве и т. д.)

Среди многосторонних конвенций, регулирующих признание и исполнение судебных решений, следует назвать Гаагскую конвенцию от 1 февраля 1971 г. «О признании и исполнении иностранных судебных решений по гражданским и торговым делам». Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.

Ходатайство взыскателя о принудительном исполнении решения иностранного суда рассматривается — применительно к системе судов общей юрисдикции — Верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, судом автономной области или автономного округа 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, то по месту нахождения его имущества (ст. 410 ГПК РФ). Решения иностранного суда, не требующие принудительного исполнения судом общей юрисдикции, признаются без какого-либо дальнейшего производства, если заинтересованное лицо не заявит по месту жительства или месту нахождения (в течение месяца после того, как ему стало известно о поступлении решения в соответствующий суд, из числа

перечисленных в ст. 410 ГПК РФ) свои возражения относительно признания этого решения.

В договорах о правовой помощи, заключенных Россией с другими странами, содержатся *основные условия признания и исполнения иностранных судебных решений, если:*

1) решение вступило в законную силу. Это определяется на основании законодательства страны, где было вынесено решение;

2) при разрешении дела по существу соблюдены процессуальные права лица, против которого вынесено решение (например, требуется, чтобы ответчику своевременно был вручен вызов в суд);

3) отсутствует другое вступившее в законную силу решение по спору между теми же сторонами и по тому же предмету, вынесенное судом в государстве, на территории которого решение должно быть признано или принудительно исполнено;

4) при рассмотрении дела и вынесении по нему решения соблюдены нормы международных договоров о разграничении компетенции судов различных стран.

В ряде договоров указываются и другие условия (например, если по законодательству обоих государств не истек срок давности принудительного исполнения решения).

Признание в России решения иностранного суда означает, что оно обладает той же юридической силой, какую имеют решения российских судов. Поэтому решение иностранного суда, подлежащее признанию в Российской Федерации, является основанием для отказа в принятии в России искового заявления по спору между теми же сторонами, о том же предмете, по тому же основанию либо для прекращения дела.

Ходатайство о принудительном исполнении решения иностранного суда должно содержать:

1) наименование взыскателя, его представителя, если ходатайство подается представителем, указание места их жительства, а в случае, когда взыскателем является организация, указание места ее нахождения;

2) наименование должника, указание места его жительства, а если должником является организация, указание места ее нахождения;

3) просьбу взыскателя о принудительном исполнении решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение (ч. 1 ст. 411 ГПК РФ).

К ходатайству прилагаются документы, предусмотренные международным договором РФ, а если это не предусмотрено международным договором, *прилагаются следующие документы:*

1) заверенная иностранным судом копия решения иностранного суда, о принудительном исполнении которого возбуждено ходатайство;

2) официальный документ о том, что решение вступило в законную силу, если это не вытекает из текста самого решения;

3) документ об исполнении решения, если оно ранее исполнялось на территории соответствующего иностранного государства;

4) документ, из которого следует, что сторона, против которой принято решение и которая не принимала участия в процессе, была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела;

5) заверенный перевод указанных документов на русский язык.

Сходным образом регламентируются признание и исполнение решений в Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. Каждая из Договаривающихся Сторон на условиях, предусмотренных Конвенцией, признает и исполняет вынесенные на территории других Договаривающихся Сторон решения учреждений юстиции по гражданским и семейным делам, включая утвержденные судом мировые соглашения по таким делам и нотариальные акты в отношении денежных обязательств.

Статья 52 Конвенции посвящена признанию решений, не требующих исполнения. Эти решения, вступившие в законную силу, признаются на территории других государств без специального производства при условии, если:

1) учреждения юстиции запрашиваемой стороны не вынесли ранее по этому делу решения, вступившего в законную силу;

2) дело согласно Конвенции, а в случаях, не предусмотренных ею, согласно законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой решение должно быть признано, не относится к исключительной компетенции учреждений юстиции этой Стороны.

В соответствии со ст. 160 СК РФ признается решение иностранного суда о расторжении брака между российскими гражданами и иностранными гражданами, если оно было вынесено с соблюдением соответствующего иностранного законодательства о компетенции органов, принимавших решение о расторжении брака и о подлежащем применению при расторжении брака законодательстве.

Эти условия относятся и к решениям об опеке и попечительству, а также к решениям о расторжении брака, вынесенным в соответствии с законодательством страны, на территории которой вынесено решение.

Признание решений такого рода не ставится в зависимость от наличия международного договора; не выдвигается и требование о взаимности.

Несколько иначе решен вопрос в Федеральном законе от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» Согласно п. 6 ст. 1 этого Закона решения судов иностранных государств по делам о несостоятельности (банкротстве) признаются на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами РФ. При отсутствии международных договоров РФ решения судов иностранных государств по делам о несостоятельности (банкротстве) признаются на территории Российской Федерации на началах взаимности, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Ходатайства о признании и принудительном исполнении решений учреждений юстиции по гражданским, семейным делам, включая утвержденные судом мировые соглашения и нотариальные акты в отношении денежных обязательств, рассматриваются судами страны, на территории которой должно быть осуществлено принудительное исполнение. Суд, рассматривающий ходатайство, ограничивается установлением того, что условия, предусмотренные Конвенцией, соблюдены. В случае если условия соблюдены, суд выносит решение о принудительном исполнении.

Порядок принудительного исполнения определяется по законодательству страны, на территории которой оно должно быть произведено.

В исполнении решения может быть отказано по просьбе стороны, против которой оно направлено.

Для этого сторона, обратившаяся в такой просьбой, должна представить компетентному суду по месту, где испрашивается исполнение, доказательства того, что:

1) судом запрашиваемого государства — участника СНГ ранее вынесено вступившее в законную силу решение по делу между теми же сторонами, о том же предмете и по тому же основанию;

2) имеется признанное решение компетентного суда третьего государства — участника СНГ либо государства, не являющегося членом Содружества, по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тому же основанию;

3) спор разрешен некомпетентным судом;

4) другая сторона не была извещена о процессе;

5) истек 3-годичный срок давности для предъявления решения к принудительному исполнению.

Заявление о признании или исполнении решения иностранного суда в случае, когда это относится к компетенции арбитражного суда, подается стороной в споре, в пользу которой состоялось решение, в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства неизвестно, по месту нахождения имущества должника.

Не допускается пересмотр решения иностранного суда по существу, а отказ в его признании или принудительном исполнении может иметь место по основаниям, предусмотренным ст. 412, 414 ГПК РФ и ст. 244 АПК РФ, перечень которых является исчерпывающим, и в международных договорах РФ.

В принудительном исполнении решения иностранного суда может быть отказано, если (ч. 1 ст. 412 ГПК РФ):

1) решение по праву страны, на территории которой оно принято, не вступило в законную силу или не подлежит исполнению;

2) сторона, против которой принято решение, была лишена возможности принять участие в процессе вследствие того, что ей не было своевременно и надлежащим образом вручено извещение о времени и месте рассмотрения спора;

3) рассмотрение дела относится к исключительной подсудности судов 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 Российской Федерации или угрожает безопасности либо противоречит публичному порядку Российской Федерации;

6) истек срок предъявления решения к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен судом в Российской Федерации по ходатайству взыскателя.

Вопросы, относящиеся к исполнительному производству, регламентируются в **Законе об исполнительном производстве**, **Законе о судебных приставах**, а также в других федеральных законах.

По отдельным категориям дел решения признаются и приводятся в исполнение в соответствии с рядом международных договоров РФ.

Так, взаимное признание судебных решений по делам об объявлении граждан безвестно отсутствующими или умершими и по делам о расторжении брака, раздельном проживании и признании брака недействительным регламентируются Договором о правовой помощи с Финляндией, признание и исполнение решений судов по делам о возмещении ущерба от загрязнений нефтью — Международной конвенцией о гражданской ответственности за ущерб от загрязнений нефтью 1969 г; исполнение решений о возмещении ущерба — Римской конвенцией об ущербе, причиненном иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности 1952 г., рядом много- и двусторонних соглашений в области перевозок грузов и пассажиров; исполнение решений об уплате судебных расходов — Гаагской конвенцией по вопросам гражданского процесса 1954 г.

РАЗДЕЛ VI. ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 21. Исполнение судебных и иных актов

§ 1. Законодательство об исполнительном производстве.

Органы принудительного исполнения исполнительных документов

Исполнительное производство является принудительной формой реализации судебных и иных актов. Принудительное осуществление требований взыскателя и обязанностей должника — неотъемлемая часть юрисдикционной деятельности по защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

С 1 февраля 2008 г. действует новый **Закон об исполнительном производстве**, который изменил и детализировал многие его институты по сравнению с ранее действовавшим законодательством. Деятельность органов по принудительному исполнению судебных и иных актов регулируется **Законом о судебных приставах**. На основании **Закона о судебных приставах** создана самостоятельная служба, на которую возложены задачи по обеспечению установленного порядка деятельности судов РФ и по исполнению судебных актов и актов других органов.

Наряду с указанными Федеральными законами исполнение судебных и иных актов регулируется нормами Гражданского процессуального кодекса РФ, Арбитражного процессуального кодекса РФ, Налоговым кодексом РФ, Таможенным кодексом РФ, Семейным кодексом РФ, правовыми актами Президента РФ, Правительства РФ, Министерства юстиции РФ и др. Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ содержат разъяснения по вопросам применения норм исполнительного производства. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем законодательством РФ об исполнительном производстве, то применяются правила международного договора.

В соответствии с новым законодательством установлены цели и задачи исполнительного производства. Его задачи — правильно и своевременно исполнять судебные акты, акты других органов и должностных лиц и иные исполнительные документы в случаях,

предусмотренных законом. Данные задачи определяются целью исполнительного производства — защита нарушенных прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.

Впервые в исполнительном законодательстве закреплены принципы исполнительного производства, которые определяют общие начала и смысл исполнительного законодательства и направлены на реализацию поставленных целей и задач. В соответствии со ст. 4 **Закона об исполнительном производстве** оно осуществляется на принципах: законности; своевременности совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения; уважения чести и достоинства гражданина; неприкосновенности минимума имущества, необходимого для существования гражданина-должника и членов его семьи; соотносимости объема требований взыскателя и мер принудительного исполнения.

Принудительное исполнение происходит в установленном законом порядке. В результате исполнительного производства складываются правоотношения по поводу принудительного исполнения требований взыскателя к должнику. Субъектами исполнительных правоотношений являются органы принудительного исполнения судебных и иных актов, суд, участники исполнительного производства.

Органами принудительного исполнения судебных актов, актов других органов и должностных лиц является Федеральная служба судебных приставов и ее территориальные органы. Непосредственное осуществление функций по принудительному исполнению судебных актов и иных исполнительных документов возлагается на судебных приставов-исполнителей структурных подразделений территориальных органов этой Федеральной службы — подразделений судебных приставов. Судебные приставы являются должностными лицами, состоящими на государственной службе. В зависимости от своих обязанностей они подразделяются на судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов (ОУПДС) и судебных приставов-исполнителей, исполняющих судебные акты и акты других органов. В соответствии с Указом Президента РФ от 31 декабря 2005 г. № 1574 «О реестре должностей федеральной

государственной гражданской службы» судебные приставы относятся к государственным гражданским служащим.

Координация и контроль деятельности Федеральной службы судебных приставов осуществляется Министерством юстиции РФ, поскольку данная служба находится в его ведении. Также Министерство юстиции РФ принимает нормативные правовые акты, относящихся к сфере деятельности этой службы¹.

В соответствии с законодательством судебным приставом может быть гражданин РФ, достигший 20-летнего возраста, имеющий среднее (полное) общее или среднее профессиональное образование (для старшего судебного пристава высшее юридическое образование), способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности. Судебным приставом не может быть лицо, имеющее судимость.

Непосредственное принудительное исполнение судебных и иных актов осуществляют приставы-исполнители. В соответствии с **Законом о судебных приставах** приставы-исполнители обязаны:

- принимать меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов;
- предоставлять сторонам исполнительного производства или их представителям возможность знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии;
- рассматривать заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносить соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования.

Судебный пристав-исполнитель не может участвовать в исполнительном производстве и подлежит отводу (или должен взять самоотвод), если он является родственником сторон, их представителей или других лиц, участвующих в исполнительном производстве, либо заинтересован в исходе исполнительного производства или имеются иные обстоятельства, вызывающие

¹ См.: *Исаенкова О., Демичев А.* Исполнение судебных исполнительных документов: проблемы правоприменения и перспективы правотворчества. М., 2005. С. 11.

сомнение в его беспристрастности. Вопрос об отводе судебного пристава-исполнителя разрешается старшим судебным приставом.

Судебный пристав-исполнитель имеет достаточно широкие полномочия, позволяющие ему предпринимать действия с целью исполнения судебного и иного акта. В соответствии с **Законом об исполнительном производстве** (ст. 64) он имеет право совершать следующие действия на всей территории Российской Федерации и на территории иностранных государств, куда направляется поручение в соответствии с международным договором РФ:

- вызывать стороны исполнительного производства (их представителей), иных лиц в случаях, предусмотренных законодательством РФ;
- запрашивать необходимые сведения у физических лиц, организаций и органов, находящихся на территории Российской Федерации, а также на территориях иностранных государств, в порядке, установленном международным договором РФ, получать от них объяснения, информацию, справки;
- проводить проверку, в том числе проверку финансовых документов, по исполнению исполнительных документов;
- давать физическим и юридическим лицам поручения по исполнению требований, содержащихся в исполнительных документах;
- входить в нежилые помещения и хранилища, занимаемые должником или другими лицами либо принадлежащие должнику или другим лицам;
- с разрешения в письменной форме старшего судебного пристава (а в случае исполнения исполнительного документа о вселении взыскателя или выселении должника без разрешения старшего судебного пристава) входить без согласия должника в жилое помещение, занимаемое должником;
- в целях обеспечения исполнения исполнительного документа накладывать арест на имущество, в том числе денежные средства и ценные бумаги, изымать указанное имущество, передавать арестованное и изъятое имущество на хранение;
- производить оценку имущества в порядке и пределах установленных **Законом об исполнительном производстве**;

- привлекать для оценки имущества специалистов, соответствующих требованиям законодательства РФ об оценочной деятельности;
- производить розыск должника, его имущества, розыск ребенка самостоятельно или с привлечением органов внутренних дел;
- запрашивать у сторон исполнительного производства необходимую информацию;
- рассматривать заявления и ходатайства сторон исполнительного производства и других лиц, участвующих в исполнительном производстве;
- взыскивать исполнительский сбор и налагать штрафы на должника и иных лиц в случаях и порядке, которые установлены федеральным законом;
- обращаться в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на имущество и сделок с ним, для проведения регистрации на имя должника принадлежащего ему имущества в случаях и порядке, которые установлены **Законом об исполнительном производстве**;
- устанавливать временные ограничения на выезд должника из РФ;
- проводить проверку правильности удержания и перечисления денежных средств по судебному акту, акту другого органа или должностного лица по заявлению взыскателя или по собственной инициативе;
- совершать иные действия, необходимые для своевременного, полного и правильного исполнения исполнительных документов.

В соответствии со ст. 12 **Закона о судебных приставах** в процессе принудительного исполнения 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;
- совершать иные действия, предусмотренные **Законом об исполнительном производстве**.

По требованию судебных приставов-исполнителей все без исключения органы, организации, должностные лица и граждане обязаны безвозмездно предоставлять информацию, документы и их копии, необходимые для осуществления судебными приставами-исполнителями своих функций по принудительному исполнению

судебных и иных актов. Данное требование закона не всегда находит реализацию на практике. В этой связи Конституционный Суд РФ в Постановлении от 14 мая 2003 г. № 8-П «По делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 14 Федерального закона «О судебных приставах» в связи с запросом Лангепасского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа» указал: предписание п. 2 ст. 14 **Закона о судебных приставах** о том, что информация, документы и их копии, необходимые для осуществления судебными приставами-исполнителями своих функций, предоставляются по их требованию безвозмездно и в установленный ими срок, в нормативном единстве с абз. 2 п. 2 ст. 12 того же Закона, закрепляющим право судебного пристава-исполнителя получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки, имеет объективные и *не противоречащие Конституции РФ* основания и распространяется на все органы, организации, должностных лиц и граждан, в том числе на банки, иные кредитные организации и их служащих.

§ 2. Суд в исполнительном производстве

В настоящее время, несмотря на отделение службы судебных приставов от судебной системы, суды общей юрисдикции и арбитражные суды являются субъектами исполнительного производства. В научной литературе отмечается, что поскольку судебное решение имеет специальный правовой статус, а также специфика процедуры его вынесения заключается, прежде всего, в системе гарантий, решение должно исполняться при активном непосредственном участии суда¹; также отмечается, что исполнительное производство должно оставаться составной частью гражданского судопроизводства, осуществляться под контролем суда². Другие авторы считают, что роль судов сводится либо к предварительному, либо к последующему контролю за деятельностью судебного пристава-исполнителя³.

¹ См.: Малешин Д.Я. Исполнительное производство (функции суда). М., 2005. С. 99.

² См.: Морозова И.Б., Треушников А.М. Исполнительное производство: Учебно-практическое пособие. М., 2006. С. 54.

³ См., например: Ярков В.В. Субъекты исполнительного производства // Закон. 2004. № 12. С. 26; Куликова М.А., Решетникова И.В. Обжалование

Реальная защита и восстановление нарушенных прав, неразрывно связанные с исполнением не только судебных, но и иных актов, — неотъемлемая часть правосудия, которая определяется задачами гражданского процессуального права. Поэтому законодатель отводит определенную роль судам в исполнительном производстве. В этой связи суды (арбитражные суды) выполняют различные функции при исполнении судебных и иных актов.

Во-первых, суд (арбитражный суд) решает наиболее существенные вопросы исполнительного производства: выдает исполнительный лист, дубликат исполнительного листа (ст. 428-430 ГПК РФ; ст. 319, 323 АПК РФ); прерывает и восстанавливает срок предъявления исполнительного документа к исполнению (ст. 432 ГПК РФ, ст. 322 АПК РФ); разъясняет судебный акт, подлежащий исполнению (ст. 433 ГПК РФ, ст. 179 АПК РФ); решает вопросы отложения исполнительных действий, отсрочки или рассрочки исполнения, проводит индексацию присужденных денежных сумм, а также в случаях, указанных в законе, приостанавливает, возобновляет и прекращает исполнительное производство (ст. 434, 436-439 ГПК РФ, ст. 183, 324, 327, 328 АПК РФ). Кроме того, только суд или арбитражный суд могут решать вопрос о повороте исполнения решения.

Во-вторых, суд (арбитражный суд) осуществляет контроль за деятельностью судебных приставов-исполнителей. Закон устанавливает гарантии соблюдения прав взыскателя и должника, иных лиц в исполнительном производстве. Как уже отмечалось, любые действия или бездействие, постановления пристава-исполнителя могут быть обжалованы в суд. Это гарантировано, в первую очередь, ст. 46 Конституции РФ, в соответствии с которой решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Часть 1 ст. 128 **Закона об исполнительном производстве** регламентирует порядок обращения в суд общей юрисдикции и в арбитражный суд с заявлением об оспаривании действий

действий судебных приставов-исполнителей // Закон. 2004. № 12. С. 106; Исаенкова О.В., Демичев А.А. Исполнение судебных исполнительных документов: проблемы правоприменения и перспективы правотворчества. М., 2005. С. 27.

или бездействия приставов-исполнителей и иных должностных лиц службы судебных приставов. Названная статья определяет территориальную подсудность дел этой категории: заявление подается в суд (арбитражный суд), в районе деятельности которого должностное лицо исполняет свои обязанности.

Также ч. 2 ст. 128 **Закона об исполнительном производстве** разграничивает подведомственность между арбитражными судами и судами общей юрисдикции. По общему правилу заявление подается в суд общей юрисдикции. Исключения составляют случаи, когда исполняются:

- исполнительные документы, выданные арбитражным судом;
- требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств, а также судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях — в отношении организации или гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;
- постановления судебного пристава-исполнителя о взыскании расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, если должником является организация или гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и исполнительное производство возбуждено в связи с его предпринимательской деятельностью.

Арбитражным процессуальным законодательством могут быть установлены и иные случаи обращения в арбитражный суд.

Обжалование действий судебного пристава-исполнителя в суде общей юрисдикции происходит по правилам производства, вытекающего из публичных правоотношений, регулируемых гл. 23, 25 ГПК РФ, в арбитражных судах — по правилам производства по делам, возникающим из административным и иных публичных правоотношений, регулируемых гл. 22, 24 АПК РФ.

Вред, причиненный судебным приставом-исполнителем гражданам и организациям, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством РФ. Рассмотрение данных категорий дел происходит по правилам искового производства.

§ 3. Участники исполнительного производства

Основными участниками исполнительного производства являются взыскатель и должник. *Взыскатель* — это гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ. *Должник* — это гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия или воздержаться от их совершения. Взыскателем и должником могут быть гражданин или организация, а также объединение граждан, не являющееся юридическим лицом. К данным объединениям применяются правила, определяющие участие организаций в исполнительном производстве. В случаях, предусмотренных законом, взыскателем и должником признаются Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования. Действия, совершаемые должником, могут быть такими, как передача денежных средств или иного имущества, исполнение определенных обязанностей или запретов, предусмотренных исполнительными документами.

В исполнительном производстве возможно *соучастие*. Каждый из соучастников выступает от собственного имени, совершает исполнительные действия самостоятельно и независимо от других соучастников. В то же время они могут поручить участие в исполнительном производстве одному из соучастников.

Самостоятельное участие граждан в исполнительном производстве возможно по достижении ими 18-летнего возраста. Также несовершеннолетние, имеющие полную дееспособность, самостоятельно участвуют в исполнительном производстве. Это случаи эмансипации несовершеннолетних, достигших возраста 16 лет (ст. 27 ГК РФ), а также вступление в брак до достижения возраста 18 лет в случаях, установленных законом (п. 2 ст. 21 ГК РФ).

В исполнительном производстве могут участвовать и несовершеннолетние, достигшие 14-летнего возраста.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет, если они являются стороной исполнительного производства, осуществляют свои права и исполняют обязанности в присутствии или с письменного согласия своих законных представителей либо представителя органа опеки и попечительства.

Несовершеннолетние в возрасте от 16 до 18 лет, являющиеся сторонами исполнительного производства, осуществляют свои права и исполняют обязанности самостоятельно. В этом случае судебный пристав-исполнитель вправе привлечь их законных представителей или представителя органа опеки и попечительства.

На практике это чаще всего дела, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, административных правоотношений и из сделок, связанных с распоряжением полученным заработком (доходом), где несовершеннолетние могут самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности. Данная норма согласуется со ст. 37 ГПК РФ о том, что в случаях, предусмотренных федеральным законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. Таким образом, в тех случаях, когда несовершеннолетний вправе самостоятельно защищать свои права в суде, он вправе самостоятельно участвовать и в исполнительном производстве.

Права и обязанности несовершеннолетнего в возрасте до 14 лет осуществляют в исполнительном производстве его законные представители — родители, усыновители, опекуны или попечители, которые представляют документы, удостоверяющие их полномочия. Также права и охраняемые законом интересы недееспособных граждан и граждан, ограниченных в дееспособности, в исполнительном производстве защищают их законные представители. Однако необходимо помнить об ограничениях, предусмотренных законодательством, с целью защиты прав недееспособных граждан и граждан, ограниченных в дееспособности.

Стороны в исполнительном производстве пользуются равными правами и несут равные обязанности. Они имеют право знакомиться 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 РФ об исполнительном производстве. До окончания исполнительного производства его стороны вправе заключить мировое соглашение, утверждаемое в судебном порядке.

Стороны исполнительного производства несут обязанности, установленные законодательством Российской Федерации, и обязаны добросовестно пользоваться предоставленными им правами.

В исполнительном производстве допускается правопреемство. Оно возможно при выбытии одной из сторон исполнительного производства; смерть гражданина, реорганизация организации, уступка права требования, перевод долга и др. В этом случае судебный пристав-исполнитель заменяет соответствующую сторону правопреемником, о чем выносит постановление. Основанием этого постановления служит судебный акт, акт другого органа или должностного лица о замене правопреемника 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. Данные правила решаются законодателем идентично гражданскому и арбитражному процессуальному законодательству.

Стороны вправе участвовать в исполнительном производстве лично или через своих представителей. Представителями могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия. Полномочия руководителей организаций и органов, действующих от их имени, подтверждаются служебными удостоверениями, учредительными и иными документами. Интересы организации в исполнительном производстве могут представлять и иные представители. В этом случае должна быть оформлена доверенность.

Законные представители граждан подтверждают свой статус соответствующими документами. Это может быть свидетельство о рождении ребенка, свидетельство об усыновлении, а также документ, удостоверяющий опеку или попечительство.

Полномочия представителя, являющегося соучастником в исполнительном производстве, могут быть определены в заявлении, которое подается судебному приставу-исполнителю.

Полномочия иных представителей, в том числе адвокатов, удостоверяются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с законодательством.

Кроме сторон и их представителей в исполнительном производстве могут принимать участие переводчик, понятые, специалисты (ст. 58-61 **Закона об исполнительном производстве**).

Участие переводчика необходимо в тех случаях, когда лицо, участвующее в исполнительном производстве, не владеет языком, на котором ведется исполнительное производство. Закон предъявляет следующие требования к переводчику. Переводчиком может быть любое дееспособное лицо, достигшее возраста 18 лет и владеющее языками, знание которых необходимо для перевода. Сторонам предоставляется срок для приглашения переводчика. В настоящее время пристав-исполнитель обязан привлечь переводчика для участия в исполнительном производстве, если стороны его не приглашают. В ранее действовавшем законодательстве данная норма имела диспозитивный характер, что противоречило общим принципам права и нарушало процессуальные гарантии защиты прав лиц, участвующих в исполнительном производстве¹. Представляется, что указанные изменения будут способствовать укреплению законности при исполнении исполнительных документов.

Переводчик обладает определенными правами и обязанностями. Так, он имеет право на оплату услуг по переводу. Данная оплата относится к расходам по совершению исполнительных действий и взыскивается с должника.

К обязанностям относится необходимость правильного перевода. В случае заведомо неправильного перевода переводчик несет ответственность, установленную федеральным законом, о чем он предупреждается судебным приставом-исполнителем (ст. 58 **Закона об исполнительном производстве**). Однако уголовное законодательство не предусматривает ответственности переводчика за заведомо неправильный перевод в исполнительном производстве.

¹ См.: Морозова И.Б., Треушников А.М. Указ. соч. С. 157.

В исполнительном производстве могут принимать участие *понятые*. Закон определяет случаи обязательного участия понятых в исполнительном производстве. Понятой — не заинтересованное в исходе исполнительного производства лицо, привлекаемое приставом-исполнителем с целью удостоверить факт совершения исполнительных действий. Присутствие понятых обязательно при вскрытии нежилых помещений и хранилищ, занимаемых должником или другими лицами либо принадлежащих должнику или другим лицам, жилых помещений, занимаемых должником, а также при осмотре, аресте, изъятии и передаче имущества должника.

В других случаях понятые вызываются по усмотрению судебного пристава-исполнителя.

Закон предъявляет следующие требования к понятым:

- а) дееспособность;
- б) достижение возраста 18 лет;
- в) отсутствие заинтересованности в совершении исполнительных действий;
- г) отсутствие родства или свойства с лицами, участвующими в исполнительном производстве, а также подчиненности или подконтрольности.

В исполнительном производстве не может быть менее 2 понятых.

Законодательство налагает на понятых обязанности и предоставляет определенные права. Понятой обязан удостоверить своей подписью в акте соответствующего исполнительного действия факт, содержание и результаты исполнительных действий, при совершении которых он присутствовал. Понятые имеют право:

- а) знать, для совершения каких исполнительных действий он приглашается;
- б) знать, на основании какого исполнительного документа исполнительные действия совершаются;
- в) делать замечания по поводу совершенных исполнительных действий;
- г) получить компенсацию расходов, понесенных ими в связи с исполнением обязанностей понятых, а также возмещение недополученной заработной платы или денежную компенсацию в связи с потерей времени. Эти расходы относятся к расходам

по совершению исполнительных действий и взыскиваются с должника.

В исполнительном производстве может принимать участие *специалист* — лицо, обладающее необходимым специальными знаниями, которое дает разъяснения по вопросам, возникающим в ходе исполнительных действий. Специалист (при необходимости — несколько специалистов) назначается постановлением по инициативе пристава-исполнителя или по ходатайству сторон. Например, специалист может быть привлечен с целью оценки имущества должника.

К обязанностям специалиста относится следующее:

- а) явиться по вызову судебного пристава;
- б) отвечать на поставленные судебным приставом-исполнителем вопросы;
- в) давать в устной или письменной форме консультации и пояснения;
- г) при необходимости оказывать техническую помощь.

Специалист имеет право на вознаграждение за выполненную работу.

За отказ или уклонение от исполнения обязанностей, за дачу заведомо ложного отчета, заключения специалист несет ответственность, предусмотренную федеральным законодательством, о чем он предупреждается судебным приставом-исполнителем. Тем не менее Уголовный кодекс РФ (так же как и в отношении переводчика) не предусматривает уголовную ответственность специалиста в исполнительном производстве.

§ 4. Исполнительные документы

Исполнительными являются документы, на основе которых возбуждается исполнительное производство. Перечень исполнительных документов дан в ст. 12 **Закона об исполнительном производстве**:

- 1) исполнительные листы, которые выдаются судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов;
- 2) судебные приказы;
- 3) нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов или их нотариально удостоверенные копии;

- 4) удостоверения комиссии по трудовым спорам;
- 5) 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 требований взыскателя;
- 6) судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях;
- 7) постановления судебного пристава-исполнителя;
- 8) акты других органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

В исполнительном документе, за исключением постановления судебного пристава-исполнителя, судебного приказа и нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов, должно быть указано:

- наименование и адрес суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ, фамилия и инициалы должностного лица;
- наименование дела или материалов, по которым выдан исполнительный документ, и их номера;
- дата принятия судебного акта, акта другого органа или должностного лица, подлежащего исполнению;
- дата вступления в законную силу судебного акта, акта другого органа или должностного лица либо указание на немедленное исполнение;
- сведения о должнике и взыскателе;
- резолютивная часть судебного акта или акта другого органа или должностного лица, содержащая требование, предъявляемое к должнику;
- дата выдачи исполнительного документа.

Исполнительный документ, выданный на основании судебного акта, должен быть подписан судьей и заверен гербовой печатью суда, выдавшего исполнительный лист.

Исполнительный документ, выданный на основании акта другого органа, подписывается должностным лицом этого органа.

Исполнительный документ заверяется печатью органа или лица, его выдавшего.

При утрате исполнительного документа основанием для взыскания является его *дубликат*, который выдается судом или другим органом, выдавшим исполнительный документ. На должностное лицо, виновное в утрате переданного ему исполнительного документа, судебный пристав-исполнитель вправе наложить штраф в размере до 25 МРОТ (ст. 431 ГПК РФ). Выдача дубликатов документов оплачивается государственной пошлиной до выдачи дубликатов (п. 4 ч. 1 ст. 333¹⁸ НК РФ). При подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов государственная пошлина составляет 2 руб. за одну страницу документа, но не менее 20 руб. (п. 10 ч. 1 ст. 333¹⁹ НК РФ).

Охарактеризуем каждый вид исполнительного документа.

Исполнительный лист — это процессуальный документ, выдаваемый судом на принуждение должника к исполнению своих обязанностей, указанных в судебном постановлении.

Исполнительные листы выдаются судами и арбитражными судами на основании:

- а) решений судов первой инстанции, определений об утверждении мировых соглашений судов первой инстанции; апелляционного решения, кассационного определения, когда суды второй инстанции изменяют решение суда первой инстанции и выносят новые постановления; решений и определений об утверждении мирового соглашения арбитражных судов первой инстанции; постановлений арбитражных судов апелляционной и кассационной инстанции, когда отменяется решение нижестоящего суда; определений судов и арбитражных судов об обеспечении иска; постановлений надзорной инстанции; приговоров судов общей юрисдикции в части имущественных взысканий;
- б) решений третейских судов.

При исполнении решений судов общей юрисдикции и решений арбитражных судов исполнительный лист выдается взыскателю после вступления решения в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения, когда выдача происходит сразу же после вынесения решения.

В соответствии со ст. 211 ГПК РФ немедленному исполнению подлежат судебный приказ или решение суда о взыскании

алиментов; выплате работнику заработной платы в течение 3 месяцев; восстановлении на работе; включении гражданина РФ в список избирателей, участников референдума. В соответствии со ст. 182 АПК РФ подлежит немедленному исполнению решение арбитражного суда об оспаривании ненормативных актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов; дела об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления. Суд общей юрисдикции и арбитражный суд могут обратиться к немедленному исполнению любое решение по просьбе истца, если замедление может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным.

Если исполнительным документом предусмотрено немедленное исполнение содержащихся в нем требований, то их исполнение должно быть начато не позднее первого рабочего дня после дня поступления исполнительного документа в подразделение судебных приставов.

Судебный приказ — судебное постановление, вынесенное судьей единолично по заявлению о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника (ст. 121 ГПК РФ). Судебный приказ является исполнительным документом, на основании которого возбуждается исполнительное производство.

Соглашение об уплате алиментов (размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов — между законными представителями этих лиц. Не полностью дееспособные лица заключают соглашение об уплате алиментов с согласия их законных представителей (ст. 99 СК РФ).

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение установленной законом формы влечет за собой последствия, предусмотренные п. 1 ст. 165 ГК РФ (ст. 100 СК РФ), т.е. недействительность соглашения.

Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов, а также нотариально заверенная копия имеет силу исполнительного листа.

Удостоверение комиссии по трудовым спорам (КТС). Индивидуальные трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и судами (ст. 382 ТК РФ). Данная комиссия является несудебным органом по рассмотрению тех индивидуальных трудовых споров, по которым Трудовым кодексом РФ и федеральными законами не установлен другой порядок их рассмотрения.

В случае неисполнения решения комиссии в добровольном порядке она выдает работнику удостоверение, являющееся исполнительным документом.

Акты органов, осуществляющих контрольные функции, — это оформленные в установленном порядке требования о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, если законодательством РФ не установлен иной порядок исполнения указанных документов¹. Примером исполнительных документов данного вида могут быть постановления налоговых органов в соответствии со ст. 46 и 47 НК РФ.

Судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях — это постановления по делу об административном правонарушении, которые подлежат исполнению с момента их вступления в законную силу. В случае вынесения нескольких постановлений о назначении административного наказания в отношении одного лица каждое постановление приводится в исполнение самостоятельно (ст. 31.2, 31.4 КоАП РФ).

Постановление пристава — это постановление о возбуждении исполнительного производства, о взыскании расходов по совершению исполнительных действий, исполнительского сбора и штрафов, за неисполнение без уважительных причин исполнительных документов и за иные нарушения исполнительного

¹ См.: Исаенкова О., Демичев А. Указ. соч. С. 37.

законодательства, а также другие постановления, выносимые приставом-исполнителем в процессе исполнения конкретного исполнительного документа.

Закон устанавливает *сроки предъявления исполнительных документов ко взысканию*. В теории процессуального права они определяются как сроки исполнительной давности и представляют собой установленный законом период времени, в течение которого исполнительный документ может быть предъявлен к принудительному исполнению¹. В соответствии со ст. 21 **Закона об исполнительном производстве**:

1) исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов судов общей юрисдикции, арбитражных судов, судебные приказы, предъявляются в течение 3 лет со дня вступления судебного акта в законную силу или окончания срока, установленного при предоставлении отсрочки или рассрочки его исполнения;

2) исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов арбитражных судов, по которым арбитражным судом восстановлен пропущенный срок для предъявления исполнительного листа к исполнению, — в течение 3 месяцев;

3) исполнительные документы, содержащие требования о взыскании периодических платежей, могут быть предъявлены в течение всего срока, на который присуждены платежи, а также в течение 3 лет после окончания этого срока;

4) удостоверения комиссии по трудовым спорам — в течение 3 месяцев со дня их выдачи;

5) оформленные в установленном порядке акты органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с приложением документов с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении указанных требований — в течение 6 месяцев со дня их возвращения банком или иной кредитной организацией;

6) судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях — в течение года со дня их вступления в законную силу.

¹ См.: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2005. С. 484-485.

Отдельными нормативными актами могут быть установлены сроки предъявления исполнительных документов по конкретным категориям. При взыскании периодических платежей срок исполнительской давности исчисляется для каждого платежа в отдельности.

Пропуск срока предъявления исполнительного документа к исполнению может быть восстановлен по правилам гражданского процессуального законодательства. Взыскателям, пропустившим срок предъявления исполнительного документа, пропущенный срок может быть восстановлен, если суд (арбитражный суд) признает эти причины уважительными (ст. 432 ГПК РФ, ст. 322 АПК РФ).

§ 5. Общие правила исполнения

Исполнительное производство возбуждается судебным приставом-исполнителем на основании исполнительного документа и заявления взыскателя. С этой целью взыскатель должен подать заявление вместе с исполнительным документом по месту совершения исполнительных действий. Местом совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения является место жительства, место пребывания или место нахождения имущества должника, если должником является гражданин. Если должником является организация, то исполнительные действия совершаются и меры принудительного исполнения применяются по ее юридическому адресу, местонахождению ее имущества или по юридическому адресу ее представительства или филиала.

Требования, содержащиеся в исполнительных документах, обязывающих должника совершить определенные действия или воздержаться от совершения определенных действий, исполняются по месту совершения этих действий.

Исполнительное производство может быть возбуждено и без заявления взыскателя — по инициативе пристава-исполнителя, если взыскиваются расходы по совершению исполнительных действий, исполнительский сбор и штрафы.

После поступления исполнительного документа и заявления взыскателя в службу судебных приставов они в 3-дневный срок передаются приставу-исполнителю для возбуждения производства.

В 3-дневный срок после этого возбуждается исполнительное производство, о чем пристав выносит постановление. В тех случаях, когда исполнительный документ подлежит немедленному исполнению, он немедленно передается приставу-исполнителю, который должен возбудить исполнительное производство или отказать в возбуждении в течение суток.

Законом об исполнительном производстве (ст. 31) установлены случаи, когда исполнительное производство не возбуждается. Основания для отказа можно подразделить на две группы. К первой относятся основания, которые позволяют вновь предъявить исполнительный документ после устранения обстоятельств, послуживших основанием для отказа в возбуждении исполнительного производства:

1. Исполнительный документ предъявлен без заявления взыскателя либо заявление не подписано взыскателем или его представителем.

2. Исполнительный документ предъявлен не по месту совершения исполнительных действий.

3. Истек срок предъявления исполнительного документа и он не восстановлен судом.

4. Документ не является исполнительным либо оформлен с нарушением требований, предъявляемых к исполнительным документам.

5. Не вступил в законную силу судебный акт, акт другого органа или должностного лица, который является исполнительным документом или на основании которого выдан исполнительный документ. Исключения составляют случаи немедленного исполнения.

Ко второй группе относятся основания для отказа в возбуждении исполнительного производства, которые не позволяют вновь предъявлять исполнительный документ к исполнению:

1. Исполнительное производство уже было ранее прекращено по данному исполнительному документу.

2. Исполнительное производство по данному исполнительному документу было окончено ранее.

3. Исполнительный документ не подлежит исполнению службой судебных приставов.

Об отказе в возбуждении исполнительного производства пристав-исполнитель выносит постановление.

В тех случаях, когда исполнительное производство возбуждено, должнику дается срок на добровольное исполнение, который не может превышать 5 дней. В соответствии с ч. 2 ст. 15 **Закона об исполнительном производстве** в сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни.

Вместе с тем закон устанавливает случаи, когда пристав-исполнитель не устанавливает срок для добровольного исполнения:

1) в случае окончания основного исполнительного производства, если судебный пристав-исполнитель возбуждает исполнительное производство по вынесенным и неисполненным постановлениям о взыскании с должника расходов по совершению исполнительных действий, о взыскании исполнительского сбора и штрафов, наложенных судебным приставом-исполнителем;

2) при последующих предъявлениях исполнительного документа;

3) о восстановлении на работе;

4) об административном приостановлении деятельности;

5) о конфискации имущества;

6) по исполнительному документу об обеспечительных мерах.

Законом установлена группа лиц, в отношении которых предусматривается уголовная ответственность за неисполнение и воспрепятствование исполнению судебного акта, о чем указывается в постановлении. Это случаи, когда исполнение возлагается на представителя власти, государственного служащего, муниципального служащего, а также служащего государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации. Уголовная ответственность установлена ст. 315 УК РФ и предусматривает штраф в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода за период до 18 месяцев, либо лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 5 лет, либо обязательные работы на срок от 180 до 240 часов, либо арест на срок от 3 до 6 месяцев, либо лишение свободы на срок до 2 лет.

Копии постановления о возбуждении и отказе в возбуждении исполнительного производства не позднее следующего дня

направляются взыскателю, должнику, а также в суд, другой орган или должностному лицу, выдавшим исполнительный документ.

Закон устанавливает сроки на совершение исполнительных действий. Как правило, требования, содержащиеся в исполнительном документе, должны быть исполнены судебным приставом-исполнителем в 2-месячный срок со дня возбуждения исполнительного производства (ст. 36 **Закона об исполнительном производстве**).

Санкциями за нарушение законодательства об исполнительном производстве является взыскание исполнительского сбора и наложение штрафа, которые производятся судебным приставом-исполнителем.

Так, за неисполнение в срок, установленный для добровольного исполнения, в том числе документов, подлежащих немедленному исполнению, пристав-исполнитель взыскивает с должника исполнительский сбор в размере 7% от подлежащей взысканию суммы или стоимости взыскиваемого имущества. В случае неисполнения требований неимущественного характера исполнительский сбор с должника-гражданина устанавливается в размере 500 руб., с должника-организации — 5 тыс. руб. (ст. 112 **Закона об исполнительном производстве**). Исполнительский сбор за неуплату периодических платежей исчисляется и взыскивается с суммы каждой задолженности в отдельности.

Штраф налагается за невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя, иное нарушение законодательства РФ об исполнительном производстве. Это может быть утрата исполнительного документа должностным лицом. Штраф налагается в порядке и размере, которые установлены законодательством РФ об административных правонарушениях. В соответствии со ст. 3.5 КоАП РФ административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях и устанавливается для граждан в размере, не превышающем 5 тыс. руб.; для должностных лиц — 50 тыс. руб.; для юридических лиц — 1 млн руб. Размер административного штрафа не может быть менее 100 руб.

При наличии в действиях лица, нарушающего законодательство РФ об исполнительном производстве, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие

органы представление о привлечении указанного лица к уголовной ответственности.

Взыскание исполнительского сбора и наложение штрафа оформляются постановлением пристава-исполнителя, которое должно быть утверждено старшим судебным приставом. Постановления о взыскании исполнительского сбора и о наложении штрафа могут быть оспорены в суде (ч. 4 ст. 121 **Закона об исполнительном производстве**).

Пристав-исполнитель совершает действия и применяет меры принудительного исполнения в пределах своей территориальной компетенции.

При необходимости совершения отдельных исполнительных действий и (или) применения отдельных мер принудительного исполнения на территории, на которую его полномочия не распространяются, он вправе поручить совершение этих действий соответствующему судебному приставу-исполнителю.

В соответствии со ст. 35 **Закона об исполнительном производстве** исполнительные действия совершаются в рабочие дни с 6 до 22 часов по местному времени. Конкретное время совершения исполнительных действий определяется судебным приставом-исполнителем. Также в соответствии с принципом диспозитивности стороны, участвующие в исполнительном производстве, могут предложить удобное для них время совершения исполнительных действий.

Исключением из этих правил является необходимость совершать исполнительные действия и применять меры принудительного исполнения в нерабочие дни или в рабочие дни с 22 до 6 часов. Это допускается: когда создается угроза жизни и здоровью граждан; когда исполнение связано с проведением выборов в органы государственной власти и органы местного самоуправления; когда исполняются требования об обеспечении иска; когда взыскание обращается на имущество, подвергающееся быстрой порче. В перечисленных случаях судебный пристав-исполнитель должен получить письменное разрешение старшего судебного пристава, который, в свою очередь, должен незамедлительно уведомить об этом главного судебного пристава субъекта РФ.

Все постановления пристава-исполнителя и других должностных лиц службы судебных приставов, их действия (бездействия)

могут быть обжалованы сторонами исполнительного производства и иными лицами, чьи права и интересы нарушены, в порядке подчиненности или оспорены в суде.

§ 6. Отсрочка, рассрочка, изменение способа и порядка исполнения исполнительных документов, отложение исполнительных действий

При наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных действий (болезнь должника, имущественное положение сторон, отсутствие присужденного имущества в натуре и другие заслуживающие внимания обстоятельства), может возникнуть необходимость в отсрочке или рассрочке исполнения или изменении способа и порядка исполнения.

Отсрочка — это перенос сроков исполнения на более поздний период времени. *Рассрочка* — это способ исполнения, где должник исполняет свою обязанность периодически, т.е. по частям. Закон не указывает конкретных сроков, на который может быть предоставлена отсрочка или рассрочка исполнения исполнительного документа. Суд должен исходить из принципов разумности, целесообразности и необходимости защиты, прежде всего, интересов взыскателя¹. *Изменение способа и порядка исполнения* является заменой одного вида исполнения другим².

Вопрос о предоставлении отсрочки и рассрочки решается лицом, выдавшим исполнительный документ. Стороны исполнительного производства или судебный пристав-исполнитель вправе обратиться к лицу, выдавшему исполнительный документ, с заявлением об отсрочке или рассрочке его исполнения или об изменении способа и порядка исполнения.

Суд общей юрисдикции рассматривает данное заявление по правилам ст. 203 и 208 ГПК РФ, арбитражный суд — по правилам ст. 324 АПК РФ. Вопросы решаются в судебном заседании. Взыскатель, должник, пристав-исполнитель извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению заявления.

¹ См.: Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В.И. Радченко. М., 2006. С. 871.

² См.: Гражданское процессуальное право: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. С. 488, 489;

Предоставляя рассрочку или отсрочку, суд, при наличии заявления должника или взыскателя, может решить вопрос об индексации взыскиваемых сумм на день исполнения решения суда.

Определение суда (арбитражного суда) о предоставлении отсрочки, рассрочки, об исполнении способа исполнения решения может быть обжаловано.

Отложение исполнительных действий — это перенос исполнительных действий и мер принудительного исполнения на более позднее число. В настоящее время пристав-исполнитель может отложить исполнительные действия по заявлению взыскателя или по собственной инициативе и обязан отложить исполнительные действия — по определению суда (ст. 38 **Закона об исполнительном производстве**). Максимальные сроки отложения установлены только для судебного пристава-исполнителя. Он может отложить исполнительные действия и применение мер принудительного исполнения на срок не более 10 дней. Процессуальным же законодательством предельные сроки отложения не устанавливаются. В связи с этим суд (арбитражный суд) может откладывать исполнительные действия и на более длительные сроки; при этом в судебном акте должна быть указана дата, до которой откладываются исполнительные действия.

Отложение производится при наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных действий. Это может быть, к примеру, временное отсутствие кого-либо из должников.

§ 7. Приостановление, возобновление, прекращение, окончание исполнительного производства

Приостановление исполнительного производства — это прекращение исполнительных действий на неопределенный срок, на основании случаев, указанных в законе.

Приостановление исполнительного производства регулируется как нормами арбитражного процессуального (ч. 1 ст. 327 АПК РФ), гражданского процессуального (ст. 436, 437, 440 ГПК РФ) законодательства, так и **Законом об исполнительном производстве** (ст. 39-42).

При приостановлении никакие исполнительные действия не допускаются в той части, в которой исполнительное производство приостановлено. Решение о приостановлении принимает

арбитражный суд, если исполнительный лист выдан арбитражным судом, или суд общей юрисдикции, если исполнительный лист выдан судом. При исполнении судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении исполнительное производство может быть приостановлено судом, другим органом или должностным лицом, выдавшими исполнительный документ. Приостановление производится арбитражным судом или судом общей юрисдикции, в районе деятельности которого исполняет свои обязанности судебный пристав-исполнитель. Вопрос должен быть рассмотрен в 10-дневный срок. Заявление о приостановлении решается в судебном заседании, о времени и месте которого извещаются взыскатель, должник, судебный пристав-исполнитель, однако их неявка не является препятствием к разрешению указанных вопросов (ч. 1 ст. 440 ГПК РФ, ч. 3 ст. 327 АПК РФ). По результатам рассмотрения вопроса арбитражный суд, суд общей юрисдикции выносит определение, которое направляется взыскателю, должнику, а также судебному приставу, на исполнении которого находится исполнительный документ. Данное определение может быть обжаловано по правилам процессуального законодательства.

Основания для приостановления установлены **Законом об исполнительном производстве**. В законодательстве установлены основания как для судов, так и для пристава-исполнителя.

Выделяют *обязательное* и *факультативное приостановление* исполнительного производства судом. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 39 **Закона об исполнительном производстве** судья *обязан* приостановить исполнительное производство в случае:

- 1) предъявления иска об освобождении от наложенного ареста (исключении из описи) имущества, на которое обращено взыскание по исполнительному документу;
- 2) оспаривания результатов оценки арестованного имущества;
- 3) оспаривания постановления судебного пристава-исполнителя о взыскании исполнительского сбора;
- 4) в иных случаях, предусмотренных федеральным законом.

Для *факультативного* приостановления исполнительного производства ч. 2 ст. 39 **Закона об исполнительном производстве** предусмотрены следующие основания:

1) оспаривание исполнительного документа или судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ;

2) оспаривание в суде акта органа или должностного лица, уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях;

3) нахождение должника в длительной служебной командировке;

4) принятие к производству заявления об оспаривании постановления, действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя или отказа в совершении действий;

5) обращение взыскателя, должника или судебного пристава-исполнителя в суд, другой орган или к должностному лицу, выдавшим исполнительный документ, с заявлением о разъяснении положений исполнительного документа, способа и порядка его исполнения;

6) другие основания, предусмотренные для приостановления исполнительного производства приставом-исполнителем.

Пристав-исполнитель имеет право самостоятельно приостанавливать исполнительное производство. Для этого **Законом об исполнительном производстве** также установлен перечень. В соответствии с ч. 1 ст. 40 **Закона об исполнительном производстве** исполнительное производство подлежит *обязательному* приостановлению приставом-исполнителем в случаях:

1) смерти должника, объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом, актом другого органа или должностного лица требования или обязанности допускают правопреемство;

2) утраты должником дееспособности;

3) участия должника в боевых действиях в составе Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, созданных в соответствии с законодательством РФ, выполнения должником задач в условиях чрезвычайного или военного положения, вооруженного конфликта либо просьбы взыскателя, находящегося в таких же условиях;

4) отзыва у должника — кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций, за исключением исполнительного производства о взыскании задолженности по текущим платежам, которое в соответствии с Законом РФ от 2 декабря

1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» не приостанавливается;

5) применения арбитражным судом в отношении должника-организации процедуры банкротства в порядке, установленном ст. 96 **Закона об исполнительном производстве**;

6) принятия судом к рассмотрению иска должника об отсрочке или рассрочке взыскания исполнительского сбора, об уменьшении его размера или освобождении от взыскания исполнительского сбора;

7) направления судебным приставом-исполнителем в Федеральную налоговую службу или Банк России уведомления о наложении ареста на имущество должника-организации, указанное в п. 4 ч. 1 ст. 94 **Закона об исполнительном производстве**.

Пристав-исполнитель может приостановить исполнительное производство в случаях:

1) нахождения должника на лечении в стационарном лечебном учреждении;

2) розыска должника-гражданина или розыска ребенка;

3) просьбы должника, проходящего военную службу по призыву в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, созданных в соответствии с законодательством РФ;

4) направления другому приставу-исполнителю постановления о поручении совершить отдельные исполнительные действия и (или) применить отдельные меры принудительного исполнения в соответствии с ч. 6 ст. 33 **Закона об исполнительном производстве**.

Главный судебный пристав РФ, главный судебный пристав субъекта РФ и их заместители вправе приостановить исполнительное производство в случае поступления жалобы на постановление, действия (бездействие) подчиненных им должностных лиц службы судебных приставов.

Возобновление исполнительных действий производится судом, арбитражным судом, которые приостановили исполнительное производство, по заявлению взыскателя, судебного пристава-исполнителя или по инициативе суда после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление (ч. 1 ст. 438 ГПК РФ, ч. 5 ст. 327 АПК РФ). Разницу составляет лишь то, что арбитражное

процессуальное законодательство не предусматривает возможность возобновления исполнительного производства по инициативе арбитражного суда.

Прекращение исполнительного производства — это полное прекращение исполнительных действий при наличии обстоятельств, исключающих возможность его возобновления.

В случае прекращения производства судебный пристав-исполнитель отменяет все назначенные по исполнению меры. Прекращенное исполнительное производство не может быть возбуждено вновь, исполнительный документ не может быть повторно предъявлен к исполнению.

Исполнительное производство может быть прекращено либо судом, либо приставом-исполнителем. Перечень оснований дан в ст. 43 **Закона об исполнительном производстве**.

Исполнительное производство прекращается *судом* в случаях:

1) смерти взыскателя-гражданина (должника-гражданина), объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом, актом другого органа или должностного лица требования или обязанности не могут перейти к правопреемнику и не могут быть реализованы доверительным управляющим, назначенным органом опеки и попечительства;

2) утраты возможности исполнения документа, обязывающего должника совершить определенные действия (воздержаться от совершения определенных действий);

3) отказа взыскателя от получения вещи, изъятой у должника при исполнении исполнительного документа, содержащего требование о передаче ее взыскателю;

4) в иных случаях, когда федеральным законом предусмотрено прекращение исполнительного производства.

Исполнительное производство прекращается *судебным приставом-исполнителем* в случаях:

1) принятия судом акта о прекращении исполнения выданного им исполнительного документа;

2) принятия судом отказа взыскателя от взыскания;

3) утверждения судом мирового соглашения между взыскателем и должником;

4) отмены судебного акта, на основании которого выдан исполнительный документ;

5) отмены или признания недействительным исполнительного документа, на основании которого возбуждено исполнительное производство;

6) прекращения по основаниям и в порядке, которые установлены федеральным законом, исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении судом, другим органом или должностным лицом, выдавшими исполнительный документ.

Порядок рассмотрения вопроса о прекращении исполнительного производства идентичен с решением вопроса о приостановлении исполнительного производства.

Окончание исполнительного производства — это завершение исполнительных действий по конкретным исполнительным документам в случаях, предусмотренных ст. 47 **Закона об исполнительном производстве**. Перечень исчерпывающий и не подлежит расширительному толкованию. Исполнительно производство оканчивается в случаях:

1) фактического исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе;

2) фактического исполнения за счет одного или нескольких должников требования о солидарном взыскании, содержащегося в исполнительных документах, объединенных в сводное исполнительное производство;

3) возвращения взыскателю исполнительного документа;

4) возвращения исполнительного документа по требованию суда, другого органа или должностного лица, выдавших исполнительный документ;

5) направления исполнительного документа из одного подразделения судебных приставов в другое;

6) ликвидации должника-организации и направления исполнительного документа в ликвидационную комиссию (ликвидатору), за исключением исполнительных документов, указанных в ч. 4 ст. 96 **Закона об исполнительном производстве**;

7) признания должника-организации банкротом и направления исполнительного документа конкурсному управляющему,

за исключением исполнительных документов, указанных в ч. 4 ст. 96 **Закона об исполнительном производстве**;

8) направления копии исполнительного документа в организацию для удержания периодических платежей, установленных исполнительным документом;

9) истечения срока давности исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица по делу об административном правонарушении независимо от фактического исполнения этого акта (в срок давности не включается время, в течение которого лицо уклонялось от исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе. Исчисление срока давности в этом случае возобновляется со дня обнаружения должника или его имущества, на которое может быть обращено взыскание).

Об окончании исполнительного производства судебный пристав-исполнитель выносит постановление. В течение срока предъявления исполнительного документа к исполнению оно может быть отменено старшим судебным приставом по собственной инициативе или по заявлению взыскателя в случае необходимости повторного совершения исполнительных действий и применения, в том числе повторного, мер принудительного исполнения.

РАЗДЕЛ VII. ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ

Глава 22. Краткая характеристика арбитражного процесса

§ 1. Понятие арбитражных судов, история их формирования и характеристика их системы

Судебную защиту нарушенных или оспариваемых гражданских прав осуществляют, в соответствии с правилами подведомственности, суды общей юрисдикции, арбитражные или, при наличии соответствующего соглашения сторон, третейские суды.

Главной особенностью системы арбитражных судов является то, что это суды специальной компетенции, осуществляющие правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции.

Существование системы арбитражных судов в России закреплено в ст. 127 Конституции РФ, в которой говорится: «Высший Арбитражный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики».

Сразу скажем о понимании термина «арбитражные суды». В большинстве стран под арбитражем понимаются негосударственные органы, на разрешение которых стороны передают свои споры при наличии соответствующего соглашения, и обязуются подчиняться решению арбитров, т.е. третейские суды (в качестве примера можно привести Германию).

Арбитражные суды в России осуществляют судебную власть? защищая нарушенные или оспариваемые права и законные интересы предприятий, учреждений, организаций и граждан в области предпринимательской и иной экономической деятельности и в правоотношениях в сфере управления. Эти суды разрешают споры означенных субъектов (предприятий, учреждений, организаций и граждан, занимающихся предпринимательской

деятельностью) между собой, а также из их отношений с государственными, муниципальными органами.

Во многом существование арбитражных судов в современной России обусловлено тем, что в СССР с начала 20-х годов XX в. споры между хозяйствующими субъектами разрешались арбитражными комиссиями, а с мая 1931 г. — созданным в системе органов государственного управления госарбитражем. В таком виде, незначительно изменяясь под влиянием времени, эта система и существовала с 1931-го по октябрь 1991 г. (В соответствии с Конституцией СССР 1977 г. госарбитраж был признан конституционным органом. Соответственно 30 ноября 1979 г. был принят Закон «О государственном арбитраже в СССР»). 1 октября 1991 г. данная система была отменена Законом РСФСР «Об арбитражном суде», и госарбитраж фактически был преобразован в систему арбитражных судов. Такое преобразование отвечало потребностям зарождающейся в России рыночной экономики, поскольку только в судебных рамках (судебной форме) возможно было создание надлежащих гарантий равенства для участников процесса, соблюдения иных процессуальных принципов (состязательности, равноправия сторон, диспозитивности и т.д.). Старая же система, действовавшая за счет административного ресурса, командными методами, в условиях рыночной экономики применяться, естественно, не могла. В то же время игнорировать нарабатанный за годы советской власти опыт разрешения хозяйственных споров, отказаться от использования кадрового потенциала и материальной базы было бы неправильно, отсюда и последовавшее решение — преобразование органов госарбитража в арбитражные суды.

Система арбитражных судов в РФ. При характеристике системы арбитражных судов следует опираться, прежде всего, на положения Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации».

Арбитражные суды являются федеральными судами и входят в судебную систему Российской Федерации.

Система арбитражных судов четырехуровневая и включает четыре вида арбитражных судов, являющихся самостоятельными инстанциями в арбитражном процессе:

Высший Арбитражный Суд РФ;
федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);

арбитражные апелляционные суды;
арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах.

Высший Арбитражный Суд РФ является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Высший Арбитражный Суд РФ действует в составе:
Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ;
Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ;
судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе Высшего Арбитражного Суда РФ могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел.

Федеральные арбитражные суды округов являются судами по проверке в кассационной инстанции законности вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов.

В Российской Федерации действуют 10 таких судов.
Федеральный арбитражный суд округа действует в составе:
президиума федерального арбитражного суда округа;
судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе федерального арбитражного суда округа могут быть

созданы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел.

Арбитражные апелляционные суды являются судами по проверке в апелляционной инстанции законности и обоснованности судебных актов арбитражных судов субъектов РФ, принятых ими в первой инстанции.

В Российской Федерации действуют 20 таких судов.

Арбитражный апелляционный суд действует в составе:
президиума арбитражного апелляционного суда;
судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе арбитражного апелляционного суда могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел, а также постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражного апелляционного суда.

В субъектах РФ действуют *арбитражные суды первой инстанции* республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области и автономных округов.

На территориях нескольких субъектов РФ судебную власть может осуществлять один арбитражный суд. Судебную власть на территории одного субъекта РФ могут осуществлять несколько арбитражных судов.

В арбитражном суде субъекта РФ действует президиум. В этом суде могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе арбитражного суда субъекта РФ могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел, а также постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражного суда субъекта РФ.

§ 2. Принципы арбитражного процессуального права

При характеристике принципов арбитражного процессуального права прежде всего следует иметь в виду, что все общие положения гражданского процессуального права относительно принципов, их системы, структуры, оснований классификации применимы и к процессу арбитражному. По нашему мнению, в выделении каких-либо специальных принципов, присущих только арбитражному процессу, нет необходимости¹. Отличия следует искать, прежде всего, в наполнении некоторых одноименных принципов гражданского процесса. К примеру, *принцип сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения дел* в гражданском процессе имеет тенденцию к установлению (в качестве базового стандарта для суда первой инстанции) единоличного судебного разбирательства. В арбитражном процессе ситуация выглядит несколько иначе, и коллегиальное рассмотрение используется гораздо шире. Согласно ст. 17 АПК РФ коллегиальное рассмотрение дел в арбитражном суде первой инстанции осуществляется в составе трех судей или судьи и двух арбитражных заседателей.

Коллегиальным составом судей рассматриваются:

- 1) дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ;
- 2) дела об оспаривании нормативных правовых актов;
- 3) дела о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом;
- 4) дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение.

Кроме того, арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей.

¹ Следует отметить, что как в советский, так и в современный период рядом авторов высказывались и высказываются точки зрения о целесообразности выделения принципов, присущих только арбитражному процессу (см., например: Арбитражный процесс: Учебник / Под. ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 53).

При этом перечисленные выше дела подлежат рассмотрению в составе трех профессиональных судей, как и дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, дела особого производства.

Некоторые отличия имеются и в содержании *принципа языка, на котором ведется судопроизводство*. Судопроизводство в арбитражных судах России ведется только на русском языке — государственном языке РФ. Как и в гражданском процессе, лицам, участвующим в деле и не владеющим русским языком, арбитражный суд разъясняет и обеспечивает право знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных действиях, выступать в суде на родном языке или свободно выбранном языке общения и пользоваться услугами переводчика (ст. 12 АПК РФ).

Определенные особенности, обусловленные спецификой арбитражного процесса (например, построением системы пересмотра судебных актов и связанных с этим ограничений в представлении доказательств), можно выделить также в содержании *принципов состязательности и диспозитивности*. *Принцип назначения судей* арбитражных судов также имеет ряд особенностей.

§ 3. Компетенция арбитражных судов

Подведомственность дел арбитражным судам. При характеристике подведомственности дел арбитражным судам мы будем исходить из того, что общая характеристика данного института уже дана в настоящем учебнике. Поскольку арбитражные суды являются органами судебной власти в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, прежде всего остановимся на вопросе разграничения компетенции между ними и судами общей юрисдикции.

АПК РФ выделяет два основных критерия подведомственности дел арбитражным судам: экономический характер спорных правоотношений и субъектный состав участников спора или иного дела, рассматриваемого судом¹.

¹ При характеристике критериев подведомственности дел арбитражным судам следует отметить два момента: во-первых, высказываемое большинством ведущих процессуалистов мнение о том, что второй из названных критериев, а именно субъектный состав участников дела, отошел на второй

Оба указанных критерия используются для разграничения предметной компетенции судов общей юрисдикции и арбитражных судов фактически с момента образования последних. Так, уже в совместном постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 августа 1992 г. № 12/12 «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам» было указано, что в случаях, когда законодательные акты РФ не позволяют четко разграничить компетенцию данных судов, при определении подведомственности дела следует исходить из субъектного состава участников и характера правоотношений, если иное не предусмотрено законом¹. Отметим, что данные критерии должны применяться в совокупности.

Фактически те же положения сформулированы в ст. 27 АПК РФ. Рассмотрим их более подробно.

Согласно ч. 1 ст. 27 АПК РФ арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Таким образом, арбитражные суды, так же как и суды общей юрисдикции, рассматривают дела, возникающие из гражданских и публичных правоотношений, об установлении фактов, имеющих юридическое значение, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений. Основным критерием разграничения предметной компетенции по данным категориям дел как раз и является экономический характер дела, связь его с предпринимательской или иной экономической деятельностью.

план в связи с принятием АПК РФ 2002 г., и, во-вторых, указание в литературе на ряд дополнительных критериев, позволяющих четко разграничить предметную компетенцию арбитражных судов, судов общей юрисдикции, третейских судов, а также иных органов, рассматривающих дела, возникающие из гражданских правоотношений. По данному вопросу более подробно см., например: Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2003.

¹ В настоящее время при разграничении компетенции двух названных судебных систем следует применять постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 декабря 2002 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации».

Экономическим спором можно признать спор между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями (а в случаях, предусмотренных АПК РФ и другими федеральными законами, — между организациями, не являющимися юридическими лицами, и физическими лицами без статуса индивидуального предпринимателя), государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами, возникающие в сфере предпринимательской деятельности или иных имущественных правоотношений.

О подведомственности арбитражным судам экономических споров и иных дел, возникающих из гражданских правоотношений, а также экономических споров и других дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, говорится соответственно в ст. 28 и 29 АПК РФ. Заметим, что ряд категорий дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, рассматривается арбитражными судами только в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами либо если федеральным законом не предусмотрен иной порядок.

Так, дела об оспаривании нормативных правовых актов рассматриваются арбитражными судами только в случае, если федеральными законами прямо отнесены к их компетенции, дела о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций — если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания.

Второй из названных критериев — субъектный состав участников спора или иного дела, рассматриваемого арбитражным судом, также сформулирован в ст. 27 АПК РФ и применяется с еще большими оговорками. В ч. 2 названной статьи указано, что арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, индивидуальных предпринимателей (а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований,

не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя).

Иными словами, общим случаем отнесения дела к подведомственности арбитражного суда является возникновение спора между организациями и (или) гражданами — индивидуальными предпринимателями.

В настоящий момент арбитражное процессуальное законодательство допускает ряд исключений из данного правила. Например, независимо от субъектного состава участников рассматриваются арбитражными судами дела о несостоятельности (банкротстве) (п. 1 ч. 1 ст. 33 АПК РФ), об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей (п. 3 ч. 1 ст. 33 АПК РФ), по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров (п. 4 ч. 1 ст. 33 АПК РФ).

Кроме того, заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем к участию в деле будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора (ч. 4 ст. 27 АПК РФ).

Подсудность дел арбитражным судам. Институт подсудности необходим для распределения дел внутри системы арбитражных судов. Иными словами, конечной целью практического применения правил подсудности является определение конкретного суда, который должен рассмотреть дело по первой инстанции. Традиционно выделяют подсудность родовую (вертикальную) и территориальную (горизонтальную). В соответствии с правилами первого вида подсудности дела распределяются между судами различного уровня, в соответствии с правилами второго вида — между судами одного уровня.

Родовая подсудность.

Поскольку, как уже было отмечено, в арбитражном процессе дела по первой инстанции рассматриваются только Высшим

Арбитражным Судом РФ и арбитражными судами субъектов РФ, правила родовой подсудности весьма просты и сводятся к следующему.

Высший Арбитражный Суд РФ в качестве суда первой инстанции рассматривает три категории дел:

1) об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) экономические споры между Российской Федерацией и субъектами РФ, между субъектами РФ.

Все остальные дела по первой инстанции рассматриваются арбитражными судами субъектов РФ.

Территориальная подсудность.

Различают несколько видов территориальной подсудности — общую территориальную, альтернативную (подсудность по выбору истца), договорную, исключительную и по связи дел.

В соответствии с правилами *общей территориальной подсудности* исковое заявление подается в суд по месту нахождения или месту жительства ответчика (ст. 35 АПК РФ).

Альтернативная подсудность предоставляет истцу право выбора при обращении в суд в случаях, предусмотренных ст. 36 АПК РФ. Так, иск к ответчику, место нахождения или место жительства которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества либо по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в Российской Федерации.

Иск к ответчикам, находящимся или проживающим на территориях разных субъектов РФ, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства одного из ответчиков.

Иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории иностранного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения на территории РФ имущества ответчика.

Иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен также в арбитражный суд по месту исполнения договора.

Иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его филиала, представительства, расположенных вне места нахождения юридического лица, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица или его филиала, представительства.

Иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, о взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться в арбитражный суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна ответчика либо по месту причинения убытков.

Договорная подсудность предоставляет сторонам право изменения общей территориальной и альтернативной подсудности.

Исключительная подсудность установлена правилами ст. 38 АПК РФ. Ее отличительной чертой является четкое установление в законе суда, в который следует обращаться по определенным категориям дел. Так, иски о правах на недвижимое имущество предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества.

Иски о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты предъявляются в арбитражный суд по месту их государственной регистрации.

Иск к перевозчику, вытекающий из договора перевозки грузов, пассажиров и их багажа, в том числе в случае, если перевозчик является одним из ответчиков, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения перевозчика.

Заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника.

Заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение для

возникновения, изменения или прекращения прав на недвижимое имущество, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества.

Заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя.

Заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства, подаются в арбитражный суд по месту государственной регистрации на территории РФ организации-ответчика.

Заявления по спорам между российскими организациями, которые осуществляют деятельность или обладают имуществом на территории иностранного государства и не имеют государственной регистрации на территории РФ, подаются в Арбитражный суд Московской области.

Заявления об оспаривании решения третейского суда и о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подаются в арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого принято решение третейского суда.

Заявление о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений подается стороной, в пользу которой состоялось решение иностранного суда, подаются в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника, а если оно неизвестно — по месту нахождения имущества должника.

Встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска. Это — один из видов подсудности *по связи дел*.

Поскольку при практическом применении правил исключительной подсудности в судебной практике возникали вопросы, Пленум ВАС РФ в постановлении от 12 октября 2006 г. № 54 «О некоторых вопросах подсудности дел по искам о правах на недвижимое имущество» дал необходимые разъяснения. В частности, к искам о правах на недвижимое имущество относятся иски об истребовании имущества из чужого незаконного владения, об устранении нарушений права, не связанных с лишением владения, об установлении сервитута, о разделе имущества,

находящегося в общей собственности, о признании права, об установлении границ земельного участка, об освобождении имущества от ареста. По месту нахождения недвижимого имущества также рассматриваются дела, в которых удовлетворение заявленного требования и его принудительное исполнение повлечет необходимость государственной регистрации возникновения, ограничения (обременения), перехода, прекращения прав на недвижимое имущество или внесение записи в Единый государственный реестр прав в отношении сделок, подлежащих государственной регистрации.

Дело, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому арбитражному суду. В статье 39 АПК РФ предусмотрен ряд исключений из данного правила, при наличии которых арбитражный суд передает дело на рассмотрение другого арбитражного суда того же уровня. В качестве примера можно привести ситуации, когда ответчик, место нахождения или место жительства которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в арбитражный суд по месту его нахождения или месту жительства либо когда обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств и т.д.

О передаче дела на рассмотрение другого арбитражного суда выносится определение. Дело с определением направляется в соответствующий арбитражный суд в 5-дневный срок.

Дело, направленное из одного арбитражного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между арбитражными судами в Российской Федерации не допускаются.

§ 4. Участники арбитражного процесса

Участники арбитражных процессуальных правоотношений занимают различное правовое положение, значительно разнятся по объему прав и обязанностей, по роли и задачам, стоящим перед ними в процессе. Уже из данного тезиса видна практическая важность классификации всех субъектов процессуальных правоотношений для четкого определения их процессуального статуса.

В зависимости от процессуальной роли, возможностям воздействия на ход процесса, наличия или отсутствия юридической заинтересованности в его исходе выделяют следующие группы субъектов арбитражных процессуальных правоотношений.

1. Арбитражный суд.
2. Лица, участвующие в деле.
3. Иные участники арбитражного процесса:
 - а) представители;
 - б) лица, содействующие осуществлению правосудия.

Рассмотрим правовое положение каждой из этих групп.

Арбитражный суд — обязательный участник арбитражных процессуальных правоотношений, процессуальное положение которого определяется прежде всего исходя из специфической цели, стоящей перед ним в процессе, — рассмотреть дело и разрешить спор сторон по существу¹. Для реализации данной цели арбитражный суд наделен государственными властными полномочиями по отправлению правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 1 АПК РФ). Его указания обязательны для всех остальных субъектов арбитражных процессуальных правоотношений.

На основании изложенного можно сделать вывод, что правовое положение суда характеризуется следующей особенностью: суд одновременно и выступает участником процессуальных правоотношений, и руководит их развитием в качестве органа, наделенного правомочием разрешать все вопросы, возникающие в связи с рассмотрением конкретного дела.

Традиционно суды как субъекты процессуальных правоотношений подразделяются на две группы:

- 1) суды первой инстанции, в задачи которых входит рассмотрение дела по существу;
- 2) суды, наделенные правом пересмотра вынесенного судом первой инстанции постановления (арбитражный суд апелляционной, кассационной и надзорной инстанций).

Лица, участвующие в деле. Если основным критерием выделения суда в качестве отдельного субъекта арбитражных

¹ Безусловно, помимо указанной цели, на суд фактически возложены все задачи арбитражного судопроизводства, перечисленные в ст. 2 АПК РФ. Кроме того, суд обязан принимать меры к примирению сторон.

процессуальных отношений выступают специфические цели и задачи, стоящие перед ним в процессе, то для лиц, участвующих в деле, таким критерием является юридическая заинтересованность в исходе дела.

Юридическая заинтересованность может быть материально-правовой и процессуальной.

Материально-правовая заинтересованность означает, что судебный акт по рассмотренному делу напрямую отразится на правах и обязанностях данного субъекта.

При этом следует различать юридический и фактический интерес в исходе дела. Последний означает потенциальную возможность получения или лишения какого-либо лица соответствующих материальных благ.

Процессуальная заинтересованность в исходе дела означает уполномочивание или обязывание соответствующего субъекта отстаивать свою позицию в суде и наделение его в этих целях соответствующими процессуальными правами.

В соответствии с названным критерием АПК РФ в ст. 40 перечисляет лиц, участвующих в деле. Ими являются:

стороны;

заявители и заинтересованные лица — по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных законом случаях;

третьи лица;

прокурор;

государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК РФ.

На основании изложенного можно дать определение характеризующей группы субъектов.

Лица, участвующие в деле, — это субъекты, которые самостоятельно, от своего имени выступают в арбитражном процессе, имеют свой юридический интерес в нем и право на совершение процессуальных действий, определяющих ход процесса.

Для реализации стоящих перед ними целей и задач эти лица наделены значительным объемом процессуальных прав.

Перечислены эти права в ст. 41 АПК РФ. В соответствии с названной статьей лица, участвующие в деле, имеют право

знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии; заявлять отводы; представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства; участвовать в исследовании доказательств; задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам; знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле; знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа; обжаловать судебные акты; пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными им АПК РФ и другими федеральными законами.

Приведенный перечень прав является общим для всех лиц, участвующих в деле. Конкретика процессуальных правоотношений по различным категориям дел и на разных стадиях процесса позволяет говорить о наличии большого количества изъятий и дополнений к указанному перечню.

Об обязанностях лиц, участвующих в деле, ст. 41 АПК РФ упоминает лишь кратко, ограничиваясь указанием на то, что эти лица несут процессуальные обязанности, предусмотренные АПК РФ и другими федеральными законами или возложенные на них арбитражным судом.

Неисполнение процессуальных обязанностей лицами, участвующими в деле, влечет за собой предусмотренные АПК РФ последствия.

При характеристике процессуальных обязанностей лиц, участвующих в деле, следует помнить, что реализация практически любого процессуального права сопряжена с необходимостью выполнения корреспондирующей данному праву обязанности. Например, реализуя право на предъявление иска в арбитражный суд, истец должен соблюсти требования, предъявляемые к форме и содержанию искового заявления. Неисполнение им данной обязанности повлечет применение процессуальной санкции: исковое заявление, не соответствующее требованиям, предъявляемым

АПК РФ к его форме и содержанию, будет оставлено судом без движения.

В статье 42 АПК РФ закреплено важное правило, согласно которому лица, не участвующие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, вправе обжаловать этот акт, а также оспорить его в порядке надзора. Такие лица пользуются правами и несут обязанности, аналогичные правам и обязанностям лиц, участвующих в деле.

Иные участники арбитражного процесса.

Представитель в арбитражном процессе. Исходя из смысла законодательства, представитель выделен в качестве самостоятельного субъекта арбитражных процессуальных отношений. Нормы, регламентирующие процессуальное представительство, выделены в самостоятельную главу АПК РФ. При этом в законе не сформулировано понятие представительства, однако оно уже достаточно давно выработано наукой гражданского процессуального права и без каких-либо изменений реципировано в арбитражный процесс.

Представительство — это совершение одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица (представляемого) процессуальных действий с целью добиться для него наиболее благоприятных юридических последствий, а также оказания представляемому помощи в осуществлении его прав и предотвращении их нарушения.

Соответственно судебные представители — это лица, которые на основании своих полномочий выступают в суде от имени представляемого в названных выше целях.

Существование института судебного представительства позволяет обеспечить наиболее полную и эффективную защиту интересов граждан и организаций в арбитражном процессе. В частности, сказанное обусловлено следующими причинами:

а) сложность проведения процесса. Поскольку, в силу действия принципа состязательности, обязанности по доказыванию возложены на лиц, участвующих в деле, это предполагает необходимость знания ими подлежащих применению в данном деле норм материального и процессуального права, грамотного определения предмета доказывания по делу, необходимых доказательств и т.д. С этим тесно сопрягается и тот факт, что сама

правовая система все более усложняется, дифференцируется, появляются новые отрасли права. Таким образом, необходимой составляющей успешного проведения процесса является наличие у его участников определенных юридических знаний;

б) невозможность в ряде случаев личного присутствия участника процесса и непосредственного участия в нем. В качестве иллюстрации данного положения можно привести множество разноплановых примеров (отсутствие лица в связи с командировкой, невозможность участия непосредственно в процессе коллегиального исполнительного органа юридического лица и т.д.)

Можно назвать следующие признаки представительства в арбитражном суде.

1. Оно Осуществляется от имени представляемого, который выступает лицом, участвующим в деле.

2. Представитель всегда действует в интересах представляемого. Все совершаемые им процессуальные действия влекут правовые последствия для представляемого.

3. В арбитражном процессе представитель действует в пределах предоставленных ему полномочий.

В соответствии со ст. 59 АПК РФ представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, могут быть адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица. Согласно ч. 2, 3 ст. 25.5 КоАП РФ в качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат либо иное лицо. Представителями граждан могут быть и лица, не имеющие специального юридического образования.

Лица, содействующие осуществлению правосудия. Данная группа субъектов объединена общей целью, стоящей перед ними в процессе, — оказание помощи правосудию. К их числу ст. 54 АПК РФ относит эксперта, свидетеля, переводчика, помощника судьи и секретаря судебного заседания. Процессуальный статус указанных субъектов как раз и обусловлен вышеназванной целью, и определяющим в их процессуальном положении является наличие процессуальных обязанностей. Права же им даны лишь для лучшей реализации обязанностей. В качестве примера приведем переводчика, который обязан по вызову арбитражного суда явиться в суд и полно, правильно, своевременно осуществлять

перевод. Фактически для того, чтобы данная обязанность была исполнена надлежащим образом, переводчику предоставлено право задавать присутствующим при переводе лицам вопросы для уточнения перевода, знакомиться с протоколом судебного заседания или отдельного процессуального действия и делать замечания по поводу правильности записи перевода.

Подробно характеристика процессуального положения означенных субъектов дана в ст. 55-58 АПК РФ.

§ 5. Доказывание и доказательства в арбитражном процессе

Общие положения института доказывания и доказательств, разработанные в науке гражданского процессуального права, применяются и в арбитражном процессе. По этой причине целью настоящего раздела является лишь краткая характеристика данного института.

Институт доказывания и доказательств является центральным, основным институтом арбитражного процессуального права. Действительно, чтобы правильно установить обстоятельства правоотношений сторон и, как следствие, правильно разрешить спор, арбитражный суд должен в первую очередь опираться на положения института доказывания и доказательств.

Доказательственная деятельность в арбитражном процессе направлена на установление как фактических обстоятельств дела, имеющих материально-правовое значение, так и процессуальных фактов, в совокупности образующих предмет доказывания. Обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, определяются арбитражным судом на основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, в соответствии с подлежащими применению нормами материального права.

В соответствии с правилами распределения обязанностей по доказыванию, закрепленными в ч. 1 ст. 65 АПК РФ, каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Из этого правила существует ряд исключений.

Во-первых, в силу положений ст. 69 АПК РФ не подлежат доказыванию преюдициальные и общеизвестные факты, а также

факты, признанные сторонами в результате достигнутого между ними соглашения (ч. 2 ст. 70 АПК РФ).

Во-вторых, общие правила распределения обязанностей по доказыванию, как и в гражданском процессе, в ряде случаев перераспределяются в силу доказательственных презумпций.

Доказательственная деятельность осуществляется путем представления сторонами доказательств. Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном АПК РФ и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела.

Получение данных сведений возможно через использование указанных в законе источников, именуемых средствами доказывания. Закон предусматривает возможность использования в качестве таких средств письменных и вещественных доказательств, объяснений лиц, участвующих в деле, заключений экспертов, показаний свидетелей, аудио- и видеозаписей, иных документов и материалов.

Разделение понятия доказательств и средств доказывания пришло из гражданского процессуального права и, безусловно, имеет практическое значение, разделяя понятие источника получения доказательства и имеющей значение для разрешения дела информации, получаемой из этого источника.

При этом арбитражный процесс имеет свою специфику использования указанных средств доказывания. Основная причина сводится к тому, что практически все юридически значимые обстоятельства правоотношений сторон в сфере хозяйственной деятельности документируются, что объясняет преимущественное использование в арбитражном процессе письменных доказательств (договоров, актов, справок) и ограниченное — свидетельских показаний.

По общему правилу, показания свидетелей используются в арбитражном процессе только в случаях, когда какие-либо обстоятельства невозможно установить с помощью иных средств доказывания. Например, использование показаний свидетеля возможно для установления условий перевозки и хранения

скоропортящегося груза и т.д. Остальные средства доказывания используются практически в том же режиме, что и в процессе гражданском.

§ 6. Возбуждение арбитражного судопроизводства

Конституция РФ в ч. 1 ст. 46 гарантирует всем физическим и юридическим лицам судебную защиту их прав и свобод в порядке, установленном законом.

Без обращения заинтересованного лица возбудить дело в арбитражном суде невозможно. АПК РФ предусматривает четыре формы обращения в суд, а именно путем подачи:

1) искового заявления — по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений;

2) заявления — по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам о несостоятельности (банкротстве), по делам особого производства, при обращении о пересмотре судебных актов в порядке надзора и в иных случаях, предусмотренных Кодексом;

3) жалобы — при обращении в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанций, а также в иных случаях, предусмотренных Кодексом и иными федеральными законами;

4) представления — при обращении Генерального прокурора РФ и его заместителей о пересмотре судебных актов в порядке надзора.

Основным способом возбуждения арбитражного судопроизводства является подача искового заявления. Данная стадия процесса имеет свою специфику, отличающую ее от аналогичной стадии в гражданском процессе.

Фактически наличие или отсутствие права предъявить иск арбитражный суд на этапе принятия заявления не устанавливает. Проверяется лишь правильность условий его реализации и соответствие искового заявления требованиям, предъявляемым к его форме и содержанию, а также приложение необходимых документов.

После подачи искового заявления арбитражный суд обязан реализовать одно из следующих полномочий:

принять исковое заявление и возбудить производство по делу — в случае, если исковое заявление соответствует требованиям, предъявляемым к его форме и содержанию (ст. 125 АПК РФ), и к нему приложены все указанные в ст. 126 АПК РФ документы.

Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в 5-дневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд.

О принятии искового заявления арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу. В данном определении указывается на подготовку дела к судебному разбирательству, действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения. Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после даты его вынесения;

оставить исковое заявление без движения — в случае несоответствия искового заявления указанным выше требованиям. При этом арбитражный суд выносит определение, в котором указывает основания и срок, в течение которого истец должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения.

Копия этого определения направляется истцу не позднее следующего дня после даты его вынесения.

В случае, если обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в установленный срок, заявление считается поданным в день его первоначального поступления и принимается к производству арбитражного суда. В случае, если указанные нарушения не будут устранены в установленный срок, исковое заявление и прилагаемые к нему документы возвращаются истцу;

возвратить исковое заявление — при наличии оснований, установленных в ст. 129 АПК РФ, а именно, если:

- а) дело неподсудно данному арбитражному суду;
- б) в одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой;
- в) до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления;

г) не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда;

д) отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

Фактически суть перечисленных оснований заключается в том, что либо истцом не соблюдены условия реализации права на предъявление иска, либо он воспользовался своими диспозитивными полномочиями и не желает рассмотрения дела в судебном порядке.

В определении о возвращении искового заявления указываются основания для совершения данного процессуального действия, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Копия определения направляется истцу не позднее следующего дня после даты его вынесения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения, вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами.

Поскольку данное определение арбитражного суда препятствует дальнейшему движению дела, оно может быть обжаловано.

В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

§ 7. Подготовка дела к судебному разбирательству

После принятия искового заявления и вынесения судом соответствующего определения арбитражный процесс переходит в новую стадию — подготовки дела к судебному разбирательству.

Подготовка дела к судебному разбирательству является самостоятельной и обязательной стадией арбитражного процесса, имеющей четко поставленные задачи — определение характера спорного правоотношения, законодательства, подлежащего

применению, и обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела; разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса; оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении доказательств; примирение сторон.

От качества подготовки дела зависит качество решения арбитражного суда, степень выполнения им задач судопроизводства, закрепленных в ст. 2 АПК РФ.

Как отмечено в постановлении Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. № 65 «О подготовке дела к судебному разбирательству», подготовка проводится судьей единолично по каждому делу, находящемуся в производстве арбитражного суда первой инстанции, независимо от степени его сложности, срока рассмотрения и других обстоятельств, и представляет собой совокупность организационных мер и процессуальных действий судьи, направленных на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела.

Согласно ч. 1 ст. 133 АПК РФ о подготовке дела к судебному разбирательству выносятся определение, обжалование которого не предусмотрено. О подготовке дела к судебному разбирательству может быть указано в определении о принятии заявления к производству.

В определении указываются процессуальные действия, которые должны быть совершены судом и лицами, участвующими в деле, в рамках данной стадии процесса, и сроки их совершения. В частности, судья вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить к определенному сроку документы, требующиеся для рассмотрения дела, указать меры, принимаемые судьей для оказания сторонам содействия в получении доказательств.

Перечень действий по подготовке дела к судебному разбирательству приведен в ч. 1 ст. 135 АПК РФ. В частности, на данной стадии процесса судья:

вызывает стороны и (или) их представителей и проводит с ними собеседование в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений;

предлагает раскрыть доказательства, их подтверждающие, и представить при необходимости дополнительные доказательства в определенный срок;

разъясняет сторонам их права и обязанности, последствия совершения или несоблюдения процессуальных действий в установленный срок;

определяет по согласованию со сторонами сроки представления необходимых доказательств и проведения предварительного судебного заседания;

разъясняет сторонам их право на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей, право передать спор на разрешение третейского суда, право обратиться за содействием к посреднику в целях урегулирования спора и последствия совершения таких действий;

принимает меры для заключения сторонами мирового соглашения, содействует примирению сторон;

оказывает содействие сторонам в получении необходимых доказательств, истребует по ходатайству сторон, а в случаях, предусмотренных АПК РФ, по своей инициативе необходимые доказательства;

разрешает вопросы о назначении экспертизы, вызове в судебное заседание экспертов, свидетелей, привлечении переводчика, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств, а также принимает иные меры для представления сторонами доказательств;

по ходатайству сторон разрешает вопросы об обеспечении иска, о предоставлении встречного обеспечения, а также об обеспечении доказательств, направляет судебные поручения;

рассматривает вопросы о вступлении в дело других лиц, замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении нескольких требований, принятии встречного иска, возможности проведения выездного судебного заседания.

При этом судья вправе совершать и иные действия, направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела.

Как отмечено в п. 10 постановления Пленума ВАС РФ «О подготовке дела к судебному разбирательству», при совершении действий по подготовке дела к судебному разбирательству, в том числе при проведении собеседования, а также в других случаях, когда возникает необходимость зафиксировать какие-либо обстоятельства или отразить результаты собеседования, иных

подготовительных действий, судья может вести протокол. Ведение протокола обязательно при собеседовании в случае неявки одной из надлежаще извещенных сторон.

Из содержания ч. 3 и 4 ст. 65 АПК РФ, прямых указаний, содержащихся в п. 16 упомянутого постановления Пленума ВАС РФ следует, что на стадии подготовки дела к судебному разбирательству лица, участвующие в деле, должны исполнить свою процессуальную обязанность по раскрытию доказательств до начала судебного разбирательства. Однако собственно юридической, процессуальной данную обязанность назвать сложно, поскольку законодатель не предусмотрел санкций за ее невыполнение, не считая достаточно редко применяемую ответственность за злоупотребление процессуальными правами, и одновременно дал возможность представления доказательств непосредственно в судебном заседании, при рассмотрении дела по существу.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть завершена в срок, не превышающий 2 месяцев со дня поступления заявления в суд, за исключением дел об оспаривании нормативных правовых актов, об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, об административных правонарушениях, о взыскании обязательных платежей и санкций, дел, рассматриваемых в порядке упрощенного судопроизводства, дел об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение этих решений, дел о признании и приведении в исполнение иностранных судебных актов, сроки подготовки по которым определяются судьей самостоятельно в пределах сроков, установленных для рассмотрения дел данных категорий.

При рассмотрении дел о несостоятельности (банкротстве) подготовка производится в особом порядке, предусмотренном законодательством о банкротстве. Те вопросы, которые призвано решить предварительное судебное заседание по делам искового производства, разрешаются в подготовительной части процесса о банкротстве, а также в ходе процедуры наблюдения.

Завершается рассматриваемая стадия процесса предварительным судебным заседанием. Оно проводится судьей единолично

для подведения итогов подготовительной работы суда и лиц, участвующих в деле, для процессуального закрепления распорядительных действий сторон на этой стадии процесса, а также для решения вопроса о готовности дела и возможности назначения его к судебному разбирательству.

В предварительном судебном заседании не заслушиваются свидетели, эксперты, не проводятся судебные прения.

Если в ходе предварительного судебного заседания выяснится, что рассмотрены все вопросы, вынесенные на него, собраны необходимые доказательства, суд с учетом мнения лиц, участвующих в деле, признает дело подготовленным и назначает дело к судебному разбирательству.

Если в предварительном судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, и они не возражают против продолжения разбирательства в судебном заседании, суд в соответствии со ст. 137 АПК РФ завершает предварительное заседание и открывает судебное заседание в первой инстанции (за исключением случаев, когда дело должно быть рассмотрено в коллегиальном составе).

§ 8. Рассмотрение дела в арбитражном суде

Рассмотрение и разрешение спора по существу является основной, центральной стадией арбитражного процесса. Именно на данной стадии решаются основные задачи судопроизводства, в наиболее развернутой форме действуют принципы арбитражного процессуального права.

Рассмотрение и разрешение спора по существу осуществляется в судебном заседании. Оно состоит из четырех частей:

- 1) подготовительная часть;
- 2) рассмотрение дела по существу;
- 3) судебные прения;
- 4) постановление и оглашение решения.

В целом процедура судебного разбирательства идентична порядку, установленному в гражданском процессе.

В рамках *подготовительной части* решаются задачи, указанные в ст. 153 АПК РФ: проверяется явка участников процесса, выясняется возможность рассмотрения дела в данном судебном

заседании, разъясняются права лицам, участвующим в деле, и иным участникам процесса и т.д.

Основное содержание следующей части — *рассмотрения дела по существу* — заключается в исследовании доказательств. Придерживаясь заранее установленного порядка, суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу: ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов, а также огласить такие объяснения, показания, заключения, представленные в письменной форме. Воспроизведение аудио- и видеозаписей проводится арбитражным судом в зале судебного заседания или в ином специально оборудованном для этой цели помещении. Факт воспроизведения аудио- и видеозаписей отражается в протоколе судебного заседания.

Лица, участвующее в деле, вправе дать арбитражному суду пояснения о представленных ими доказательствах, о доказательствах, истребованных судом по их ходатайствам, а также задавать вопросы вызванным в судебное заседание экспертам и свидетелям. При этом первым задает вопросы лицо, по ходатайству которого были вызваны эксперты и свидетели.

После исследования доказательств по делу председательствующий в судебном заседании выясняет, имеются ли у лиц, участвующих в деле, какие-либо дополнения к материалам дела. Если таковых нет, исследование доказательств объявляется законченным и суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения состоят из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей. В этих выступлениях они обосновывают свою позицию по делу. Законом установлена очередность выступлений в судебных прениях. Первыми выступают истец и (или) его представитель, затем — третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, ответчик и (или) его представитель. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований, выступает после истца или после ответчика, на стороне которого оно участвует в деле.

Прокурор, представитель государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа, обратившиеся в арбитражный

суд в защиту государственных, общественных интересов, выступают в судебных прениях первыми.

После выступления всех участников судебных прений каждый из них вправе выступить с репликами. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и (или) его представителю.

После судебных прений арбитражный суд объявляет рассмотрение дела по существу окончанным и удаляется *на вынесение решения*.

Решение принимается в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей. В помещении, где арбитражный суд проводит совещание и принимает судебный акт, могут находиться только лица, входящие в состав суда, рассматривающего дело. Запрещается доступ в это помещение других лиц, а также иные способы общения с лицами, входящими в состав суда. Сама процедура принятия решения, его изготовления и объявления, структурное построение данного судебного акта аналогична изложенному в соответствующих разделах курса гражданского процесса.

Существенным отличием является *срок вступления решения арбитражного суда в законную силу* — по истечении месяца после его принятия. Решения Высшего Арбитражного Суда РФ вступают в законную силу с момента принятия.

Рассмотрение дела в одном судебном заседании — скорее исключение, чем правило. Весьма часто в ходе рассмотрения дела возникают обстоятельства, препятствующие нормальному развитию процесса, делающие невозможным рассмотрение дела в рамках данного судебного заседания, разрешение спора сторон по существу.

Соответственно у суда есть право:

- объявить перерыв в судебном заседании (ст. 163 АПК РФ),
- отложить рассмотрение дела (ст. 158 АПК РФ),
- приостановить производство по делу (гл. 16 АПК РФ),
- оставить заявление без рассмотрения (гл. 17 АПК РФ),
- прекратить производство по делу (гл. 18 АПК РФ).

Основания и порядок совершения перечисленных процессуальных действий в целом идентичны гражданскому процессу.

§ 9. Постановления арбитражного суда первой инстанции

Арбитражный суд является властным органом государства, наделенным полномочиями по применению норм материального и процессуального права. Эти полномочия реализуются в определенной процессуальной форме. Таким образом, совершая в ходе рассмотрения и разрешения споров различные процессуальные действия, суд облакает их в форму своих актов — решений, определений, постановлений.

Решение является важнейшим актом арбитражного суда. Его суд выносит при разрешении дела по существу — при удовлетворении иска, отказывая в иске. Оно выносится именем Российской Федерации и тем самым отражает государственный характер правосудия.

Постановления выносятся арбитражными судами, рассматривающими дела в апелляционном, кассационном и надзорном порядке. Арбитражные суды, рассматривающие дела по первой инстанции, выносят решения и определения. Термин «постановление арбитражного суда» используется и в широком смысле, как обобщающее понятие всех судебных актов, выносимых арбитражными судами.

Что касается *определений* арбитражного суда, то они выносятся по отдельным вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства; дело ими по существу не разрешается.

Вместе с тем определения, как и решения, являются актами арбитражного суда: они вступают в законную силу и обладают свойствами обязательности, исполнимости, неопровержимости, должны соответствовать требованиям, предъявляемым процессуальной формой, и т.п.

§ 10. Пересмотр судебных актов арбитражного суда

Полностью исключить возможность судебной ошибки или злоупотребления судебной властью в суде первой инстанции практически невозможно. Данной причиной и вызван к жизни институт пересмотра судебных актов.

В арбитражном процессе судебные акты пересматриваются в апелляционном, кассационном, надзорном порядке, а также по вновь открывшимся обстоятельствам. Ввиду существенных отличий от гражданского процесса рассмотрим систему пересмотра более подробно.

Апелляционный пересмотр не вступивших в законную силу судебных актов осуществляется отдельной судебной инстанцией — арбитражными апелляционными судами.

Правом апелляционного обжалования наделены все лица, участвующие в деле. Подать жалобу на решение суда первой инстанции также могут лица, не привлеченные к участию в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт.

Если законодательством не предусмотрены иные сроки вступления в законную силу судебных актов, решение арбитражного суда может быть обжаловано в апелляционном порядке в течение месяца после его принятия. Обжалованию подлежат только судебные акты арбитражных судов субъектов РФ. Апелляционная жалоба подается через арбитражный суд, принявший решение в первой инстанции. Он обязан направить жалобу вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в 3-дневный срок со дня поступления.

Требования к содержанию и оформлению апелляционной жалобы и прилагаемых к ней документов сформулированы в ст. 260 АПК РФ. Прежде всего отметим необходимость грамотного обоснования в ней требований заявителя со ссылкой на законы, иные нормативные правовые акты, обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства, необходимость приложения документов, свидетельствующих об оплате государственной пошлины в размере 50% ставки, установленной при обращении в суд первой инстанции, либо документов, подтверждающих право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайства о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины.

Подача апелляционной жалобы надлежащим субъектом, с соблюдением требований, предъявляемых к ее форме и содержанию, влечет обязательное возбуждение апелляционного производства.

При наличии указанных в законе обстоятельств арбитражный суд оставляет жалобу без движения или возвращает ее. Вопрос о возбуждении апелляционного производства должен быть решен судом в 5-дневный срок со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Оставление жалобы без движения — форма процессуального реагирования суда на несоответствие жалобы требованиям, предъявляемым к ее форме и содержанию.

Апелляционная жалоба возвращается судом в случаях, если: она подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке апелляционного производства; подана на судебный акт, который не обжалуется в порядке апелляционного производства; она подана по истечении срока подачи апелляционной жалобы, не содержит ходатайства о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано; до вынесения определения о принятии апелляционной жалобы к производству суда от лица, подавшего жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении; не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления жалобы без движения, в срок, установленный в определении суда; отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера.

О принятии апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции выносит определение, которым возбуждается производство по апелляционной жалобе.

В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению апелляционной жалобы. Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, в 5-дневный срок со дня поступления жалобы.

Апелляционная жалоба должна быть рассмотрена в срок, не превышающий месяца со дня ее поступления в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта (ст. 267 АПК РФ).

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции

с особенностями, предусмотренными гл. 34 АПК РФ. К числу таких особенностей можно отнести следующие.

К рассмотрению дела в порядке апелляционного производства не привлекаются арбитражные заседатели. Поскольку это производство означает повторное рассмотрение дела по имеющимся и вновь представленным доказательствам, в суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц, а также иные правила, установленные АПК РФ только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции (ч. 1, 3 ст. 266 АПК РФ).

При заявлении в апелляционной жалобе новых требований, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции, суд апелляционной инстанции прекращает производство по делу, о чем выносится определение, которое может быть обжаловано. Прекращение производства по делу возможно также по общим основаниям, предусмотренным АПК РФ.

В случае прекращения производства по апелляционной жалобе повторное обращение того же лица по тем же основаниям в арбитражный суд с апелляционной жалобой не допускается.

Определенные ограничения действуют относительно представления доказательств. Дополнительные доказательства принимаются арбитражным судом апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными. Таким образом, представление любого нового доказательства должно быть сопряжено с подачей соответствующего ходатайства (о приобщении к делу новых письменных доказательств, проведении экспертизы и т.д.), в котором обосновываются причины непредставления соответствующих доказательств в суд первой инстанции, и с удовлетворением такого ходатайства судом. В этом случае возможно использование всего спектра средств доказывания, так же как и в суде первой инстанции.

Когда обжалуется только часть решения, арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет его законность и обоснованность

только в обжалуемой части, если при этом лица, участвующие в деле, не заявят возражений. Вне зависимости от доводов, содержащихся в жалобе, суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены решения.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд принимает судебный акт, именуемый постановлением, которым вправе оставить решение арбитражного суда первой инстанции без изменения, а апелляционную жалобу — без удовлетворения; отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новый судебный акт; отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

Постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия; копия этого акта направляется лицам, участвующим в деле, в 5-дневный срок со дня его принятия.

Постановление суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в кассационном порядке.

Обжалование определений арбитражного суда. В случаях, предусмотренных АПК РФ, могут быть обжалованы в апелляционном порядке и определения арбитражного суда первой инстанции. При этом имеются в виду только те определения, которые подлежат обжалованию согласно закону или препятствуют дальнейшему движению дела (ч. 1 ст. 188 АПК РФ). Апелляционная жалоба на определение может быть подана в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения, если иной срок не установлен АПК РФ (ч. 3 ст. 188).

Апелляционная жалоба на определение арбитражного суда первой инстанции разрешается в порядке, предусмотренном для рассмотрения апелляционных жалоб на решение суда, с учетом некоторых особенностей.

Так, апелляционные жалобы на определения арбитражного суда первой инстанции о возвращении искового заявления и на другие определения, которые препятствуют дальнейшему движению дела,

рассматриваются в срок, не превышающий 10 дней со дня поступления такой жалобы в суд (ч. 2, 3 ст. 272 АПК РФ).

Пересмотр вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов в кассационном порядке также производится в рамках отдельной судебной инстанции — федерального арбитражного суда округа.

Пересмотру в кассационном порядке подлежат судебные акты арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов.

Правом на подачу кассационной жалобы обладают лица, участвующие в деле, а также лица, о правах и обязанностях которых принят судебный акт.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд кассационной инстанции через арбитражный суд, принявший решение.

Кассационная жалоба может быть подана в срок, не превышающий 2 месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемых решения, постановления арбитражного суда, если иное не предусмотрено АПК РФ.

Полномочия суда кассационной инстанции на этапе принятия жалобы *аналогичны* полномочиям суда апелляционной инстанции — кассационная жалоба, поданная надлежащим субъектом с соблюдением требований, предъявляемых к ее форме и содержанию, а также прилагаемым документам, принимается судом, в противном случае жалоба, в зависимости от допущенных нарушений, оставляется без движения или возвращается.

Вопрос о принятии жалобы решается судьей единолично в 5-дневный срок со дня ее поступления в суд кассационной инстанции. Копии соответствующего определения с указанием времени проведения судебного заседания направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Законом предусмотрено право суда кассационной инстанции, при наличии ходатайства лица, участвующего в деле, приостановить исполнение судебных актов, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, при условии, что заявитель обосновал невозможность или затруднительность поворота исполнения.

Исходя из смысла АПК РФ, арбитражный суд кассационной инстанции обязан приостановить исполнение актов нижестоящих судов, если лицо, ходатайствующее о таком приостановлении, предоставит другой стороне по делу обеспечение возмещения возможных убытков (встречное обеспечение) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда кассационной инстанции денежных средств в размере оспариваемой суммы либо предоставит банковскую гарантию, поручительство или иное финансовое обеспечение на ту же сумму.

Дело рассматривает коллегиальный состав судей в месячный срок со дня поступления жалобы вместе с делом в суд кассационной инстанции.

Рассмотрение дела судом кассационной инстанции имеет свою специфику, обусловленную тем, что основная его задача — проверить законность решений, постановлений, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, т.е. установить правильность применения норм материального права и норм процессуального права при рассмотрении дела и принятии обжалуемого судебного акта, в пределах доводов, содержащихся в кассационной жалобе и возражениях относительно жалобы.

Независимо от доводов, содержащихся в кассационной жалобе, арбитражный суд кассационной инстанции проверяет, не нарушены ли арбитражным судом первой и апелляционной инстанций нормы процессуального права, являющиеся безусловными основаниями для отмены данных судебных актов.

По результатам рассмотрения дела суд кассационной инстанции вправе оставить решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции без изменения, а кассационную жалобу — без удовлетворения; отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и, не передавая дело на новое рассмотрение, принять новый судебный акт; отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий арбитражный суд, решение, постановление которого отменено или изменено, если этим судом нарушены нормы процессуального права, являющиеся безусловными основанием

для отмены решения, постановления, или если выводы, содержащиеся в обжалуемых актах, не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам.

При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела коллегиальным составом судей и (или) в ином судебном составе; отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и передать дело на рассмотрение другого арбитражного суда первой или апелляционной инстанции в пределах одного и того же судебного округа, если указанные судебные акты повторно проверяются арбитражным судом кассационной инстанции и содержащиеся в них выводы не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам; оставить в силе одно из ранее принятых по делу решений или постановлений; отменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

При этом основания для изменения и отмены судебных актов *аналогичны* изученным в рамках гражданского процесса.

По результатам рассмотрения жалобы арбитражный суд кассационной инстанции принимает судебный акт, именуемый постановлением.

Пересмотр судебных актов в порядке надзора — особая, исключительная стадия арбитражного процесса. Фактически законодательно гарантированная возможность пересмотра решения суда заканчивается в арбитражном процессе рассмотрением дела в кассационной инстанции. Законом установлен особый порядок возбуждения и осуществления надзорного пересмотра, определен лишь один судебный орган, осуществляющий такой пересмотр, — Высший Арбитражный Суд РФ и установлены совершенно иные основания для изменения или отмены судебных актов в порядке надзора. Это — основные положения, доказывающие исключительный характер данной стадии процесса.

Система пересмотра судебных актов в порядке надзора имеет трехступенчатый характер. *Первый этап* — подача заявления или

представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора. Правом оспорить в порядке надзора судебные акты обладают лица, участвующие в деле, а также лица, чьи права и законные интересы затронуты судебным постановлением. Срок на подачу заявления или представления — 3 месяца со дня вступления в законную силу последнего оспариваемого судебного акта по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта. Вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается единолично судьей Высшего Арбитражного Суда РФ в 5-дневный срок со дня его поступления в Высший Арбитражный Суд РФ.

В случае, если не соблюдены сроки обращения в арбитражный суд надзорной инстанции или требования, предъявляемые к форме и содержанию заявления (представления), если до принятия заявления (представления) к рассмотрению от заявителя поступило ходатайство о его возвращении либо если заявление (представление) подано по истечении срока, установленного для подачи, и не содержит ходатайства о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано, суд возвращает заявление (представление).

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора, поданные с соблюдением требований АПК РФ, принимаются к производству Высшего Арбитражного Суда РФ.

О принятии заявления или представления к производству выносится определение, которым возбуждается надзорное производство. Копия определения направляется лицу, подавшему заявление или представление. Необходимо отметить, что рассмотрение поступающих в Высший Арбитражный Суд РФ обращений о пересмотре дел в порядке надзора регламентирует, помимо АПК РФ, еще и Порядок организации работы по рассмотрению заявлений и представлений о пересмотре судебных актов в порядке надзора в Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации (утв. распоряжением Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 декабря 2002 г. № 64).

В определении о принятии заявления или представления к производству может быть указано на истребование дела из арбитражного суда. В этом случае копия определения направляется

в арбитражный суд, который должен в 5-дневный срок со дня получения копии определения направить истребованное дело в Высший Арбитражный Суд РФ.

Так же как и при пересмотре дела в суде кассационной инстанции, на этапе надзорного пересмотра возможно приостановление исполнения оспариваемого судебного акта. Вопрос о приостановлении решается в судебном заседании коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда РФ. По результатам рассмотрения выносится определение.

После возбуждения надзорного производства заявление или представление переходит во *вторую стадию надзорного производства* — направляется в состав судей, который в судебном заседании коллегиально рассматривает обращение. При этом участвующие в деле лица не извещаются.

Согласно ст. 299 АПК РФ заявление или представление должно быть рассмотрено в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления (представления) в Высший Арбитражный Суд РФ или со дня поступления в Высший Арбитражный Суд РФ дела, если оно было истребовано из арбитражного суда.

На данном этапе арбитражный суд определяет, имеются ли основания для пересмотра оспариваемого судебного акта, исходя из доводов, содержащихся в заявлении или представлении, а также из содержания оспариваемого судебного акта. Как уже было сказано выше, основания для изменения или отмены в порядке надзора судебных актов существенно отличаются от установленных для судов апелляционной и кассационной инстанций.

Судебные акты арбитражных судов, вступившие в законную силу, подлежат изменению или отмене, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ установит, что оспариваемый судебный акт нарушает:

- 1) единообразию в толковании и применении арбитражными судами норм права;
- 2) права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам РФ;
- 3) права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы.

Фактически рассматриваемый этап надзорного пересмотра и посвящен предварительному определению наличия или отсутствия указанных оснований.

В случае положительного решения вопроса суд выносит определение о передаче дела для пересмотра оспариваемого судебного акта в порядке надзора и в 5-дневный срок со дня вынесения определения направляет его в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ вместе с заявлением (представлением) и истребованным из арбитражного суда делом.

Заключительный этап надзорного производства — рассмотрение Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ дела, переданного ему коллегией судей.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ правомочен рассматривать дела в порядке надзора при наличии большинства членов Президиума.

Лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, другие лица, участвующие в деле, могут участвовать в заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ.

Дело докладывается судьей Высшего Арбитражного Суда РФ — докладчиком.

Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание оспариваемого судебного акта и других принятых по данному делу судебных актов, доводы, содержащиеся в заявлении (представлении), основания для пересмотра судебного акта, мотивы, содержащиеся в определении суда о передаче дела для рассмотрения в Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Лица, участвующие в деле, если они явились в заседание Президиума, вправе давать свои устные объяснения после выступления судьи-докладчика.

Первым дает объяснения лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора.

После выступления лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, других лиц, участвующих в деле и присутствующих в заседании, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ принимает постановление в закрытом совещании.

Постановление Президиума принимается большинством голосов судей. Председательствующий в заседании голосует последним. При равенстве голосов судей заявление или представление оставляется без удовлетворения, а судебный акт — без изменения.

Пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам осуществляет суд, принявший последний судебный акт по данному делу при наличии оснований, предусмотренных гл. 37 АПК РФ, идентичных существующим в гражданском процессе. При этом, как разъяснено в постановлении Пленума ВАС РФ от 12 марта 2007 г. № 17 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам», пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов арбитражных судов апелляционной и кассационной инстанций, принятых в порядке надзора судебных актов Высшего Арбитражного Суда РФ, которыми изменен судебный акт арбитражного суда первой, апелляционной и кассационной инстанций либо принят новый судебный акт, производится тем судом, который, не передавая дело на новое рассмотрение, изменил судебный акт либо принял новый судебный акт. В случаях, когда арбитражный суд апелляционной или кассационной инстанции либо Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ оставил оспариваемый судебный акт без изменения или оставил в силе один из ранее принятых по делу судебных актов, пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам производится судом, принявшим данный акт.

Такое же правило действует в отношении принятых судом апелляционной, кассационной или надзорной инстанции судебных актов об отмене оспариваемого судебного акта и прекращении производства по делу или оставлении иска без рассмотрения.

Возбуждается данный вид пересмотра подачей заявления в суд, принявший судебный акт. В случае, если заявление подано в суд, не уполномоченный осуществлять данный вид пересмотра, либо заявление подано после истечения 3-месячного срока со дня обнаружения обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра, и отсутствует ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано, либо не соблюдены

требования, предъявляемые к форме и содержанию заявления, арбитражный суд возвращает его заявителю. Если же заявление принято, арбитражный суд рассматривает его в судебном заседании в срок, не превышающий месяца со дня поступления.

По результатам рассмотрения заявления о пересмотре вступивших в законную силу решения, постановления, определения по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд или принимает решение, постановление об удовлетворении заявления и отмене ранее принятого им судебного акта, или выносит определение об отказе в удовлетворении заявления.

В случае отмены судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам дело повторно рассматривается тем же арбитражным судом, которым отменен ранее принятый им судебный акт.

РАЗДЕЛ VIII. ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ

Глава 23. Рассмотрение гражданских дел третейскими судами

§ 1. Понятие третейского разбирательства

Третейский суд известен как наиболее древняя форма разрешения правовых конфликтов. Как следует из названия, этот суд является третьим, т.е. посторонним и независимым по отношению к спорящим сторонам, и его объективность гарантируется тем обстоятельством, что в выборе судьи участвуют обе стороны конфликта. Конфиденциальность и оперативность при разрешении гражданско-правовых споров обеспечивают постоянный рост популярности и востребованности третейских судов со стороны участников гражданских правоотношений. Наибольшее развитие в России получили третейские суды по разрешению предпринимательских споров¹. В последние годы формируются третейские суды и по разрешению некоторых других категорий гражданских дел².

В настоящее время нормативно-правовую основу их деятельности в России составляют ГПК РФ и **Закон о третейских судах**.

Объем компетенции третейского суда закреплен ст. 1 указанного Закона, в соответствии с которой в третейский суд может по соглашению сторон передаваться любой спор, вытекающий из гражданско-правовых правоотношений, если иное не установлено федеральным законом.

Аналогичная норма содержится в ст. 3 ГПК РФ. Согласно этой статье подведомственный суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции постановления, которым заканчивается рассмотрение гражданского дела по существу, по соглашению сторон может быть передан в третейский суд, если иное не установлено федеральным законом.

¹ См.: *Ручкина Г.Ф., Ручкин О.Ю.* Защита прав субъектов предпринимательской деятельности в рамках несудебной гражданской юрисдикции // Арбитражный и гражданский процесс. 2003. № 3. С. 32.

² См.: *Мохов А.А., Мхитарян О.Ю.* К вопросу о третейском разбирательстве «врачебных дел» // Медицинское право. 2006. № 1. С. 27-32.

Приведенные нормы не дают перечня дел, которые уполномочен разрешать третейский суд. В соответствии со ст. 17 **Закона о третейских судах** эти суды самостоятельно решают вопрос о наличии или об отсутствии у них компетенции по рассмотрению переданного им спора, в том числе в случаях, когда одна из сторон возражает против третейского разбирательства по мотиву отсутствия или недействительности третейского соглашения.

Анализ законодательства позволяет утверждать, что третейскому суду подведомственны любые гражданско-правовые споры, если это не запрещено законодательством и если спорящие стороны оговорили передачу спора на разрешение третейского суда путем письменного соглашения. Каких-либо специальных требований к третейскому соглашению закон не предъявляет.

Закон обращает особое внимание на «автономность» третейского соглашения, заключенного в виде оговорки в договоре сторон. Третейское соглашение, как устанавливает ст. 17 **Закона о третейских судах**, должно рассматриваться как не зависящее от других условий договора. Вывод третейского суда о том, что договор, содержащий такую оговорку, недействителен, в силу закона не влечет недействительность и самой оговорки.

Третейское соглашение не обязательно должно быть оформлено в тексте договора. Оно может быть заключено уже в результате исполнения договора или после его исполнения, если спор возник между сторонами договора, а также между лицами, которых вообще не связывают и не связывали договорные отношения.

Кроме того, третейское соглашение может быть заключено сторонами по поводу всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным правоотношением (ст. 5 **Закона о третейских судах**).

Разрешая коллизии, связанные с объемом третейского соглашения и рассматриваемым этим судом спором, ч. 2. ст. 421 ГПК РФ содержит норму, в соответствии с которой решение третейского суда подлежит отмене, если сторона, обратившаяся в суд с заявлением о его отмене, представит доказательства того, что решение принято по спору, не предусмотренному

третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения.

Если постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, отделимы от постановлений, не охватываемым таким соглашением, суд общей юрисдикции может отменить только ту часть решения третейского суда, которая выходит за рамки третейского соглашения.

Статья 54 ГПК РФ подчеркивает, что полномочия на передачу спора в третейский суд должны быть специально оговорены в доверенности, выданной представляемым лицом.

Согласно ст. 222 ГПК РФ суд оставляет поданное исковое заявление без рассмотрения, если имеется ставшее обязательным для сторон соглашение о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала слушания дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде общей юрисдикции.

Недействительность третейского соглашения влечет отмену решения третейского суда (ч. 2 ст. 421 ГПК РФ).

Суд отменяет решение третейского суда, если установит, что спор, рассмотренный этим судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом (ч. 3 ст. 421 ГПК РФ).

В литературе отмечается необходимость осторожного подхода к решению вопроса о том, вправе ли третейский суд рассматривать споры с участием юридических лиц, имеющих такую организационно-правовую форму, как государственные и муниципальные унитарные предприятия, или споры с участием финансируемых собственником учреждений, а также организаций, представляющих интересы государства в гражданском обороте.

Государство стоит за каждой сделкой, совершаемой такими юридическими лицами, пусть и от своего имени. В этой связи некоторые ученые полагают, что по данному вопросу необходимы разъяснения на законодательном уровне. Заключение гражданско-правовой сделки названными юридическими лицами

затрагивает публичные интересы, которые не могут находиться в ведении сторон сделки¹.

Однако законодательство не содержит запрета на участие указанных государственных и муниципальных юридических лиц в третейском судопроизводстве.

В данном случае проблема участия в третейском судопроизводстве переносится в плоскость решения вопроса о том, уполномоченное ли лицо подписало от имени государственной (муниципальной) организации третейское соглашение. Само по себе участие в споре государственного (муниципального) юридического лица не может служить безусловным основанием невозможности рассмотрения этого спора в третейском суде.

Ограничения подведомственности третейского суда связаны не с организационно-правовыми формами спорящих лиц, а с характером спора. В соответствии со ст. 1 **Закона о третейских судах** спор должен быть гражданско-правовым.

При решении вопроса о подведомственности данного спора третейскому суду необходимо исследовать также регламент суда, который может ограничить возможность рассмотрения данного спора.

Третейский суд разрешает споры, вытекающие из гражданских правоотношений. Вместе с тем третейские суды могут разрешать и некоторые другие дела.

Так, ст. 64 ЗК РФ устанавливает возможность передачи сторонами земельного спора на разрешение в третейский суд до принятия дела к производству судом.

Статья 50 Закона РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах» специально оговаривает, что по взаимной договоренности сторон имущественные споры, связанные с пользованием недрами, могут быть переданы на рассмотрение третейского суда.

Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» установил норму, в соответствии с которой споры между государством и инвестором, связанные с исполнением, прекращением и недействительностью

¹ См.: *Петренко Н.П., Хоронко М.Н.* Законодательная регламентация альтернативного разрешения споров // *Арбитражная практика.* 2004. № 8. С. 77, 78.

соглашений, разрешаются в соответствии с условиями соглашения в суде, арбитражном суде или третейском суде (ст. 22).

Согласно ст. 33 Федерального закона от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» иск к залогодателю о признании права собственности или иных прав на заложенное имущество, о его изъятии или обременении указанного имущества может быть подан другими лицами в суд, арбитражный суд или третейский суд.

Предоставляя столь широкие полномочия для третейского судопроизводства, **Закон о третейских судах** содержит ряд положений, призванных не допустить рассмотрение третейским судом дел, не входящих в его подведомственность.

В соответствии со ст. 17 Закона сторона вправе заявить об отсутствии у третейского суда компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор до представления ею заявления по существу спора. При этом Закон не препятствует стороне заявить о превышении третейским судом его компетенции, если в ходе третейского разбирательства его предметом станет вопрос, рассмотрение которого не предусмотрено третейским соглашением.

Если третейский суд выносит определение об отсутствии у него компетенции в рассмотрении спора, то он не может рассматривать спор по существу.

Рассматривая проблемы подведомственности, следует обратить внимание на правовую неопределенность решений третейских судов, вынесенных по искам о признании права собственности на недвижимое имущество.

Дело в том, что в подобных случаях возникает вопрос об обязательности решения третейского суда для органов, осуществляющих государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Статьей 17 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» основания для государственной регистрации наличия, возникновения, прекращения, перехода, ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество и сделок с ним определены как «вступившие в законную силу судебные акты».

При этом ряд юристов считают, что решения третейских судов, в отличие от государственных актов, обязательны только для сторон, вследствие чего споры, результатом которых являются решения, устанавливающие наличие, возникновение, прекращение, переход, ограничение (обременение) прав на недвижимое имущество, не могут быть предметом третейского разбирательства¹.

Однако судебная практика демонстрирует иной подход. Характерна в этой связи позиция Верховного Суда РФ, который определил: в контексте ст. 11 ГК РФ под судом, осуществляющим защиту нарушенных прав, подразумевается в том числе и третейский суд; следовательно, под судебным актом как основанием возникновения гражданских прав и обязанностей понимается и решение третейского суда. Из данного тезиса Верховный Суд РФ сделал вывод, что решение третейского суда является основанием для регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним; иное толкование закона «приведет к ограничению выбора формы защиты субъективных прав»².

Таким образом, законодательство не лишает третейские суды полномочий по рассмотрению споров о признании права собственности на объекты недвижимости; однако регистрирующий орган далеко не всегда рассматривает данное решение как обязательное для применения и обуславливает регистрацию выдачей судом общей юрисдикции исполнительного листа.

Закон о третейских судах установил следующие принципы третейского разбирательства: законность, конфиденциальность, независимость и беспристрастность третейских судей, диспозитивность, состязательность и равноправие сторон.

Если иные принципы присущи и деятельности судов общей юрисдикции, то такой принцип, как *конфиденциальность*, характерен именно для третейского суда. В отличие от государственных судов, руководствующихся принципом гласности, публичности и открытости судебного разбирательства, третейское судопроизводство основывается на конфиденциальности.

¹ См.: *Маковская А.А.* Судебный акт как основание государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним // Вестник ВАС РФ. 2003. № 4. С. 114.

² БВС РФ. 2005. № 7. С. 31, 32.

Закон закрепляет основные гарантии конфиденциальности третейского разбирательства. Статья 22 **Закона о третейских судах** запрещает суду разглашать сведения, ставшие известными ему в ходе третейского разбирательства, без согласия сторон или их правопреемников. Кроме того, третейский судья не может быть допрошен об этих сведениях в качестве свидетеля.

Закон специально оговаривает: если стороны не договорились об ином, то состав третейского суда рассматривает дело в закрытом заседании.

В соответствии со ст. 19 **Закона о третейских судах** постоянно действующий третейский суд разрешает спор в соответствии с установленными им правилами, если стороны не договорились о применении других правил третейского разбирательства.

Правила третейского разбирательства, согласованные сторонами, не могут противоречить *обязательным* положениям **Закона о третейских судах**. В части, не согласованной сторонами и не определенной ни правилами постоянно действующего третейского суда, ни **Законом о третейских судах**, правила третейского разбирательства устанавливаются самим судом.

Закон о третейских судах содержит лишь общие правила рассмотрения споров. К ним можно отнести, в частности, правила избрания третейского суда.

В соответствии со ст. 8 **Закона о третейских судах** третейским судьей избирается (назначается) физическое лицо, способное обеспечить беспристрастное разрешение спора, не заинтересованное в исходе дела ни прямо, ни косвенно, являющееся независимым от сторон и давшее согласие на исполнение обязанностей третейского судьи.

Третейский судья, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование. То же касается — в случае коллегиального разрешения спора — председателя состава третейского суда; остальные судьи могут не иметь такого образования. Как правило, это судьи, обладающие специальными знаниями (в области финансов, бухгалтерского учета, банковском, страховом деле и др.). Их привлечение позволяет по ряду дел, разрешаемых третейскими судами, обойтись без производства экспертиз и приглашения специалистов для дачи заключений или консультаций.

Требования, предъявляемые к квалификации третейского судьи, могут быть согласованы сторонами непосредственно или определены правилами третейского разбирательства.

Третейским судьей не может быть лицо, не обладающее полной дееспособностью, состоящее под опекой или попечительством, имеющее судимость либо привлеченное к уголовной ответственности. Третейским судьей не вправе быть лицо, полномочия которого в качестве судьи суда общей юрисдикции или арбитражного суда, адвоката, нотариуса, следователя, прокурора или другого работника правоохранительных органов были в установленном порядке прекращены за совершение проступков, не совместимых с его профессиональной деятельностью, а также гражданин, который в соответствии с его должностным статусом, определенным федеральным законом, не может быть избран (назначен) третейским судьей.

Согласно ст. 9 **Закона о третейских судах** стороны могут определить число третейских судей, которое должно быть нечетным. Если правилами постоянно действующего третейского суда не определено число третейских судей либо стороны не договорились об ином, избираются (назначаются) три судьи.

Состав третейского суда формируется путем избрания (назначения) третейских судей (третейского судьи). В постоянно действующем третейском суде формирование состава подчиняется порядку, установленному правилами этого суда. Для разрешения конкретного спора суд формируется по согласованию сторон.

Если стороны не договорились об ином, это происходит в следующем порядке:

1) при формировании состава третейского суда, состоящего из трех судей, каждая сторона избирает одного третейского судью, а затем они избирают третьего судью.

Если одна из сторон не избирает третейского судью в пределах 15 дней после получения просьбы об этом от другой стороны или избранные судьи в течение 15 дней не избирают третьего судью, то рассмотрение спора в третейском суде прекращается;

2) если спор подлежит разрешению третейским судьей единолично и после обращения одной стороны к другой с предложением его избрать стороны в течение 15 дней не избирают третейского судью, то рассмотрение спора также прекращается.

Статья 20 **Закона о третейских судах** особо регламентирует вопросы определения места третейского разбирательства.

В третейском суде, созданном для разрешения конкретного спора, стороны могут по своему усмотрению договориться о месте судебного разбирательства. Если стороны не договорились об ином, то данное место определяется третейским судом с учетом всех обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

В постоянно действующем третейском суде место разбирательства определяется в соответствии с его правилами. Но если в правилах нет указания на место третейского разбирательства (либо порядок его определения), то оно определяется составом третейского суда.

В соответствии со ст. 21 **Закона о третейских судах**, если стороны не договорились об ином, третейское разбирательство ведется на русском языке. Сторона, представляющая документы и иные материалы не на языке (языках), на котором ведется третейское разбирательство, обеспечивает их перевод. Третейский суд может потребовать от сторон перевод документов и иных материалов на язык (языки), на котором ведется третейское разбирательство.

Закон воспроизводит общий принцип доказательственного права, общее правило о бремени доказывания по гражданским делам, в соответствии с которым каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается в обоснование своих требований и возражений. Третейский суд вправе, если сочтет представленные доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства.

Непредставление документов и иных материалов, в том числе неявка сторон (или их представителей), надлежащим образом уведомленных о времени и месте заседания, не являются препятствием для третейского разбирательства и принятия решения, если причину непредставления документов или неявки сторон суд признал неуважительной.

Третейскому судопроизводству знаком и институт экспертизы.

Согласно ст. 29 **Закона о третейских судах**, если стороны не договорились об ином, то:

третейский суд может назначить экспертизу для разъяснения возникающих при разрешении спора вопросов, требующих

специальных познаний, и потребовать от любой из сторон представления необходимых для проведения экспертизы документов, иных материалов или предметов;

третейский суд может назначить одного или нескольких экспертов;

эксперт при условии, что об этом просит любая из сторон или третейский суд считает это необходимым, должен после представления экспертного заключения принять участие в заседании суда, на котором сторонам и третейским судьям предоставляется возможность задавать эксперту вопросы, связанные с проведением экспертизы и представленным заключением.

В заседании третейского суда ведется протокол, если стороны не договорились об ином (ст. 30 **Закона о третейских судах**).

После исследования обстоятельств дела третейский суд большинством голосов принимает решение.

§ 2. Производство по делам об оспаривании решений третейских судов

В соответствии с гражданским процессуальным законодательством решение третейского суда, принятое на территории Российской Федерации, может быть оспорено сторонами третейского разбирательства путем подачи заявления о его отмене.

Согласно ст. 418 ГПК РФ заявление об отмене решения третейского суда подается в районный суд, на территории которого принято это решение, в срок, не превышающий 3 месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обратившейся с заявлением, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации, федеральным законом. Заявление об отмене решения третейского суда оплачивается государственной пошлиной в размере, предусмотренном федеральным законом для оплаты заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Статья 419 ГПК РФ закрепляет форму и содержание этого заявления. В соответствии с указанной статьей оно подается в письменной форме и подписывается лицом, оспаривающим решение, или его представителем.

В заявлении об отмене решения третейского суда должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование и состав третейского суда, принявшего решение;
- 3) наименование сторон третейского разбирательства, их место жительства или место нахождения;
- 4) дата и место принятия решения третейского суда;
- 5) дата получения оспариваемого решения третейского суда стороной, обратившейся с заявлением об отмене указанного решения;
- 6) требование заявителя об отмене решения третейского суда и основания, по которым оно оспаривается.

В заявлении могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения.

Приложением к этому заявлению служат следующие документы:

- 1) подлинное решение третейского суда или его надлежащим образом заверенная копия. Копия решения постоянно действующего третейского суда заверяется его председателем; копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверена;
- 2) подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его надлежащим образом заверенная копия;
- 3) документы, представляемые в обоснование требования об отмене решения третейского суда;
- 4) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в порядке и в размере, которые установлены федеральным законом;
- 5) копия заявления об отмене решения третейского суда;
- 6) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

Заявление об отмене решения третейского суда, поданное с нарушением требований, предусмотренных в ст. 419 ГПК РФ, возвращается лицу, его подавшему, или оставляется без движения по правилам, установленным ГПК РФ.

Заявление рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в районный суд, по правилам, предусмотренным ГПК РФ.

При подготовке дела к судебному разбирательству по ходатайству обеих сторон судья может истребовать из третейского суда материалы дела, решение по которому оспаривается в районном суде, по правилам ГПК РФ об истребовании доказательств.

Стороны третейского разбирательства извещаются районным судом о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом, не является препятствием к рассмотрению дела.

Статья 421 ГПК РФ закрепляет исчерпывающий перечень оснований для отмены решения третейского суда.

Решение третейского суда подлежит отмене, если сторона, обратившаяся в суд, представит доказательства того, что:

1) третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;

2) сторона не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского суда, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

3) решение принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения;

4) состав суда или процедура разбирательства не соответствовали третейскому соглашению сторон или федеральному закону.

Суд также отменяет решение третейского суда, если установит, что:

1) спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;

2) решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

По результатам рассмотрения дела суд выносит определение об отмене или об отказе в отмене решения третейского суда. Определение суда может быть обжаловано в вышестоящий суд в порядке и сроки, которые установлены ГПК РФ.

Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам повторно обратиться в третейский суд, если такая возможность не утрачена, или в суд по правилам, предусмотренным процессуальным законодательством.

В случае, если решение третейского суда отменено судом полностью или в части вследствие недействительности третейского соглашения либо когда решение было принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением, либо не подпадает под его условия, либо содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением, стороны могут обратиться за разрешением такого спора в суд по общим правилам, предусмотренным ГПК РФ.

§ 3. Производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов

В соответствии со ст. 423 ГПК РФ вопрос о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда рассматривается судом по заявлению стороны, в пользу которой принято это решение. Такое заявление подается в районный суд по месту жительства или месту нахождения должника, а если они неизвестны — по месту нахождения его имущества. Заявление подается в письменной форме и должно быть подписано лицом, в пользу которого принято решение, или его представителем.

Обязательными реквизитами заявления являются:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование и состав третейского суда, принявшего решение;
- 3) наименование сторон третейского разбирательства, их место жительства или место нахождения;
- 4) дата и место принятия решения третейского суда;
- 5) дата получения решения третейского суда стороной, обратившейся с заявлением;
- 6) требование заявителя о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

В заявлении могут быть указаны также номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения.

К заявлению должны быть приложены:

- 1) подлинное решение третейского суда или его надлежащим образом заверенная копия;
- 2) подлинное третейское соглашение или его надлежащим образом заверенная копия;
- 3) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в порядке и в размере, которые установлены федеральным законом;
- 4) копия заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;
- 5) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

В соответствии с требованиями ГПК РФ заявление рассматривается судьей единолично в том же порядке, что и заявление об отмене решения третейского суда.

Рассматривая дело, суд устанавливает наличие или отсутствие предусмотренных ГПК РФ оснований для отказа в выдаче исполнительного листа путем исследования представленных в суд доказательств в обоснование заявленных требований и возражений.

К таким основаниям ст. 426 ГПК РФ относит следующие обстоятельства:

- 1) третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;
- 2) сторона не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского суда, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;
- 3) решение принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения.

Если постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от иных постановлений, суд выдает исполнительный лист только на ту часть решения

третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением;

4) состав третейского суда или процедура разбирательства не соответствовали третейскому соглашению или федеральному закону;

5) решение еще не стало обязательным для сторон или было отменено судом в соответствии с федеральным законом, на основании которого было принято решение третейского суда.

Кроме того, суд отказывает в выдаче исполнительного листа по тем же основаниям, что и отменяет решение третейского суда (см. выше).

Рассмотрев заявление, суд выносит определение о выдаче или об отказе в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Такое определение должно содержать:

- 1) наименование и состав третейского суда;
- 2) наименование сторон третейского разбирательства;
- 3) сведения о соответствующем решении третейского суда;
- 4) указание на выдачу исполнительного листа или отказ в его выдаче.

Отказ в выдаче исполнительного листа не препятствует сторонам повторно обратиться в третейский суд, если такая возможность не утрачена, или в суд по общим правилам, предусмотренным ГПК РФ.

РАЗДЕЛ IX. НОТАРИАТ

Глава 24. Основы нотариата

§ 1. Понятие и сущность нотариата

В соответствии со ст. 1 **Основ законодательства РФ о нотариате** нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ, конституциями республик в составе РФ защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Данное определение в самом общем виде формулирует задачи отечественного нотариата.

Одним из основных подходов в доктрине является обозначение нотариата в качестве института превентивного правосудия¹. Существует также подход, согласно которому нотариат призван оказывать особого рода услуги². Так, внебюджетный нотариат строится по принципу саморегулируемой некоммерческой организации³, независимой от государства, по своей сути аналогичен адвокатуре и занимается оказанием услуг. Роль государства в этом случае сводится к минимальному участию в этих процессах, а именно определению основных правил поведения и контролю за нотариальной деятельностью. Государство в этом случае делегирует часть своих полномочий специально создаваемым негосударственным организациям (нотариальным палатам)⁴, осуществляющим защиту интересов нотариусов, их подготовку,

¹ См.: *Аргунов В.Н.* Нотариальные услуги населению. М., 1991; *Жуйков В.М.* Нотариат как институт превентивного правосудия: общие цели, принципы и полномочия // *Российская юстиция.* 1998. № 6; *Жуйков В.* Нотариат «разгружает» суды // *Российская юстиция.* 2000. № 3; *Клячин Е.Н.* О работе нотариусов, составляющей мирную альтернативу правосудию: Интервью с Президентом Федеральной нотариальной палаты // *Законодательство.* 2003. № 10.

² См.: *Усович В.Л.* Некоторые актуальные вопросы организации нотариальной деятельности в Российской Федерации // *Нотариус.* 2005. № 5.

³ См.: *Павлодский Е.А.* Саморегулируемые организации: мода или тенденции // *Право и экономика.* 2003. № 3.

⁴ См.: *Романовская О.В.* Нотариальная палата, публичная корпорация, саморегулируемая организация: проблемы терминологии // СПС КонсультантПлюс.

разрабатывающим правила и стандарты профессиональной деятельности, обеспечивающим некоторые контрольные функции.

В одном из Постановлений Конституционного Суда РФ было впервые указано, что нотариальные палаты выполняют публично-правовое предназначение, что определяет их особый статус как организации и вида юридического лица. Кроме того, прямо и недвусмысленно был сделан вывод, что Конституция РФ не запрещает передавать отдельные полномочия органов власти негосударственным организациям¹.

Нотариусы выполняют функцию защиты гражданских прав, удостоверяя гражданско-правовые акты и договоры, свидетельства определенные факты и документы. Дистанцируясь от государства и его органов, нотариусы приобретают публично-правовой статус для осуществления своей деятельности от имени государства.

Публично-правовой статус лиц, не являющихся представителями органов государственной власти или органов местного самоуправления, в последнее время привлекает к себе большое внимание, является предметом дискуссий на страницах научной печати и в Конституционном Суде РФ².

Отметим также, что нотариат может быть и государственным (нотариат в советский период, а также современный нотариат отдельных зарубежных стран).

Иными словами, возможны *три основных модели организации нотариата*:

- 1) государственная, или публичная;
- 2) частная (нотариус как частнопрактикующее лицо);
- 3) смешанная³.

¹ См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 19 мая 1998 г. № 15-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате».

² См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 19 декабря 2005 г. № 12-П «По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» в связи с жалобой гражданина А. Г. Меженцева» // Российская газета. 2005. 19 дек.

³ См.: *Вергасова Р.И.* Нотариат в России: Учебное пособие. М.: Юрист, 2005. С. 9-11; *Москаленко И.В.* Основные особенности правового статуса российского нотариата // СПС Гарант-Максимум; *Полтавская Н.А.* Нотариат: Курс лекций. М.: Омега-Л, 2004. С. 8-10; *Филимонов Ю.* Нотариат — в исключительное ведение Российской Федерации // Российская юстиция. 1997. № 2. С. 31; *Ярков В.В.* К проекту нового закона о нотариате // Нотариус. 1999. № 4. С. 3, и др.

Эти модели уже были апробированы на отдельных отрезках истории в разных странах. Таким образом, хотя нотариат и оставался на протяжении многих столетий функционально довольно стабильным институтом, направленным на юридически точное, корректное оформление сделок гражданами и юридическими лицами, обеспечение подлинности и законности удостоверяемых документов, подходы к формированию и оформлению нотариата, назначению на должность нотариуса и др., менялись на протяжении многовековой истории человеческой цивилизации и истории России¹.

В соответствии со ст. 1 **Основ законодательства РФ о нотариате** нотариальные действия в Российской Федерации совершают нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой. В настоящее время в России в основном распространены частные нотариусы, численность государственных нотариусов неуклонно снижается.

Государство на определенных этапах развития ставит перед собой новые социальные и экономические цели, которые находят отражение в нормативных документах, концепциях, приоритетах развития, доктринах и т.п.

Применительно к деятельности нотариата *такими целями могут быть*: повышение роли и ответственности нотариата перед обществом и государством; дальнейшее развитие бесспорной юрисдикции; стабилизация гражданского оборота и др.

Именно нотариус может внести свою лепту в снижение общего количества гражданско-правовых споров, так как является лицом беспристрастным, способен дать адекватные правовые формулировки сторонам. Его роль как советника граждан и организаций по правовым вопросам неуклонно растет в странах, где он функционирует как независимый.

Российскому нотариату отведено место звена, призванного к публичному удостоверению юридических фактов и обеспечению содействия адресатам частноправовых норм в осуществлении (использовании, исполнении и соблюдении) их предписаний. В механизме правового регулирования нотариат можно отнести

¹ См.: *Фемелиди А.М.* Русский нотариат. История нотариата и действующее нотариальное положение 14 апреля 1866 г. СПб., 1902. С. 69, 70.

к числу звеньев, реализующих функции публичного контроля за действиями лиц в частных интересах¹.

При этом признание нотариусов в странах латинского нотариата субъектами, осуществляющими функции публичного права, не мешает отделить частный нотариат от государственной власти, государственного аппарата², что подтверждается как правовой доктриной, так и практикой Конституционного Суда РФ.

Современный нотариат выделился из системы органов государственной власти и органов местного самоуправления, а негосударственный нотариус не может быть отнесен к должностному лицу³. Сама формулировка законодателя «частный нотариус», а также объединение нотариусов в рамках специально создаваемой негосударственной организации — нотариальной палаты свидетельствуют об отсутствии у нотариусов статуса должностного лица.

В то же время нотариусы являются правоприменителями⁴. Под применением права понимают властную деятельность компетентных органов и лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных юридических норм. Речь идет о правоприменительной деятельности, которую также определяют через юрисдикцию.

Понятие «юрисдикция» в специальной литературе⁵ трактуется по-разному. Можно выделить три основных понятия юрисдикции, раскрывающих те или иные стороны этого сложного правового феномена.

Юрисдикция определяется, во-первых, через правоприменительную деятельность, во-вторых, через полномочие на осуществление

¹ См.: *Москаленко И.В.* Место и роль нотариата в реализации норм гражданского (частного) права // СПС Гарант.

² См.: *Зацепина С.А.* Нотариат в системе гражданской юрисдикции: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2002; *Косарева И.А.* Роль нотариальных действий в гражданско-правовом регулировании: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2004.

³ См.: *Стариков Ю.Н.* Службное право: Учебник. М., 1996. С. 355-382.

⁴ См.: Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2002. С. 7.

⁵ См.: *Алексеев С.С.* Право: опыт комплексного исследования. М., 1999. С. 116; *Васьковский Е.В.* Курс гражданского процесса. М., 1913. С. 484; *Осипов Ю.К.* Подведомственность юридических дел. Свердловск, 1973. С. 26.

этой деятельности, в-третьих, через орган, осуществляющий правоприменительную деятельность.

Таким образом, юрисдикция — это деятельность компетентных органов, призванных в установленном порядке рассматривать правовые вопросы и выносить по ним юридически обязательные решения.

Многообразие юрисдикций ставит вопрос об их классификации, что имеет теоретико-прикладное значение.

В зависимости от характера дела (материально-правовой критерий) различают три вида юрисдикций: уголовная; административная; гражданская.

Гражданская юрисдикция представляет собой деятельность компетентных органов по разрешению любых гражданских дел (разрешение вопросов в сфере гражданских, трудовых, семейных и других правоотношений). Сюда относится деятельность как государственных, так и общественных и иных органов, создаваемых с этой целью (третейские суды, комиссии по трудовым спорам и т.д.).

Такой подход и указание на разрешение различного рода вопросов, возникающих в гражданско-правовой сфере, несомненно, *позволяет отнести нотариат к органу гражданской юрисдикции.*

По критерию спорности или беспорности юридических дел выделяют: спорную юрисдикцию; беспорную юрисдикцию.

Спорная юрисдикция заключается в разрешении конфликтов и осуществляется специально созданными органами, уполномоченными на то законом. Беспорная юрисдикция заключается в удостоверении и фиксации фактов, прав и действий участников гражданского оборота. Среди *органов беспорной юрисдикции традиционно указывается нотариат.*

По характеру органа, осуществляющего юрисдикционную деятельность, различают государственную и негосударственную юрисдикцию.

Государственную юрисдикцию осуществляют судебные органы как органы правосудия (Конституционный Суд РФ, суды общей юрисдикции и арбитражные суды) и органы, действующие в сфере исполнительной власти.

Негосударственную юрисдикцию осуществляют третейские суды, комиссии по трудовым спорам и некоторые другие органы.

Нотариат, с учетом изложенного, может быть отнесен к *органам негосударственной юрисдикции*.

Таким образом, современный отечественный нотариат — это орган негосударственной бесспорной гражданской юрисдикции.

Нотариат одновременно представляет собой объединение профессиональных лиц, уполномоченных от имени государства в интересах участников гражданского оборота и общества осуществлять деятельность, направленную на охрану и защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

Нотариат проявляет себя через действия или деятельность уполномоченных лиц — нотариусов.

На должность нотариуса в Российской Федерации назначается в порядке, установленном **Основами законодательства РФ о нотариате**, гражданин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование, прошедший стажировку сроком не менее года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдавший квалификационный экзамен, имеющий лицензию на право нотариальной деятельности.

Нотариус беспристрастен и независим в своей деятельности и руководствуется Конституцией РФ, законодательством РФ и ее субъектов.

Нотариус не вправе: заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской; оказывать посреднические услуги при заключении договоров.

Нотариус имеет право: совершать предусмотренные **Основами законодательства РФ о нотариате** нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством РФ или международными договорами; составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготавливать копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий; истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий; представлять в порядке, установленном Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной

регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и иные необходимые для проведения такой государственной регистрации документы в регистрирующий орган, в случае нотариального удостоверения им соответствующей сделки или совершения иного соответствующего нотариального действия, а также получать свидетельства о государственной регистрации прав и (или) иные документы для передачи их лицам, в интересах которых осуществлялась такая регистрация.

Нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред.

Нотариус, занимающийся частной практикой, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее законодательству РФ, обязан по решению суда возместить причиненный вследствие этого ущерб. В других случаях нотариус возмещает ущерб, если он не может быть возмещен в ином порядке.

В случае совершения нотариусом, занимающимся частной практикой, действий, противоречащих законодательству РФ, его деятельность может быть прекращена.

Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае совершения действий, противоречащих законодательству РФ, несет ответственность в установленном законом порядке.

Нотариус, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор страхования своей профессиональной ответственности. Нотариус не вправе выполнять свои обязанности без заключения договора страхования.

Нотариусы, в соответствии с **Основами законодательства РФ о нотариате**, совершают целый ряд нотариальных действий: удостоверяют сделки; выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; налагают и снимают запрещения отчуждения имущества; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них; свидетельствуют подлинность

подписи на документах; свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой; удостоверяют факт нахождения гражданина в живых; удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте и др.

Этот перечень является открытым, поскольку законом могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

Возможный круг нотариальных действий в разных странах неодинаков. Например, во Франции нотариусы могут заниматься маклерской деятельностью, вести некоторые корпоративные дела. В Германии нотариус может получить разрешение на исполнение обязанностей патентного поверенного, налогового консультанта. В Нидерландах нотариусы могут играть роль советников при корпорациях. В Бельгии и Франции нотариусы также занимаются производством правовых экспертиз, участвуют в переговорах по вопросам недвижимости.

Как можно убедиться, нотариальная деятельность может быть весьма многообразной по своим проявлениям, но при этом она довольно строго регламентирована и формализована на уровне норм права, а также выработанных сообществом обычаев¹.

Нотариальное действие представляет собой совокупность последовательно совершаемых уполномоченным лицом юридически значимых поступков, результат которых обуславливает возникновение юридических последствий.

Нотариальное действие может рассматриваться и с позиций динамики, и с позиций статики. Как динамическое понятие нотариальное действие предполагает совокупность совершения определенных юридических фактов, как статическое понятие оно охватывает результат нотариального производства, итоговый юридический факт.

§ 2. Нотариальные действия и правила их совершения

Нормы, регулирующие порядок совершения нотариальных действий, можно разделить на две большие группы. В *первую* входят нормы, относящиеся ко всем или большинству нотариальных действий, *во вторую* — нормы, устанавливающие особенности совершения отдельных нотариальных действий.

¹ См.: *Пиепу Ж.-Ф., Яер Ж.* Нотариат во Франции и в мире // Справочная правовая база Гарант.

Применение общих норм не зависит от характера нотариального действия и обязательно для всех случаев.

В эту группу входят следующие *обязанности нотариуса при совершении нотариального действия*:

1) установить личность, обратившихся за совершением нотариального действия;

2) проверить подлинность подписи участников сделки и других лиц, обратившихся за совершением нотариального действия;

3) проверить подлинность подписи участников сделки и других лиц, обратившихся за совершением нотариального действия;

4) проверить содержание документов и не принимать документы, противоречащие закону или содержащие сведения, порочащие честь, достоинство, деловую репутацию гражданина или юридического лица;

5) отложить совершение нотариального действия в целях истребования необходимых сведений или документов от учреждений, организаций, должностных лиц;

6) отложить совершение нотариального действия в случае отправления документа на экспертизу;

7) разъяснить порядок обжалования отказа в совершении нотариального действия, изложить причины отказа в письменной форме;

8) проверить уплату государственной пошлины;

9) зарегистрировать нотариальное действие в специальном реестре;

10) в необходимых случаях выдать свидетельство установленного образца.

Кроме того, вне зависимости от вида нотариального действия нотариус обязан соблюдать тайну нотариальных действий. Сведения о производимых нотариальных действиях и документы нотариусы выдают только лицам, в отношении которых совершены эти действия, или их представителям, а также по требованию прокуратуры, суда и следственных органов в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами.

Справки о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, представляются в налоговые органы в случаях, установленных законом.

Справки о завещаниях выдаются только после смерти завещателя.

В соответствии со ст. 47 **Основ законодательства РФ о нотариате** нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков), что обеспечивает беспристрастность, объективную незаинтересованность и независимость нотариуса от других лиц.

Нотариальные действия совершаются в день предъявления необходимых для этого документов и после уплаты государственной пошлины. Совершение нотариальных действий может быть отложено при необходимости истребовать дополнительные сведения, документы от физических или юридических лиц, а также в случае направления документов на экспертизу.

Отказ в совершении нотариального действия возможен в следующих случаях:

- 1) совершение такого действия противоречит закону;
- 2) действие подлежит совершению другим нотариусом;
- 3) с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- 4) сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;
- 5) сделка не соответствует требованиям закона;
- 6) документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Нотариус по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях нотариус не позднее чем в 10-дневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать об этом жалобу в районный (городской) суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы (нотариуса, занимающегося частной практикой).

Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом в порядке искового производства.

Виды нотариальных действий, совершаемых нотариусами, условно можно разделить на *три группы*.

Первую группу составляют действия по удостоверению бесспорных фактов:

- 1) удостоверение сделок (в первую очередь сделок, для которых законодательством установлена обязательная нотариальная форма);
- 2) удостоверение фактов (факта нахождения гражданина в живых, нахождения гражданина в определенном месте и др.);
- 3) свидетельствование верности копии документов и выписок из них;
- 4) свидетельствование подлинности подписи на документах;
- 5) свидетельствование верности перевода документов с одного языка на другой;
- 6) обеспечение доказательств;
- 7) совершение морских протестов.

Вторая группа нотариальных действий направлена на удостоверение бесспорного права:

- 1) выдача свидетельства о праве на наследство;
- 2) выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.

Третья группа нотариальных действий представлена действиями обеспечительного характера:

- 1) совершение исполнительных надписей;
- 2) удостоверение неоплаты чеков и протест векселей;
- 3) передача заявлений физических и юридических лиц;
- 4) принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг;
- 5) принятие на хранение документов;
- 6) принятие мер к охране наследственного имущества;
- 7) наложение запрета на отчуждение имущества.

Каждое из нотариальных действий должно совершаться в строгом соответствии с требованиями законодательства и стандартами нотариальной деятельности, утверждаемыми самим нотариальным сообществом (должны прийти на смену инструкциям и методическим рекомендациям, действующим в настоящее время).

ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ ПО ДИСЦИПЛИНЕ

1. Понятие и задачи гражданского процесса.
2. Понятие гражданского процессуального права. Предмет и метод гражданского процессуального права.
3. Гражданская процессуальная форма.
4. Источники гражданского процессуального права. Роль судебной практики в совершенствовании действующего законодательства.
5. Стадии гражданского судопроизводства.
6. Виды гражданского судопроизводства.
7. Гражданское процессуальное право в системе отраслей российского права.
8. Гражданское процессуальное право как наука и учебная дисциплина.
9. Понятие гражданских процессуальных принципов и их роль в отраслевом регулировании.
10. Система гражданских процессуальных принципов.
11. Принцип состязательности и его характеристика.
12. Принцип диспозитивности и его характеристика.
13. Понятие и предпосылки возникновения гражданских процессуальных правоотношений.
14. Субъекты гражданских процессуальных правоотношений.
15. Объект и содержание гражданских процессуальных правоотношений.
16. Состав лиц, участвующих в деле, и их основные черты.
17. Стороны в гражданском судопроизводстве. Процессуальные права и обязанности сторон.
18. Процессуальное соучастие.
19. Надлежащая и ненадлежащая стороны в гражданском судопроизводстве.
20. Гражданское процессуальное правопреемство.
21. Понятие и виды третьих лиц в гражданском судопроизводстве.
22. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора.
23. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора.

24. Правовая природа, цель и основание участия прокурора в гражданском судопроизводстве.

25. Формы участия прокурора в рассмотрении дела в суде первой инстанции.

26. Субъекты, защищающие в гражданском судопроизводстве от своего имени права, свободы и законные интересы других лиц.

27. Понятие и виды представительства в суде. Полномочия представителя в суде.

28. Понятие и виды подведомственности гражданских дел. Судебная подведомственность гражданских дел.

29. Понятие и виды подсудности гражданских дел. Родовая подсудность, территориальная подсудность.

30. Понятие, назначение и виды процессуальных сроков.

31. Исчисление процессуальных сроков. Приостановление, продление и восстановление процессуальных сроков.

32. Понятие, назначение и виды судебных расходов.

33. Государственная пошлина.

34. Издержки, связанные с рассмотрением дела.

35. Распределение судебных расходов.

36. Понятие и сущность судебного доказывания.

37. Предмет доказывания по гражданскому делу.

38. Основания освобождения от доказывания.

39. Субъекты доказывания. Обязанность доказывания. Распределение обязанностей по доказыванию.

40. Презумпции и фикции в гражданском судопроизводстве.

41. Понятие и сущность судебных доказательств. Классификация судебных доказательств.

42. Относимость доказательств. Обеспечение относимости доказательств.

43. Допустимость доказательств. Правила допустимости доказательств.

44. Достоверность доказательств. Проблема установления истинного знания о юридически значимых фактах. Достоверность доказательств и правила доказывания.

45. Достаточность доказательств. Проблема достаточности доказательств.

46. Содержание и виды объяснений сторон и третьих лиц. Порядок получения объяснений сторон и третьих лиц. Исследование и оценка объяснений сторон и третьих лиц.

47. Понятие «свидетель» и свидетельского показания. Свидетельский иммунитет.

48. Права и обязанности свидетеля.

49. Порядок получения свидетельских показаний. Исследование и оценка свидетельских показаний.

50. Понятие и классификация письменных доказательств. Порядок получения и хранения письменных доказательств. Исследование и оценка письменных доказательств.

51. Понятие «вещественные доказательства». Истребование и хранение вещественных доказательств. Исследование и оценка вещественных доказательств.

52. Понятие аудио- и видеозаписей как доказательств. Получение и хранение аудио- и видеозаписей как доказательств. Исследование и оценка аудио- и видеозаписей как доказательств.

53. Понятие судебной экспертизы и виды экспертиз в гражданском процессе. Порядок назначения и производства судебной экспертизы по гражданским делам.

54. Понятие и правовой статус эксперта. Черты сходства и отличия между экспертом и специалистом.

55. Требования, предъявляемые к экспертному заключению. Исследование и оценка экспертного заключения как доказательства.

56. Понятие и сущность приказного производства. Судебный приказ как разновидность судебного постановления.

57. Понятие и сущность искового производства.

58. Понятие «иск» и виды исков.

59. Право на предъявление иска и право на удовлетворение иска.

60. Процессуальные средства защиты ответчика против иска.

61. Понятие и сущность стадии возбуждения производства по гражданскому делу. Последствия возбуждения производства по гражданскому делу.

62. Исковое заявление.

63. Обеспечение иска.

64. Цель и задачи стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

65. Содержание стадии подготовки гражданских дел.

66. Назначение дела к судебному разбирательству.

67. Судебное разбирательство как стадия гражданского судопроизводства.

68. Последовательность совершения процессуальных действий в судебном заседании.

69. Приостановление производства по делу.

70. Окончание дела без вынесения судебного решения.

71. Протокол судебного заседания.

72. Понятие и виды судебных постановлений.

73. Понятие и сущность судебного решения. Требования, предъявляемые к судебному решению.

74. Содержание судебного решения.

75. Недостатки судебного решения и их устранение.

76. Законная сила судебного решения.

77. Понятие и виды судебных определений.

78. Понятие и сущность заочного производства.

79. Заочное решение. Обжалование заочного решения.

80. Правовая природа дел, возникающих из публичных правоотношений.

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

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

83. Понятие и сущность особого производства.

84. Установление фактов, имеющих юридическое значение.

85. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим.

86. Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами.

87. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным.

88. Признание движимой вещи бесхозной и признание права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь.

89. Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния.

90. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении.

91. Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя (вызывное производство).

92. Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование.

93. Усыновление (удочерение) детей.

94. Восстановление утраченного судебного производства.

95. Понятие и сущность стадии апелляционного обжалования и пересмотра решений и определений мирового судьи.

96. Право апелляционного обжалования и порядок его осуществления.

97. Производство в суде апелляционной инстанции.

98. Полномочия суда апелляционной инстанции.

99. Постановления апелляционной инстанции.

100. Понятие и сущность стадии кассационного обжалования.

101. Право кассационного обжалования судебных постановлений.

102. Порядок рассмотрения дел в кассационной инстанции.

103. Полномочия суда кассационной инстанции.

104. Основания для отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке.

105. Постановления кассационной инстанции.

106. Понятие пересмотра судебных актов в порядке надзора и его сущность.

107. Субъекты, управомоченные на подачу жалобы, представления в порядке надзора на вступившие в законную силу решения и определения.

108. Возбуждение судебно-надзорного производства.

109. Основания к отмене и изменению решений, определений, постановлений, вступивших в законную силу.

110. Полномочия суда надзорной инстанции.

111. Понятие «вновь открывшиеся обстоятельства». Основания для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам.

112. Возбуждение производства и порядок пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

113. Правовое положение иностранных лиц в российском гражданском судопроизводстве.

114. Подведомственность и подсудность гражданских дел с участием иностранных граждан.

115. Правовая помощь по гражданским делам.

116. Понятие и сущность исполнительного производства.

117. Участники исполнительного производства.

118. Исполнительные документы.

119. Общие правила исполнительного производства.

120. Понятие «арбитражное процессуальное право». Гражданское процессуальное и арбитражное процессуальное право.

121. Система, состав, структура и функции арбитражных судов.

122. Принципы арбитражного процесса.

123. Подведомственность и подсудность дел арбитражным судам.

124. Виды и стадии арбитражного процесса.

125. Участники арбитражного процесса.

126. Производство в арбитражном суде первой инстанции.

127. Особенности производства в арбитражном суде по отдельным категориям дел.

128. Пересмотр решений арбитражного суда.

129. Понятие и условия третейского разбирательства гражданских дел.

130. Рассмотрение и разрешение дел в третейском суде.

131. Оспаривание решений третейских судов.

132. Исполнение решений третейских судов.

133. Понятие и сущность нотариата.

134. Права и обязанности нотариуса.

135. Понятие и виды нотариальных действий.